

del Officio de la Imprenta de Jesus Granada

R11247 B²

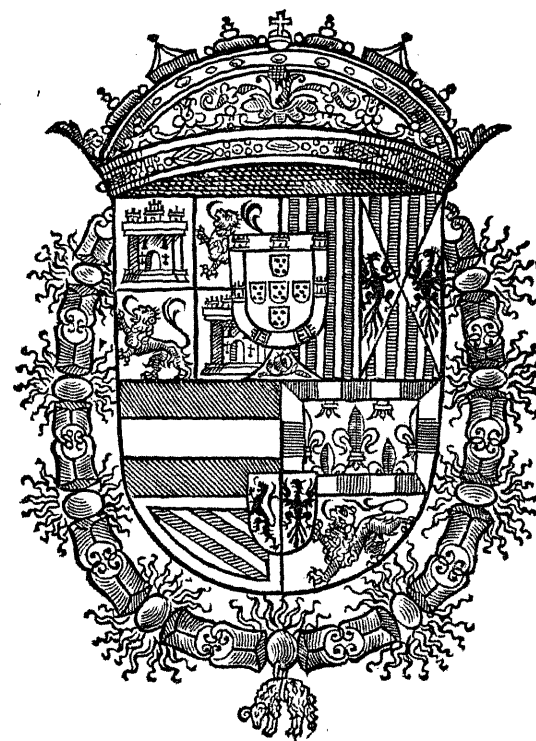
PRACTICARVM

Quæstionum, super prima parte legum nouæ Collectionis Regiæ Hispaniæ,

LIBER TERTIVS ET QVARTVS

PRÆCLARISSIMI IURISCONSULTI D.
Joannis Gutierrez, Canonici Doctoralis almæ Ecclesiæ Ciuitatensis:
*in quibus duæ post centum quæstiones admodum utiles
in praxi continentur.*

Necnon & in quibusdam earum de defensione nobilitatis (hoc est, de la hidalguia) antiquissimæ Vizcaginarum, tam latissimè, quàm curiosè admodum, atque generaliter de nobilitate Hispanica, eiusque origine à nobilissimis Gothis deducta agitur.




CVM PRIVILEGIO.

Madridi, apud Petrum Madrigal:

Anno M. D. XCIII.

Expensis Francisci Lopez, bibliopolæ.

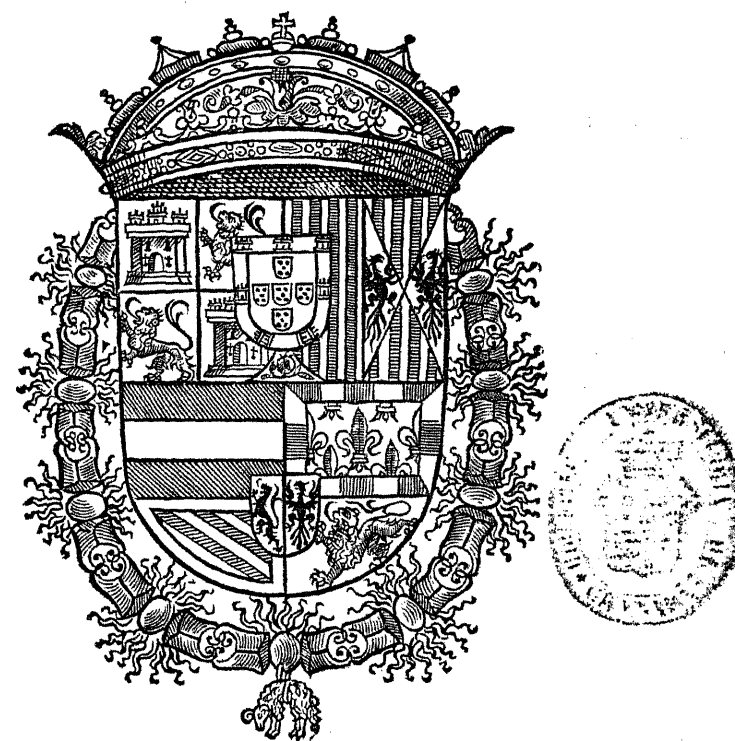
2 400 40  UNIVERSITÄTS- UND LANDESBIBLIOTHEK BONN

del Colegio de la Compañia de Jesus Granada R11247 B^R
PRACTICARVM
Quæstionum, super prima parte le-
gum nouæ Collectionis Regiæ Hispaniæ,

LIBER TERTIVS ET QVARTVS

PRÆCLARISSIMI IURISCONSULTI D.
Joannis Gutierrez, Canonici Doctoralis almae Ecclesiæ Ciuitatis:
*in quibus duæ post centum quæstiones admodum utiles
in praxi continentur.*

Necnon & in quibusdam earum de defensione nobilitatis (hoc est, de la hidalguia) anti-
quissimæ Vizcaginarum, tam latissimè, quàm curiosè admodum, atque generaliter de
nobilitate Hispanica, eiusque origine à nobilissimis Gothis deducta agitur.



CVM PRIVILEGIO.

Madridi, apud Petrum Madrigal:

Anno M. D. XCIII.

Expensis Francisci Lopez, bibliopolæ.

Tassa.



O Miguel de Ondarça çauala, escriuano de camara del Rey nuestro señor, y vno de los que en el su Cõsejo residen, doy fee, que auendosi visto por los señores del, vn libro intitulado Segundo volumé de las practicas questiones, sobre la primera parte de la nueva Recopilacion, que compuso el Doctor Iuan Gutierrez, Canonigo de la doctoral de la santa iglesia de Ciudadrodrigo, que con su licencia fue impresso, le tafaron a tres marauedis y medio el pliego en papel. Y mandaron que no se pueda vender sin que esta tassa se ponga al principio de cada volumen del dicho libro, para que se entienda lo que por el se ha de dar. Y para que dello conste, de mandamiento de los dichos señores del Consejo, y pedimiento del dicho Doctor Iuan Gutierrez, di la presente, en Madrid a nueue dias del mes de Nouiembre, de M. D. X C I I I. años.

Miguel de Ondarça çauala.

Este libro tiene dozientos y veintidos pliegos, que conforme a su tassa monta veintitres reales menos cinco marauedis.

Cenfura & approbatio præclarissimi

Iurifconfulti Ioannis Beltran de Gueuara, Canonici
Doctoralis almæ Ecclefiæ Abulensis.

NX Mandato & commiffione dominorum fupremi Confilij
vidi has cētū & duas practicas quæftiones Doctoris Ioānis
Gutierrez, Canonici Doctoralis Ciuitatensis: in quibus
nihil inueni, quòd repugnet fidei & religioni noftra catholi-
ca: eſt sanè opus eruditione & ingenio plenum, & in explicando diffi-
ciles nodos & difficultates author ipſe oſtendit ſtrenuam & eximiam
diligentiam: mereturq; vt ſupremum Confilium faciat illi copiam &
facultatem, vt typis iſthac lucubrations in publicam iurifconfultorum
utilitatem tradantur. Datis Madriti ſexto Kalèdas Decembris, anno
Domini M. D. XCII.

El Licenciado Iuan
Beltran de Gueuara.

EL REY.



OR Quanto por parte de vos el Doctor Iuan Gutierrez, Canonigo de la Doctoral de la ſanta Igleſia de Ciudadrodrigo, nos fue fecha relaciõ, diziendo, que vos auia des compueſto vn libro nuevo de practicas quæſtiones, que era ya el ſegundo ſobre las leyes de la primera parte de la nueva Recopilacion deſtos Reynos: atento a lo qual nos ſuplicaſtes le mandafſemos ver y examinar, y ſiendo tal que conuiniere al buen gouerno deſtos dichos nueſtros Reynos, os mandafſemos dar licencia con priuilegio para lo poder imprimir y vender por el tiempo que fueſſemos ſeruido, porque os auia coſtado mucho trabajo y tiempo, o como la nueſtra merced fueſſe. Lo qual viſto por los del nueſtro Conſejo, y como por ſu mandado ſe hizieron las diligencias que la prematica por nos fecha ſobre la impreſion de los libros diſpone, fue acordado, que deuiamos mandar dar eſta nra carta para vos en la dicha raziõ, y nos tuuimos lo por bien por la qual os damos licencia y facultad, para que por tiempo de diez años primeros ſiguientes, q corran y ſe cuenten desde el dia de la data deſta mi cedula, podais hazer imprimir el dicho libro q de ſuſo ſe haze mencion, por el original que en el nueſtro Cõſejo ſe vio, que va rubricado y firmado de Miguel de Ondarça çauala, nueſtro eſcriuano de camara de los que en el nueſtro Conſejo reſiden, con que antes que ſe venda lo traigais ante ellos, juntamete con el dicho original, para que ſe vea ſi la dicha impreſion eſtã conforme a el, o traigais fee en publica forma, como por corretor nombrado por nueſtro mandado ſe vio y corrigio la dicha impreſion por el original. Y mandamos al impreſor que imprimiere el dicho libro, no imprima el principio y primer pliego, ni entregue mas de vn ſolo libro al autor, o persona a cuya coſta lo imprimiere, ni a otra alguna, para efecto de la dicha correccion y taſſa, haſta que primero el dicho libro eſte corregido y taſſado por los del nueſtro Conſejo. Y eſtãdo aſſi, y no de otra manera, pueda imprimir el dicho principio y primer pliego, con el qual ſeguidamente ponga eſta nueſtra cedula de licencia, y la aprouacion, y taſſa, ſo pena de caer y incurrir en las penas cõtenuas en la dicha

Priuilegio.

prematica y leyes deſtos Reynos. Y mandamos que durante el dicho tiempo persona alguna ſin vueſtra licencia no lo pueda imprimir, ni vender, ſo pena que el que lo imprimiere aya perdido y pierdatodos y qualesquier libros, moldes, y aparejos, que de los dichos libros tuuiere, y mas incurra en pena de cinquenta mil marauedis por cada vez que lo imprimiere: la qual dicha pena ſea la tercia parte para nueſtra camara: y la otra tercia parte para el juez que lo ſentenciare: y la otra tercia parte para la persona que lo denunciare. Y mandamos a los del nueſtro Conſejo, Preſidentes, y Oidores de las nueſtras Audiencias, Alcaldes, Alguaziles de la nueſtra caſa y Corte, y Chancillerias, y a todos los Corregidores, Aſiſtente, Gouernadores, Alcaldes mayores y ordinarios, y otros juezes y juſticias qualesquier de todas las ciudades, villas, y lugares deſtos nueſtros Reynos y ſeñorios que agora ſon, como a los que ſeran de aqui adelante, os guarden y cumplan eſta nueſtra cedula y merced, que aſi os hazemos: y contra el tenor y forma della no vayan, ni paſſen en manera alguna, ſo pena de la nueſtra merced, y de diez mil marauedis para nueſtra camara. Dada en Madrid a vltimo dia del mes de Diziembre, de mil y quinientos y nouentay dós años.

YO EL REY.

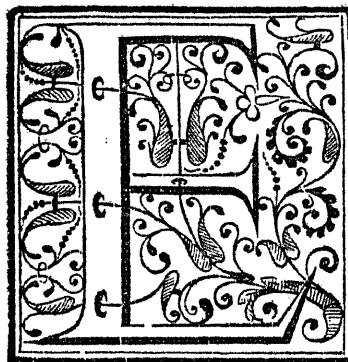
Por mandado del Rey nro ſeñor.

Iuan Vazquez.

Amplif-



Amplissimo D. Ioanni Gomez
è Conſilio ſupremo iuſtitiaë, & à ſecretis poten-
tiſſimi Philippi. II. Hiſpaniarum Regis domini noſtri,
Ioannes Gutierrez, Canonicus Doctoralis
Ciuitatenſis. S. P. D.



TSI Nouerim, Senator ampliffime, magnis te, & his grauiſſimis reipublica noſtra curis atque negocijs impeditum eſſe, non ſum veritus, tibi iuriſconſultorum peritiſſimo has meas lucubrationes dicare: is enim es, qui ſtudioſos omnes, honeſtas, ac publico regimini admodum utiles diſciplinæ magno fauore proſequeris, atq; prudentiſſimum, exploratiſſimumq; conſilium, & in rebus gerendis dexteritatem nactus, propenſiſſimo affectu vtriuſq; iuris peritos maximo in honore habueris, eoſq; benignè ſuſceperis, & ad publica munera ingenti omnium applauſu euexeris. At quid dicam de generis tui ſplendore, ſanguiniſq; puritate & claritate, ſummo zelo erga legis diuina perfectam obſeruantiam, conſtantiq; & perpetua voluntate ius ſuum unicuiq; tribuendi, ſimul cum re ipſa ſubſequuta; niſi quòd in his omnibus culmen atque ſuperiorem gradum pertingere videaris? Vnde cum me ſemper beneficijs atque immenſis donis aſſe- ceris, ſciamq; ea te præditum benignitate, ut planè inter tot, ac tanta negociorum vndiq; confluentium examina, his noſtris vel tantillum temporis ſis præſtaturus, non dubitavi ea tibi offerre. Quòd ſi hoc minime contigerit, illud tandem conſequar, eritq; mihi pro impari munere ſatis iuſtum præmium, quòd ſub tuo firmiſſimo præſidio, ac tutiſſima tui nominis protectione liber hic in publicum prodeat. Cuius ſanè audacia eo libentiùs timorem excuſſi, quòd certo ſciam, tibi moleſtum eſſe quemquam

quemquam à tuo gratissimo conspectu timere auerti. Meum igitur est ipsum adire: tuum verò, alacri ac iocundo solito vultu me ipsum admittere, defendere, atque qua soles magnificentia prosequi. Accipe igitur amplissime Mæcenas, hæc nostra qualiacumq; munia tuo nomini consecrata, que tuis auspicijs tuta ab obtrektorum calumnijs fore speramus. Vale.

D. Ioann. Gutierrez.



**PRACTICARVM
 QUÆSTIONVM, SVPER
 PRIMAM PARTE LEGVM**
 nouæ Collectionis Regiæ Hispaniæ, liber tertius, & quartus, præ clarissimi iuriconsulti D. Ioannis Gutierrez, Canonici Doctoris almę ecclesiæ Ciuitatensis: in quibus duæ post centum Quæstiones admodum vtilis in praxi continentur.

Quæstionis primæ

SVMARIA.



Delinquens in Ecclesia spe gaudendi immunitate ipsius, ea nõ gaudet: & ante omnia de

- 1 *beat probari hæc qualitas, ad hoc, ut huiusmodi delinquens priuetur predicta immunitate? nu. 2. & per totam quæstionem.*
- 3 *Delinquens, quātuncumq; grauissimum delictum commiserit, regularitur gaudere debet immunitate ecclesiastica, nisi in casibus à iure expressis.*
- 4 *Lex vel statutum quando se fundat in aliqua qualitate, debet ante*

te omnia de illa constare.

- 5 *Ad iudicem ecclesiasticum expectat cognoscere an delinquens existens in ecclesia, debeat gaudere eius immunitate, necne.*
- 6 *Delinquere non præsumitur quis in ecclesia spe gaudendi immunitate ipsius, & propterea admititur ab ecclesia, nisi contrariū probetur.*
- 7 *Delinquens in ecclesia, indistinctè ab ea extrahendus est, iuxta opinionem Abbatis, & sequacrum: Sed contrarium est verius, & tenendum in praxi, nempe, ut tunc demum huiusmodi delinquens immunitate ecclesiastica non gaudeat, quando spe, vel animo quòd ab ea defendetur, in ecclesia, vel cæmeterio deliquit, & in nu. 8.*

- 9 Lex, vel alia qualibet dispositio fundans se duplici ratione, etiam si altera cesset, sustinetur.
- 10 Cap. si. de immun. eccles. intellectus.
- 11 Sola principalis causa est consideranda ut cesset, vel non cesset effectus, non autem accessoria.
- 12 Quando omnes causæ simul considerantur, cessatio vnius facit cessare effectum.
- 13 Lascus in ecclesia delinquens potest à iudice seculari puniri, imò ipse est iudex competens huius delicti, non verò iudex ecclesiasticus.
- 14 Iudex ecclesiasticus potest procedere aduersus delinquentem in ecclesia quoad pœnam sacrilegij.
- 15 Delinquens prope ecclesiam ex proposito, ita deliberatè, ut coniectari possit eum spe immunitatis ibi deliquisse, non gaudet immunitate ecclesiastica: in dubio tamen hoc non præsumitur, nisi id probetur, ut in nu. 16.
- 17 Delinquens in ecclesia spe gaudendi immunitate ipsius, non solum occidendo, vel percutiendo, sed etiam alijs grauiter delinquendo, ea non gaudet.
- 18 Delinquens in ecclesia, an non solum priuetur immunitate ipsius quoad illud delictum, quod in ecclesia commisit, sed etiam, quoad alia, quæ extra ecclesiam postea commiserit.
- 19 Existens in loco immunitatis, si inde percutiat enormiter existentem extra ecclesiam, non gaudet eius immunitate, nisi probet, id
- se animo gaudendi non fecisse.
- 20 Existens in vno territorio, si percutiat existentem in alio territorio, potest ratione huius delicti in vtroq; loco conueniri.
- 21 Existens in vno territorio, percutiens, vel occidens existentem in alio sagitta emissa, vel exoneratione archibuschi, potest puniri in vtroq; territorio, & inter iudices vtriusq; territorij erit locus præuentioni.
- 22 Portans aliquem de platea extra eam, & ibi eum percutiens, non punitur tanquam delinquens in platea.
- 23 Existens in loco profano, & inde percutiens existentem in ecclesia, sagitta, iaculo, vel sclopo, an immunitate ecclesie gaudeat: & nu. 28. cum sequentibus.
- 24 Villa que teneatur ad emendationem damni, quando vnus fuit captus, & ligatus super equo in vna villa, & in alia fuit depredat us: & numeris sequentibus.
- 25 In fauorem rei attenditur finis, vel principium, quod magis ipsi fauet.
- 26 Puella capta in vno territorio, & in alio cognita, an in vtroq; possit puniri delinquens.
- 27 Vendito fundo per nuncium, vel epistolam existentem Bononiæ, ibidem consentienti, Bononiæ est vere contractum, & ibi potest agi.
- 29 Destructo fundamento, corrui edificium.
- 30 Violans ecclesiam non gaudet eius immunitate, & nu. 31.

32 Violans

- 32 Violans immunitatem ecclesie dicitur sacrilegus.
- 33 Sacrilegus non gaudet immunitate ecclesie.
- 34 Existens in ecclesia ob delictum, & exiens ab ea ad committendum aliud delictum, quod commisit extra eam, quod tamen non est de priuantibus immunitate ecclesie, non debet ab ea extrahi.
- 35 Quod limitatur si animo & spe gaudendi immunitate ecclesie id fecerit; idq; præsumitur, si ibi prope ecclesiam, vel cœmeterium delinquat, ita ut statim se possit secure in ecclesiam reducere, & recipere.
- 36 Motus proprii Gregorij. XIII. de immunitate ecclesiastica loquentis, & in quibus casibus ea locum nõ habeat, litera refertur: & intellectus literalis, & proprius assignatur.

Quæstio prima

In l. 3. tit. 2. lib. 1. nou. Collection. Reg.

Delinquens in Ecclesia spe gaudendi immunitate ipsius, an ad hoc, ut nõ gaudeat prædicta immunitate, debeat probari hæc qualitas, necne?



VÆRO Primò circa hanc. l. dum decidit, *Que la Yglesia no defiende à hombre, que quebrantare la yglesia, o su cimiterio, matan-*

do, o hiriendo en ella, por pensar que sera defendido por la yglesia. † An ad hoc, ut huiusmodi delinquens priuetur immunitate ecclesie, debeat probari ante omnia hæc qualitas, nempe, *que cometio el delito, spe immunitatis ecclesie*: vel an hoc præsumatur statim, quòd in ecclesia deliquit nisi contrarium probetur?

2 † Et videtur primò, necessariò illam qualitatem esse ante omnia probandam,

3 priusquam ab ecclesia extrahatur. † Delinquens nanq;, quantumcumq; grauissimum delictum commiserit, regulariter gaudet immunitate ecclesiastica, nisi in casibus à iure expressis, ut in. c. inter alia. de immunitate eccles. ibi, *Quantumcumq; graua maleficia perpetrauerit, & ibi Abb. nu. 24. l. 2. ibi: Por mal que ouiesse fecho, tit. 11. par. 1. Alexand. consil. 154. lib. 7. Remig. de Goni. de immunit. eccles. reg. 1. * Est communis, quicquid nonnulli teneant, secundum Couarr. lib. 2. variarum resolut. c. 20. nu. 6. in fin. & Iulium Clarum in practic. criminali. §. fin. quæst. 30. in versi. quæro nunquid. & nos supra lib. 1. pract. quæstionum. q. 1. nu. 7. & quæst. 2. n. 5. & nouissimè Azeuedo, in præsent. nu. 16. & 18. At quamuis hic, de quo agimus, sit casus exceptus à iure Canonico, & regio, in quo delinquens, quia in ecclesia deliquit, gaudere non debet eius immunitate, sed ab ea inuitus extrahendus est: hoc tamen eo grano salis conditur, nempe, *Quando lo haze por pensar que sera defendido por la yglesia, ut in hac nostra lege in verbis supra relatis; in super, & in. l. 4. tit. 11. part. 1. in illis verbis: E los que matan o fieren en la yglesia, o en el cimiterio, ensuandose de ampararse en ella: & in cap. fin. de immunit. eccles. ibi, Nonnulli, impunitatem suorum excessuum per defensionem ecclesie obtinere sperantes, homicidia, & mutilationes membrorum in ipsis ecclesijs, vel earum cœmeterijs committere non verentur; quæ, nisi per ecclesiam ad**

quam fugerint, crederent se defendi, nullatenus fuerant commissuri, & infra.

4 * Sed quando lex, vel statutum se fundat in aliqua qualitate, ante omnia oportet de ea constare, ut in. Lejus qui in provincia. vers. quoniam. ff. si cert. perat. & in. l. non ignorat. C. qui accusat. nō poss. relatis per D. Anto. Gomez, qui hanc doctrinam indicat in. 3. tomo. capit. 1. de delict. nu. 44. & c. 9. de captur. reorū. nu. 1. Et vbiunque quis agit ex statuto, debet probare omnes qualitates intentati statuti ad vnguem, & copulatiuè obseruasse, aliàs succumbet, Bart. in. l. 1. §. quod autem ait prætor. ff. nequid in flumine publ. sequitur plures referens Francisc. Beccius consil. 12. num. 14. Idem Beccius consil. 53. nume. 9. vbi quod qui vult uti beneficio legis, vel statuti, debet probare qualitates legis, vel statuti, secundū Bart. vbi supra, & alios quos citat: ergo ad hoc, ut delinquens in ecclesia, possit inuitus ab ea extrahi, debet prius constare quod spe, & fiducia gaudendi immunitate ecclesiæ filius illud crimen in ecclesia, vel cœmeterio cōmisit, cum hæc videatur qualitas, qua prædicta iura fundantur ad priuandum eum immunitate ecclesiastica, & causa finalis, quādo quidem in proœmio, & præfatio. d. c. fi. assignatur, iuxta. l. fi. cum simil. ff. de hered. instituend. Imò videtur, quod hoc nedū iudici seculari eum extrahere volenti, sed etiā ecclesiastico constare debeat, ac ipse proinde declarare delinquentē huiusmodi immunitate ecclesiæ minime gaudere, ad hoc ut licitè ab ea extrahi possit:

5 ¶ cum ad iudicem ecclesiasticū expectet cognoscere, an delinquens existens, in ecclesia debeat gaudere immunitate ipsius, necne: * ut quotidie videmus in praxi obseruari, & testis est etiā Azeued. hīc n. 20. post Iulij Clarū ab eo relatū: & de iure probat D. Coua. lib. 2. variar. resol. c. 20. n. 17. in princ. & in pract. qq. c. 33. n. 1. * Est q; cōmunis opinio, ut alias refe-

6 rens testatur Azeuedo, vbi supra. ¶ Et in terminis, quod non præsumatur quis delinquere in ecclesia spe immunitatis ecclesiæ, & propterea admittatur ab ecclesia, nisi contrarium constet, tenet cum Hostiensi & Cardina. in. d. c. fi. Andreas Alciatus in reg. 3. præsumptio. 33. in principio. Contrarium tamē omnino probat Abb. in. d. c. fi. de immunit. ecclesiarū in fortioribus terminis, ¶ nempe non solum quādo non constat deliquisse in ecclesia, vel cœmeterio illo animo & spe gaudēdi immunitate ecclesiastica; quo casu loquimur, & est nra quæstio principalis: sed etiā si delinquens in ecclesia, non deliquerit ibi eo animo, ut defederetur ab ecclesia, quia nihilominus extrahendus erit ab ea; quia text. in. d. c. fi. fundatur duabus rationibus, quæ satis militant in hac specie: prima, quia in eo debet quis puniri in quo deliquit. Item quia frustra quis auxiliu inuocat legis, qui cōmittit in legē. Prima autem ratio de qua in principio. c. potius fuit impulsua, quā finalis, & etiā si fuisset finalis ex quo tamen sub sunt aliæ finales, & illarū quælibet per se sufficit, cessante vna, nō cessat legis dispositio, ut in. §. affinitatis. inst. de nupt. cū similib. Et hæc opin. Abb. sequitur & dicit verissimā D. Coua. d. c. 20. n. 15. vers. vicesimo secundò, * & seruandam secundū Stephanum Aufre. in decis. Capelle Tolosana. 422. & obseruari apud se testatur Iulius Clarus. d. §. 30. vers. Itē quæro, circa finē, dicens, quod semper vidit obseruari indistinctè, quod qui in ecclesia deliquit, reputatur indignus, ut eius immunitate se defendat: & sequitur Nauar. in Man. c. 25. n. 20. * quia est in praxi recepta secundū Stephan. Aufre. vbi supra. Inquit tamē, quod Lusitania non seruat, quia eius leges ita distinguere videntur lib. 2. ordinam. xi. 4. Eādem opin. Abb. dicit, videri probabiliorē de iure, & magis sustentabilem in disputando Ioan. de Biccis in tractatu de immunit. eccles. nu. 30. & alios huius

huius opinionis authores refert Remig. de Con. de immunit. ecclesi. in. 3. fallen. ampl. 1. nu. 3. vbi credit eā esse veriorē.

8 ¶ His tamen omnibus non obstantibus, vera, & tenēda resolutio est in iure, * & in praxi: Quod delinquens in ecclesia, vel cœmeterio, spe, vel animo quod ab ea defendetur, minime gaudeat immunitate ipsius, ut inquit nostra lex, & d. l. 4. tit. 11. p. 1. & c. fin. de immunit. ecclesi. * Et ita passim omnes cōueniunt in hūc casum ex rationibus in. d. c. fi. contentis. Non tamen necessarium est, quod constet de prædicto animo, & fiducia, sed probato delicto in ecclesia commissio, eo ipso præsumitur dictus animus, atq; spes, quia delinquens in ecclesia, ea fiducia deliquisse videtur in dubio, ac proinde, si aliud in continenti non probetur in contrarium, nempe quod ex verbis nouiter ortis, homicidium sequutū fuit, extrahi poterit ab ecclesia (si tamen delicti qualitas id exposcat, ut infra dicemus.) Ita Hostiens. in. d. c. fi. de immunit. ecclesi. sequitur, & dicit verius Syluest. in summa verb. Immunitas. 3. vers. secundo quæritur. * Et ab hac opinione Hostiens. in iudicādo non est recedendum, quæ suffulta est omnium opinione doctorum, ut ex Ioanne Biccis, refert Remigius vbi supra. d. ampliatio. 1. n. 3. qui nu. 4. * testatur hanc opinionem esse cōmunem: sequitur etiam Greg. Lopez in d. l. 4. in glo. *Enfuzandose*. * Et hanc dicit esse cōmunem Abb. in. d. c. fi. n. 8. licet ipse, ut diximus teneat contra eam: idē fatetur Iulius Clarus vbi supra, nēpē quod prædicta opinio Hostiens. * est communis, licet apud se non possit in practica obtinere: idē fatetur Nauar. vbi supra, licet contrarium in praxi tenendum esse dicat, præterquam in Lusitania. * Sed eā cōmunē sequitur, & profiteretur Villalob. in suo ærario commun. opin. lit. I. nu. 19. & benè probat, & defendit Azeu.

in præsent. nu. 25. & 26. aduersus Abb. & Cou. vbi supra, aduertēs, quod ut prædicta præsumptio cesset contra cōmittētē, scilicet, quod spe gaudendi immunitate deliquit in ecclesia, debet statim offerre, & dare informationem, quod repentinum fuit delictum: qua extrante, & præsumptione prædicta idē cessante, huiusmodi delinquens immunitate ecclesiæ gaudere debet. * Et quod ita sæpē vidit practitari, & in praxi recipi, & quod cum sit communis opinio, & ecclesijs fauorabilis, omnino sequenda est in iudicādo, & consulendo, idē ipse censeo, dum tamen verè, concludenter, & euidenter statim in continenti probetur, delictum fuisse repentinum, hoc est, ex animo repentino, & noua ac repentina, ac temporanea occasione cōmissum: aliàs seruanda erit decisio. d. c. fin. ac nostræ l. & d. l. 4. tit. 11. p. 1. Eādem contra Abb. & alios sequitur, * & profiteretur esse cōmunem, & ab ea non esse in iudicijs recedendū, Menoch. lib. 5. præsump. 10. n. 9. & 10. cum sequentibus.

9 ¶ Non obstat, quod pro Abbate, & sequacibus adducitur, nempe quod quando lex, vel dispositio quælibet fundatur duplici ratione, etiam si altera cesset, sustinetur dispositio, ut in. §. affinitatis. inst. de nupt. quæ dere latè agunt Tiraq. de causa cessante, limit. 22. nu. 1. cum sequentibus, & decis. Pedemont. r. 8. n. 6. Ludouic. Mesa in. l. Regia Tolēti. 12. fundamento. 1. partis. nu. 29. cum sequentibus: ac proinde cum illa, quod frustra legis auxiliu inuocat, qui committit in legem, ut in. d. c. fin. & in. cap. quia frustra. de vsur. duret, non est curandū, quod altera cesset, aut deficiat, nempe quod ea spe deliquerit in ecclesia: Nam respondemus: ¶ Quod summus Pontifex in. d. c. fin. tam in proœmio, quā in decisione fundatur præcipuè in prima ratione text. illius, nempe quando quis delinquit in ecclesia, vel eius cœmeterio,

sperans immunitatem sui criminis per
 defensionem ecclesie obtinere, vt patet
 in princip. & postea in decisione, ibi,
 Cum autem in eo in quo deliquit puniri
 quis debeat: at verò ratio secunda, ibi, Et
 frustra legis auxilium inuocet, qui com-
 mittit in legem, accessoria seu secunda-
 ria videtur: animus enim, & voluntas di-
 stingunt maleficia, eorumque qualitatē: at
 cum quis repente, id est, sine animo aut
 spe fruendi immunitate ecclesie, in ea
 deliquit, non videtur id facere animo
 gaudendi immunitate ecclesie, nec com-
 mittendi in legem, aut iniuriam templo
 inferendi, sed casu, & repentino motu,
 nihil eorū considerans, que considerare
 posset, si ex proposito & industria ibidē
 deliquisset; † sed sola principalis causa
 est consideranda, vt cesset, vel non cesset
 effectus, non autem accessoria, vt voluit
 Rip. in l. ex factocol. 3. n. 14. ff. de vulg. &
 pupill. & Abb. in c. ex parte tua. per illū
 tex. de cōuers. cōiugat. quos refert, & se-
 quitur Tiraq. vbi supra. n. 22. vbi. n. 23. il-
 lud iure cōprobat. † Fallit quoque regula
 d. §. affinitatis, secūdu Tiraq. vbi supra, &
 nu. 12. quādo omnes causæ simul cōside-
 rantur (vt in proposito videt̄ contingere)
 tūc enim cessatio vnus, facit cessare effe-
 ctū, vt in c. quoniā frequēter. §. Porro, iū-
 sto. §. si autē, & in priori loco, vbi Panor-
 mit. in fine eum tex. reputat singularem,
 vt lite non contest. & refert alios plures
 authores, idem tenentes. Quod autē in
 specie d. c. si. vtraque ratio consideretur,
 velex eo probatur, quia primæ rationi
 præcedenti, quæ est primaria, & princi-
 palis dispositionis illius, adiungitur se-
 cunda eadem specie retenta, nēpe quia
 frustra legis auxilium inuocat, qui com-
 mittit in legem, ac si apertius dicat, non
 solum quis delinquendo in ecclesia non
 gaudet immunitate ipsius, quia id fecit
 sperans obtinere immunitatē ab eccle-
 sia sui excessus: sed quia in eadem specie
 etiam committit in legē, & ideò frustra

legis auxilium inuocat: sicque hæc se-
 cunda ratio inest primæ, ac primariæ;
 hoc est, intelligēda est in casu, & specie
 primæ de qua ipsemet tex. loquitur, quia
 verba sunt intelligenda iuxta subiectam
 materiam. l. si vno, cum simil. ff. locati
 ergo si prima ratio est potissima, & pri-
 maria, & ei inest secūda, cessante prima,
 & principali, meritò vt corruat quoque
 secūda, nullo igitur modo dicendum
 est quod secunda ratio præd. sit potissi-
 ma, sed potius accessoria, & secundaria,
 vt prædiximus: & quamuis aliàs sola de
 per se considerata extra casum d. c. fin.
 posset esse generalis, & principalis, vt
 in d. c. quia frustra: at verò adiuncta pri-
 mæ in casu d. c. fin. ei quasi adhæret, &
 succedanea videtur, non verò prima-
 ria. Non obstat primum fundamentum
 contrarium de qualitate legis, vel statu-
 ti ante omnia probanda, quoniā hæc de
 qua agimus hîc probatur, & præsumitur
 in dubio à iure, probato delicto, arg. l. i.
 cum simil. C. ad l. Cornel. deficiarijs, &
 in c. i. de præsumpt. & in terminis tenet
 omnes supra allegati, & ab eis citati, nisi
 statim probetur euidenter contrarium,
 vt prædiximus.

† Observandum tamen erit, laicū in
 ecclesia delinquentem posse à iudice se-
 culari puniri; imò ipse erit iudex com-
 petēs huius delicti, non verò ecclesiasti-
 cus: ita tenet Abb. in d. c. fi. n. 5. & in c. cū
 sit generale. n. 27. de foro comp. & in c.
 inter alia. nu. 29. de immunit. eccles. Bar.
 in l. sicui. §. vltimò, nu. 3. ff. de accusat. Sa-
 licet. in auth. Item nulla communitas. n.
 4. C. de episc. & cleric. Bald. in l. si quis in
 hoc genus. n. 2. eodem tit. Remig. alios
 allegans de immunit. eccles. q. 16. vbi li-
 mitat, si crimen commissum in ecclesia
 aliàs esset merè ecclesiasticum, vel mix-
 ti fori, nam tunc huiusmodi erit. Eandē
 opinionē principalem sequitur D. Cou.
 d. c. 20. nu. 18. in versi. trigesimo quinto:
 & Ant. Gomez. in 3. rom. c. 10. nu. 2. in 3.
 casu

casu versic. & adde: & est magis com-
 munis opinio, secundum Rolandum à
 Valle confi. 24. nu. 5. & 6. lib. 2. Ex quo
 idem affirmat Iulius Clarus vbi supra
 quæst. 38. in versic. vidi etiam, contra
 Cynum in l. præsentis versi. 2. quæro. C.
 de his, qui ad ecclesi. confug. & inquit
 Iulius Clarus, quod ita apud se indistin-
 ctè obseruatur: sequitur etiam Azeued.
 hîc nu. 23. † Nihilominus tamen iudex
 ecclesiasticus ratione sacrilegij poterit
 aduersus delinquentē in ecclesia quoad
 eius pœnam procedere, secundum Pa-
 normit. vbi supra. Angelum in tractatu
 malefic. in verb. in schalis sancti Petroni,
 quos refert, & sequitur Couarr. & Aze-
 uedo vbi supra, & etiam Remigius qui
 supra.
 † Nunc autem communis opinio su-
 prædict. quam diximus esse tenendam,
 que habet, vt delinquens in ecclesia, vel
 cœmeterio, animo, & spe gaudēdi eius
 immunitate, ab ea sit nihilominus extra
 hendus, ampliatur, vt procedat etiam eā-
 dem ratione, si prope ecclesiam delique-
 rit ex proposito, ita deliberatè, vt conie-
 ctari possit, eum spe immunitatis ibi de-
 liquisse, secundum Ancharra. in d. c. vlti-
 mo de immunit. eccles. sequitur Alciat.
 reg. 3. præsumptione prædict. 32. nume.
 2. & alios referens Remigius de Goni in
 d. tractatu de immunit. eccles. fall. 25. &
 prius super. d. l. 4. tit. 11. p. 1. D. Couar. d.
 c. 20. nu. 15. versi. vigesimo sexto, & Greg.
 Lopez in d. l. 4. in glof. en la yglesia, circa
 finem, & alios referens Petrus Rebuff.
 in 2. tomo. constitu. in tractatu de im-
 munitate eccles. arti. 1. glo. 1. nume. 10.
 * dicens, se vidisse, suspendi vnum, qui
 interfecit alterum iuxta ecclesiam, &
 quod ita decreuit senatus, vt in stylo pa-
 tet, Arresto. 165. Sequitur plures referēs
 Menoch. vbi supra, nu. 12. & 15. † Addit
 tamen Rebuff. vbi supra, in hac specie in-
 dubio non præsumi que delinquere sub
 spe immunitatis, secundum Hostiens. &

Cardin. Quod verum non est, vt patet
 ex Alciat. vbi supra num. 3. & 4. & pro-
 bat D. Azeuedo hîc num. 26. circa fin. ni-
 si in continenti probetur; ibi delictum
 repētè successisse: & voluit prius Remi-
 gius vbi super. d. l. 4. circa fin. in versic.
 si verò, ibi, Aut nō n, & c. Sed & Menoch.
 vbi supra num. 16. cum Alciat. & alijs in-
 quit, præsumi quem occidisse alterum
 spe & animo se recipiēdi in ecclesia, quā-
 do ex proposito, & animo pensato &
 deliberato eum occidit, & statim ad ec-
 clesiam confugit, quia actus sequens de-
 clarat voluntatem præcedentē. §. Pauo-
 num. institu. de rerum diuisi. cum simil.
 Hæc tamen coniectura verā mihi non
 videtur, nec tenenda, nisi cum delictum
 huiusmodi prope ecclesiam committa-
 tur, vt in cœmeterio, vel alio loco ibi
 admodum vicino, vt in casu præceden-
 ti; aliàs enim tota immunitas ecclesie re-
 gulariter subuerteretur. † Ampliatur,
 & 2. præfata communis sententiā, & no-
 stræ. ll. Regiæ extenduntur, dum loquū-
 tur in occidenti, vel percutientē in ec-
 clesia, vel eius cœmeterio, vt procedāt,
 & habeant etiam locum in alijs crimini-
 bus extra homicidium, & mutilationē;
 nempe in omnibus grauibus delictis
 ex idēitate rationum, secundum Abb.
 in d. c. fi. num. 9. versic. Ego ultra alios
 quæro, & ibi Ancharra. exemplificans
 in adulterio, raptu virginum, & furto,
 secundum Hostiens. Eandē sententiā
 sequitur alios plures allegans, & dicens
 esse communem aduersus Cardinal. in
 d. c. fi. Remigius de Goni vbi supra, fal-
 lentia. 3. ampli. 2. num. 6. vbi cum Silue-
 stro in summa verb. Immunitas. 3. versi.
 tertio, limitat in non enormibus ibi cō-
 missis, quia pro his gaudet: sequitur etiā
 Greg. Lopez in d. l. 4. in glo. en la yglesia,
 vbi refert. glof. loquentem de commit-
 tente furtum, vel sacrilegium in ecclesia
 in c. frater. 17. q. 4. & est * cōmunis cum
 sua limitatione, secundum Coua. d. c. 20.
 num.

nume. 15. in vers. vigesimoquinto, vbi eam sequitur alios allegans, & Villalobos in suo erario commun. opinion. litera. I. nume. 18. & D. Azeuedo in præfenti. nu. 24. vbi etiã sequitur limitationem prædictam: & de furto, sacrilegio raptu virginum, & adulterio commissis in ecclesia, q̄ pro his delinquēs non gaudeat ipsius immunitate, probat Remigius, vbi s̄. in. 3. 4. 5. 6. & 7. ampliatione, & ampl. 4. agit, quid in fure, cū re furtiua fugiente ad ecclesiam, de quo Rebuffus vbi supra arti. 1. glo. 1. nu. 21. Et secundū prædict. communem sententiam est intelligendus Ioan. Biccis, vbi s̄ nu. 76. in principio * dicens esse communem opinionem, & veriolem, q̄ committens in ecclesia aliud delictum, quàm homicidium, vel mutilationem, non perdit immunitatem ecclesie, & ideò non potest extrahi de ecclesia inuitus, nec corporaliter puniri: distinguendum enim debet, vt si quidem graua quidem, & enormia delicta sint, etiam extra homicidium, & mutilationem, non gaudeat delinquens præfatus immunitate ecclesie: si verò leuia, & non enormia, gaudeat iuxta prædictam resolutionem.

18 † Vtcrius sunt qui existiment crimē in ecclesia commissum non tātum eius authorem priuare immunitate ecclesiarum, quoad illud delictū, sed etiã quoad omnia alia crimina quæ extra ecclesiam postea commiserit, quasi ob iniuriam ecclesie illatam dignus sit hac generali immunitatis priuatione, vt expressè probarunt Stephan. Aufre. in præcit. Capellæ decisione. 422. & Cassaneus in consu. Burgund. Rub. 1. §. 5. nu. 112. vers. Archidiaconus, & Iulius Clarus. d. q. 30. vers. sed quid. ibi: Quinimò, sed hoc est sine lege: imò contra regulam iuris Pontificij generalem, cuius s̄. meminimus, nempe q̄ quantumcumq; quis graue crimen commiserit, gaudere debeat immunitate ecclesie, nisi in casibus à iure expres-

sis: sed casus de quo agimus non inuenitur à iure exceptus, ergo standum est prædictæ regu. Et ita meritò contra prædictam opinionem, tenent Boerius decis. 100. col. vltima, quem refert & sequitur D. Couarrui. d. c. 20. nu. 15. vers. vigesimoquarto, & Remig. de Goni de immunit. eccles. fallent. 11. n. 2. vers. tertio: vbi hoc verum intelligit, quando primum delictū, qđ commissum fuit in ecclesia, est purgatū seu punitum, ita q̄ nunc nõ agatur de eius punitioe, sed de punitioe secundi; quia tūc ecclesia debet eū defendere, innuens secus esse, si delictum commissum in ecclesia punitū non sit; quia tūc pro eo extrahi poterit, de quo non est dubiū, si ob illud primum poterat ab ecclesia extrahi, iuxta superius dicta per. d. c. fi. de immunit. eccles. & nostram. l. Regiam, & d. l. 4. ti. 1. pa. 1. & ita merito Remigij distinctio placet Azeu. hīc num. 27.

19 † Illud tamen verisimilimum existimo, q̄ non gaudebit immunitate ecclesie existens in loco immunitatis, hoc est, in ecclesia, vel cœmeterio, si inde percutiat enormiter existentē extra ecclesiam, sagitta, iaculo, aut scloppo, vel aliis (nisi probet, id se non admisisse ea spe, vt proregeretur ab ecclesia) quia delictū fuit inceptū in ecclesia, vel cœmeterio, licet alibi consummatum: & ita habebit locū dispositio. d. C. fi. cap. nec non, & nostre legis secundum Abb. ibidem ad finem de immunit. eccles. sequitur Angelus de Clauas. in summa verb. immunitas. q. 23. & Syluester. eodē verb. immunitas. 3. n. 6. in fi. & n. 7. & Remigius de immunit. eccles. fall. 4. & Nauar. in Manuali. c. 29. n. 21. deniq; Azeued. hīc. n. 28. Pro quo facit doctrina Ioannis Andreæ in reg. in obscuris. de reg. iur. in. 6. † vbi tenet, q̄ si existēs in vno territorio, percutit existentē in alio territorio, potest ratione huius delicti conueniri in vtroq; loco, per text. in. c. 1. de præsumpt. vbi Felin^o num.

num. 13. plures in hoc citat, & etiam Remigius dicta fall. 4. & latè Marian. Socius in. c. proposuisti de foro. cōp. ad quē se remittit Bofsus in sua practic. crimin. titu. de foro. comp. numer. 59. & in titu. de pœnis num. 21. licet aliud velit in titulo de fauoribus defens. numer. 7.

21 † Vnde si aliquis existens in vno territorio, emitit sagittā, cū qua percutiat, vel exoneret archibuscum, cum quo interficiat aliquem existentem in alio territorio, poterit puniri in vtroq; territorio, & inter ipsos iudices vtriusque territorij erit locus præuentioni: * ita communiter concluditur, vt dicit Abb. in. c. fi. nu. 25. de foro competen. quem refert practica Cōrradi. foli. 250. in fin. Idem testatur Albericus & Nelus, quos refert, & sequitur Iulius Clarus in practic. crimin. §. fi. quæstione. 38. vers. licet item pone,

22 † Nec obstat prædicta doctrina Bar. in. l. quod ait. ff. de adult. vbi dicit, quod portans aliquem de platea extra eam, & ibi eum percutiens, non punietur tanquam percutiens in platea; quia quando initium, & finis loci, & temporis sunt illicita, fauore rei inspicimus finē, ne de vtroq; ipse puniatur: sed quādo principū est licitū, habēs causam licitā, in spicimus principium: hoc nāque dictum Bar. verū est, quia & ibi plures actiones sunt, vt aggressio, sequutio, & percussio: at prædicta nostra cum Abb. & cæteris sententia procedit, quia in eius specie vna est actio tantum, putā vnus motus teli proiecti, qui incipit vno loco, & in alio finit: ita respondent Syluester, & Remigius vbi supra.

23 † Quinimò eadem ratione opinatur D. Couarrui. d. c. 20. num. 15. vers. vicefimoseptimo, non gaudere immunitate ecclesiarum eum, qui ex loco profano, sagitta, iaculo, vel scloppo percusserrit existentem in ecclesia: crimen enim

istud in hac specie in ecclesia est commissum, cum id scelus, etiam si initium habuerit in loco non sacro, in ecclesia tamen executionem, & perfectionem habuerit; quā obrē ecclesie iniuria facta videtur: & succinctè idem sequitur Nauar. d. c. 25. num. 21. & prius Remigius fal. 6. Quod probari posse inquit Couarrui. auctoritate Baldi. in. l. si quis non dicā rapere. colu. 3. C. de Episcop. & Cleric. & eiusdem Baldi in. l. multum interest. col. penul. vers. sed hic quæro. C. si quis alteri vel sibi. & Pauli Cāstrēs in. l. si vt proponitur. ff. de fideiuss. quib^o accedit Hypolit. in. l. vnica. num. 250. C. de raptu virgin. quærit enim Bal. in. l. si quis non dicā rapere. n. 6. de tali quæstione. † Quādam fuit captus, & ligatus super equo in vna villa, & fuit ductus, & deprædatus in alia villa; quærebatur, quæ villa tenebatur ad emendationem; nam in prima fuit delictum initiatum, in. 2. consummatum: q̄ si attendimus animum, ex eius forma tenebitur prima villa: si verò cōsummationem, quæ dat formam rei, tenetur secunda villa: Barto. cum Iacob. determinat, q̄ vtraq; villa teneatur, quia vtraque est in culpa, & quodāmodo delictum censetur continuatum in diuerso territorio: sed Bald. addit, quod in prima villa fuit ista robaria consummata quātum ad delictū, & in. 2. quātū ad executionem delicti; quia in continenti q̄ aliquem capio, eum deroboro, quia priuo eum possessione, si eo animo ligo, iuxta tex. & glo. ordinariam in. l. 1. §. idē Iulianus. ff. de vi, & vi armata. sequitur plura adducens Feli. in. c. 1. n. 13. de præsump. & Hyppol. vbi supra. n. 151. Si autem huic doctrinæ innititur Cou. vbi s̄. ad fundandam suam prædictā ampliationem, non multum astringit: tūm quia si consummatur delictum in. 1. loco vnde incepit, videtur in specie ampliationis Couar. de qua nunc agimus, extra ecclesiam consummatum delictum: tūm

quia licet quando initium, & finis sunt illicita, inspiciendus sit finis: hoc tamen verum est in fauorem rei, ne de utroque ipse puniatur, ut prædiximus.

25 † Vnde in fauorem rei attenditur, vel finis, vel principiū, quod magis fauet defensionī, & reo, secundū Bofsiū in sua praxi criminali in tit. de fauorib. defension. n. 7. At si hic considerandus esset finis, potius esset contra ipsum reum, si ob id priuandus esset immunitate ecclesiastica, quam in ipsius fauorem: quod autem in fauorem alicuius est introductum, non est in eius odium retorquendum, ut in reg. iuris vulgari. Præterea in specie doctrinæ Baldi supra adductæ plures sunt actiones, nempe captio, & ligatio super equo, & postea ductio, & derobatio: at in casu ampliacionis de qua agimus, unica est actio, nempe teli proiectio: ergo dissimilia sunt hæc.

26 † Quod si Couar. voluit adducere doctrinam Baldi. in. d. l. si quis non dicam rapere, in quæstione sequenti, nempe. n. 7. vbi quærit de alia quæstione huiusmodi: Quædam puella fuit capta in vno territorio, & cognita in alio territorio, nū quid possit utrobique puniri delinquens? Responderi posse, nempe à iudice primi territorij, ratione attentati delicti; secundum vero territorij, ratione consummati actus; sicut quando quis proijcit cum balista, & erit melior conditio præuenientis, licet hoc non seruetur de consuetudine, imò vnusquisque puniet, quia vnusquisque recipit iniuriam, & non est eadem bursa Fiscalis: & hanc doctrinam Baldi sequitur Felinus in. d. c. 1. nu. 13. de præsump. & Hyppol. vbi supra nu. 250. Hinc (dicit Bald.) patet, an principium, vel finis loci expectetur in delictis: de quo supra egimus. Denique hoc est in effectu quod supra retulimus ex Ioanne Andrea in reg. In obscuris de regul. iur. in. 6. de illo, qui existens in vno territorio, percutit existentem in alio, quod possit con-

ueniri in utroque: hoc etiam diuersum est à nostra specie, & responderi potest, ut supra fuit responsum primæ quæstioni Baldi. Sed quod magis alstringere videtur pro ampliacione Couar. est doctrina Baldi. ab eo secundò adducta, nempe in. d. l. multum interest. n. 11. † vbi inquit, & tenet, quod si ego per nuncium, vel epistolam vendo fundum tibi existentem Bononiæ, & tu consentis ibidem, verè est contractum Bononiæ, & ibi agi potest, quia ibi essentialiter contractus perficitur: ergò ita in nostra specie videtur dicendum; quod cum in ea delictum in ecclesia essentialiter perficiatur, non debeat huiusmodi eius immunitate gaudere. Ad huc tamen hæc nostra materia immunitatis ecclesiæ diuersa multum est ab illa de qua loquitur Bal. nempe quò in loco agi possit pro contractu celebrato per nunciū, vel epistolam alibi: ideoque argumentum concludens ex hoc in fauorem ampliacionis de qua agimus, sumi non potest. Denique Paulus de Castro, citatus pro ea à Couar. vbi supra, loquitur in mandante committi delictum in alio territorio; non verò in ecclesia: sed de hoc agemus latè, Deo volente, in quæstione sequenti.

28 † Quid tenendum? & videtur quidem prima facie contra ampliacionem præfatam Couarruias tenendum: & sic quod existens extra ecclesiam percutiens sagitta, iaculo, aliove instrumento existentem in ecclesia, vel cœmeterio, regulariter gaudere debet immunitate ecclesiæ, si ad eam ipse confugiat. Primò ex communi, & receptissima sententia quam supra adduximus, quæ habet, quod pro quocumque graui crimine ad ecclesiam confugiens debeat eius immunitate gaudere, nisi in casibus à iure expressis. Tota difficultas pendet, an hic casus sit de illis exceptis, in quo delinquens gaudere non debeat immunitate ecclesiæ. Hæc autem difficultas

difficultas iam est sublata: supra enim resoluimus, cum veriori communi, & tenenda sententia in iudicando, & consulendo, textum in. cap. fin. de immunitate ecclesiæ delinquenti in ea, loqui expresse, fundarique principaliter, & finaliter in eo, qui existens in ecclesia in ea deliquit, spe, animo, & fiducia quod ab ea defendatur, & sic quod gaudebit immunitate eiusdem, suumque delictum impunitum remanebit; ideoque dignum est, ut in eo in quo deliquit puniatur: & quia frustra legis auxiliū inuocat qui contra legem facit. Ratio itaque primaria, & principalis est illa, ut in eo in quo deliquit puniatur: accessoria verò, & secundaria, & quæ priori inest, ac subest, est illa, quia frustra legis auxiliū inuocat, &c. Ergò si prior cessat, secunda etiā corrumpitur, ut probauimus. Quo fit, ut si ille, qui in ecclesia deliquit, in continenti antequam ab ea extrahatur, offerat probationes, & probet cōcludenter, delictū repente ex verbis nouiter ortis admisisse, gaudere debeat ecclesiæ immunitate, ut prædiximus. Cū igitur hic immittens sagittā, vel aliud telū in existentem in ecclesia, vel cœmeterio, sit extra eam, quamuis delictū perfectū fuerit voluntarie in ecclesia, delinquens tamè verè & realiter extra eam, non est priuandus in amissione immunitatis ipsius, quia iā hic est alius casus diuersus ab excepto in d. c. fi. de immunitate ecclesiæ. ut patet ibi: Quæ nisi per ecclesiam ad quā fugerint, crediderint se defendi, nullatenus fuerāt commissuri. Obserua verbū, Ad quā fugerint: nā præterquā, quod ibi delictū commissum fuerit in ecclesia, loquitur text. ille, quando committens est in ecclesia verè, & realiter: at verò in nra specie licet videatur commissum delictū in ecclesia, delinquens tamè non erat in ea: quod igitur non mutatur, quare stare prohibebitur contra regulas iuris vulgares? Denique hic casus expresse, & in indiuiduo non inuenitur exceptus à iure: non igitur priuari

debet immunitate ecclesiæ. sic delinquens iux. d. communē sententiā; præcipue cum text. in. d. c. fi. de iure à communibus regulis, & sit odiosus: vnde extēdi nō debet, sed restringi, quātū fieri potest, arg. cap. pœnæ. de pœnit. distin. 1. & regulæ odia. de regul. iur. in. 6. Autoritas præterea Couar. tenentis prædictā ampliacionē, etsi magna sit, attamē non nocet in presentis specie, quoniā ipsius opinio derivatur ab opinione Abb. in. d. c. fi. n. 8. quam ipsemet fuit sequutus, & alij plures, quos supra retulimus, qui omnes contra communē tenuerunt, delinquentē in ecclesia etiam sine animo, & spe fruendi eius immunitate, ab ea extrahendū esse: quia militat altera ratio. d. c. fi. nempe Quia frustra legis inuocat auxiliū, &c. etsi prior de animo, & fiducia gaudēdi immunitate ecclesiæ deficiat. Quæ profectò opinio subtilis, ac in scholis probabilis est, sed tamē contra communē, & receptissimā sententiā, ac contra verba. d. c. fi. eiusque rationē finalē, primariā, & principalē: & ut nouiter probauimus, secunda ratio illius text. cui nituntur Abbas, & sequaces, non stat in illo text. generaliter, & de per se, sed imò inest priori, hoc est, in specie, & casu illius text. fauet, & loquitur, non verò sola sufficit: & quod Couar. in hac sua ampliacione fundetur in illa opinione Abbatis, vel ex eo patet, quod ibidem in fine dicat, eam opinionē Abbatis, & suam probandam fore ex sequentibus illationibus, quæ ad interpretationem. d. c. vltimi statim expresse tradentur, quarum vna est hæc de qua agimus ampliatio. 29 † Destructo igitur eius fundamentò, corrumpitur ædificium superimpositum, ut alias inquit Beccius consi. 3. n. 25. Fateor, delictū huiusmodi quoad pœnam augendā qualificari propter consummationē eius in ecclesia: non tamen ob id priuandus videtur regulariter immunitate ecclesiæ illud perpetrās, per prædicta; nisi huiusmodi delinquens existeret prope ecclesiam, ita quod præsumi posset, animo se defendendi.

dendri in ea illud admisisse, per supra dicta: verum si longe existens ab ecclesia illud commisisset, & in ecclesiam se recepisset, vel aliis euidenter constaret repente illud accidisse, ex verbis, & rixa nouiter ortis, gaudere deberet immunitate ecclesie, ex prædictis.

30. † Nihilominus tamen ex alio capite probanda venit ampliatio prædicta Couar. & sequacium, nempe quia ecclesia remanet violata per effusionem sanguinis: ille namque qui committit delictum ex quo violatur ecclesia, non gaudet eius immunitate, vt in c. ad Episcopos.

31. 17. quæst. 4. † vbi dicitur: Ad Episcopos cunctos direximus iurisdictionem, vt eos, qui ecclesias violasse perhibentur, accessu earum iudice sit esse indignos: & in terminis, ita tenet alios allegans Remigius

32. fall. 35. † Præterea violans immunitatem dicitur sacrilegus, secundum Abb. in c. fi. nu. 5. vers. Credo tamen, de immunitate ecclesie. vbi dicit, quod negari non potest, quin commiserit sacrilegium, delinquendo in ecclesia, cum per hoc violauerit eius immunitatem: † sed sacrilegus non gaudet immunitate ecclesie, argumento tex. in c. frater. cum duobus sequentibus. 17. q. 4. & ibi glos. verbo ab omnibus. Nicolaus Boerius decis. 110. refert, & sequitur Remigius fallen. 21. n. 1. dum citat glos. supra dictam, latius fall.

33. 34. & 35. Iulius Clarus. d. 5. fin. q. 30. vers. fic. quæro nunquid, circa finem, ibi de sacrilegis: vbi quod senatus indistincte iussit illos ab ecclesia extrahi: at negari non potest quin hic violet ecclesiam grauius delinquendo, in ipsa configendo existere in ea, iaculo, aut scoppo, quia aut forte mors inde sequitur, aut magna sanguinis effusio. Quod si percussio, sit leuis, tunc limitatur præfata ampliatio ex communi opinione supra relata, quam probauimus text. in d. c. fi. de immunitate ecclesie. minimè locum habere in committente leue delictum in ecclesia, vel cœmeterio.

34. † Quod si existens fugitiuus in ecclesia ob delictum, ab ea exeat ad committendum aliud delictum, illudque re vera extra ecclesiam, eiusque cœmeterium committat, non ob hoc quod ab ecclesia exiit ad committendum prædictum delictum, si illud commissum non sit de priuantibus immunitate ecclesie, ea priuandus erit, sed imò ipsa gaudebit, quia interim dum ad ecclesiam redit, capi potest per iudicem, eiusque familiam, vt late contra Anton. Gomez in quadam impressione tenet, & probat Azeuedus hic nu. 28.

35. † Quod limitarem ipse, si animo, & spe gaudendi immunitate ecclesie id fecisset, quod præsumitur, si ibi prope ecclesiam, vel cœmeterium delinquat, ita vt secure statim se possit in ecclesiam reducere, & recipere, vt fecit, per supra dicta nu. 5. & a fortiori, si in hac specie ab ecclesia inciperet euaginare enssem contra antiquum inimicum: quod tenet Azeuedus hic nu. 30.

36. † Hodie D. N. Greg. XIII. Pontifex Maximus, facultates diuersas, & indulta extrahendi, etiã in casibus à iure non permisis ex ecclesijs criminosos, & delinquentes per nonnullos prædecessores suos, & præsertim Felicis recordat. Sixtū Papā. V. & Piū etiam. V. nec non, & per semetipsum, sed eque Apostolicam eiusque Legatos concessas compluribus secularibus Principibus, eorumque curijs, & magistratibus, sub varijs modis, & formis prout in illis plenius continetur, sua perpetuo valitura constitutione ad vnam tantum formam reduxit, & moderatus est, vt laicis ad ecclesias, locaque sacra & religiosa confugientibus, si fuerint publici latrones, viarumque grassatores, qui itinera frequentata, vel publica strata obsident, ac viatores ex insidijs aggrediuntur, aut depopulatores agrorum, qui ue homicidia, & mutilationes membrorum in ipsis, earumue cœmeterijs committere non verentur: aut qui proditorie

ditorie proximum suum occiderint, aut assassini, vel hæresis, aut lese maiestatis in personam ipsiusmet Principis rei, immunitas ecclesiastica non suffragetur: certaque forma ibi præfigitur obseruanda in extrahendis ab ecclesijs delinquentibus in prædictis casibus, & carceribus curie ecclesiasticæ reponendis, vt ab ea cognoscatur an prædicti delinquentes crimina superius expressa commiserint, vt plenius in præd. noua constitutione Pontificia continetur, lata Romæ Nono Kalend. Iunij, huius præsentis anni. 1591. & publicata ibidem die. 28. mensis Maij eiusdem anni.

Hæc constitutio (salua correctione, & censura Sacrosanctæ Matris Ecclesie, cui in omnibus, vt par est me, subijcio) vt euidentur patet ex eius toto proœmio, non corrigit in aliquo ius commune Pontificium, in vrbibus, & oppidis apud quæ nullæ facultates, & indulta extrahendi delinquentes ab ecclesijs, aut fraudulentos decoctores à Sede Apostolica emanarunt, aut concessa fuerunt, in illis etenim ius Canonicum remanet intactum: Sed tantum reducit, & moderatur ad vnam formam prædictam, diuersas facultates, & indulta à summis Pontificibus, sed eque Apostolica, eiusue legatis concessa Principibus secularibus, eorumque curijs extrahendi delinquentes ab ecclesia: vbi autem præd. facultates, & indulta concessa non sunt, constitutio, non loquitur, sicque remanet in suo robore ius commune Canonicum, quia quod non mutatur, quare stare prohibetur vt in l. Sancimus. C. de testam. & in l. præcipimus. C. de appell. Quod autem lex, siue constitutio, alia ve quæuis dispositio ex proœmio regulatur, atque ab eo causam finalem accipiat, probat. l. fin. ff. de hæred. instit. cum simil. quæ congestimus supra hoc lib. quæst. 17. nu. 89. cum sequentibus. Summus autem Pontifex in hac sua constitutione expressè funda-

tur in eo, quod experientia docuerit, tum ob diuersitatem, & differentiam huiusmodi indultorum, tum quia plerique eorundem Principum ministri ex hoc ipso, illa diuersimodè, etiam latius quam par erat, & ad suum libitum interpretandi occasionem arripuerunt, illisque abuti cœperunt, subortam esse non mediocrem in aliquibus locis, libertatis, & immunitatis ecclesiasticæ perturbacionem, & confusionem. Aliud præterea, inquit, absurdum sæpenumero sequutum est, nempe, vt infimæ interdum conditionis laici, penitus iuris, & literarum ignari, & imperiti, exercentes officium iurisdictionis, vel tanquam ministri curie secularis, facultatum, & indultorum huiusmodi limites longè excesserint atque suo arbitratu in sensum minus rectos, & ab intentione concedentis omnino alienos detorserint, & illorum prætextu, quicquid sibi in mentem venit attentare præsumperint in graue iurisdictionis, & immunitatis ecclesiasticæ præiudicium, locorum & personarum diuino cultui dicatarum contemptum, diuinæ maiestatis offensam, & scandalum plurimorum. His igitur absurdis obuiari cupiens summus Pontifex, ac differentias huiusmodi ad vniformem regulam deducere, omnemque dubitandi, ac perperam interpretandi occasionem, dilucida declaratione submouere, abusus tollere, & ne ecclesiastica iura planè conculcentur & negligantur, opportunè prouidere, decreuit reducere, & moderari prædictas facultates, & indulta ad vnam tantum formam eo modo, vt vidimus supra: ergo non vt iura Pontificia de hoc loquentia corrigat vllomodo, vbi prædictæ facultates, & indulta concessa non fuerint: sed tantum ea declarando, & moderando, vbi fuerint: Quod etiam probatur ex fine. d. constitutionis: vbi loquens de prædictis facultatibus, & indultis, ne obtent,

obstent inquit, quæ omnia & singula accorum tenorē pro expressis habentes, quatenus præmissis in aliquo aduersantur, aut plures, quam expressos casus contineant, autoritate, & tenore præmissi omnino, ac perpetuò tollimus, & abrogamus, ac ad terminos præsentis constitutionis, quoad superius descripta dumtaxat, reducimus, & nolumus cuiuspiam de cætero suffragari. Demum & ultimò facit, quia si summus Pontifex vellet per dictam suam constitutionem corrigere ius commune Pontificium de immunitate ecclesiastica disponens, idque adhanc eandem formam reducere, hoc expressè declararet: sed id non facit, nec est præsumendum in dubio facere, ergo habemus intentum: quinimo contrarium indicat in præ citatis verbis.

Quæstionis secundæ

S V M M A R I A.

- 1 Existens in ecclesia mandans committi delictum extra eam, an gaudeat immunitate ecclesiæ, si mandatarus exequatur mandatum? Et numeris sequentibus, nu. 13. affirmatiua pars constituitur. nu. 14. distinctio quedam refertur, quæ nu. 15. improbat, sed nu. 16. negatiua eligitur.
- 2 Mandans committi delictum, videtur illud committere in loco vbi mandatum adimpletur.
- 3 Mandans homicidium committi, homicidio sequuto, tenetur de ipso homicidio propter mandatum, non autem ex mandato.
- 5 Vnde iudex loci delicti, non verò man-

dati debet eum punire, vt in. nu. 5. explosa distinctione Mariani Socin. de qua supra nu. 4.

- 6 Mandans punitur eadem pœna, qua puniendus est mandatarius, reiecta distinctione, an mandatarius esset aliàs factururus, vel non, vt in. n. 7.
- 8 Mandatarium esse aliàs factururus, ex tribus colligitur, de quibus hic.
- 9 Quando constat, aliquem deliberasse occidere ex proprio odio alterum, etiam si postea alius eundem illi mandet occidere, eo occiso, dicitur occidisse ex proprio odio, non autem ex mandato.
- 10 Mandatarius si dicat se non occidisse hominem ex mandato sibi facto ab alio, sed quia occisus erat suus principalis, & capitalis inimicus, est audiendus in excusationem mandatis: ex quo datur cautela in fauorem mandantis, si res ita se habeat, vt in nu. II.
- 12 Consulens delictum committi illi, qui aliàs erat factururus, an mitius puniatur.
- 17 Mandatarius non tenetur exequi mandatum rei turpis.
- 17 Dispositio iuris puniens committentem homicidium tali pœna, comprehendit mandantem illud committi: secus si statutum eodem modo disponat, quia tunc mandans, in eo non comprehenditur.
- 18 Procurator, filius, vel seruus, quòd teneantur parere domino, vel patri respectiue; quomodo intelligatur.

Quæstio.

Quæstio secunda

In eandem. 1. 3.

An existens in ecclesia, mandans committi delictum extra eam, gaudeat immunitate ipsius, si mandatarius exequatur mandatum?



Varo secundo circa nostram l. si an existens in ecclesia mandans committi delictum extra ecclesiam, gaudeat immunitate ipsius, si mandatarius exequatur mandatum, necne? Hæc quæstio secundum DD. dependet ab illa, an mandans committi delictum videatur delinquere in loco, vbi mandauit, an verò in illo vbi expletum est mandatum? In qua communiter tenetur, quòd videtur delinquere in loco vbi mandatum fuit adimpletū: ita Bar. in. l. si vt proponitur. numer. 2. ff. de fideiussor. & ibi Paulus de Castro: idem Bart. in. l. non solum. §. si mandato. num. 10. ff. de iniurijs, sequitur Felinus in. c. 1. de præsumpt. nu. 14. & 15. vbi quòd delictum mandantis punietur à iudice loci, in quo delictum est factum, non verò in quo est mandatum committi, est communis secundum Remig. de Goni in tractatu de immunit. eccles. fall. 5. num. 3. qui & num. 2. plures allegat: dicit etiam communem plures allegans eam sequutos Iulius Clarus, in pract. crimin. §. fina. quæst. 38. in versu. Item quæro, vbi assignat rationem, quia mandans non tenetur ex mandato, sed ex delicto propter mandatum sequuto. † Vnde mandans homicidium committi, homicidio sequuto, tenetur de ipso homicidio propter mandatum, non autem ex mandato, secundum Barto. in. dict. l. si vt

proponitur num. 1. & in. d. §. si mandato post nu. 9. Et est communis opinio secundum Marianum Socin. in. c. propositi post num. 22. versu. nono quæro, de foro compet. & Bosium in sua pract. crimin. titul. de foro compet. n. 109. relatos, & sequutos per Iulium Clar. vbi supra quæst. 89. versu. scias autē, vbi ponit vtilitatem huius rei: sequitur Anton. Gomez in 3. tomo. variar. resolut. c. 3. num. 39. & ita est tenendum, explosa distinctione Mariani Socin. vbi supra, relata à Remigio, vbi supra num. 4. dicentis: † Quòd aut loquimur de pœna imponenda ratione mandati, aut ratione delicti: in priori casu debet puniri, vbi fuit mandatum, pœna extraordinaria de iure communi, non stante statuto de pœna mandantis loquente, quia eo stante, seruandum est: in secundo vero casu debet puniri per iudicem loci, in quo delictum consummatum fuit: hæc enim distinctio est contra communem, & veram sententiam † quæ habet, vt in hac specie indistinctè iudex loci, vbi perpetratum fuit homicidium & sic vbi mandatum fuit expletū, debet de delicto cognoscere, atq; mandantē punire, quia non ex mandato, sed ex delicto propter mandatum sequuto, & consummato tenetur pœna ordinaria delicti, vt ex pluribus iuris probat Anto. Gomez vbi supra num. 39. † Et inquit Bar. in. d. l. non solum. §. si mandato. num. 19. ff. de iniurijs, quòd indistinctè mandans punitur eadem pœna, qua puniendus est mandatarius ipse, qui delictum commisit: & hæc opinio tenenda est tanquam verior, & magis communis secundum Iulium Clarum, qui plures refert. d. quæst. 89. in princip. vbi affirmat se vidisse eam seruari. † Vnde distinctio eorum, qui dixerunt, quòd aut mandatarius erat aliàs factururus, & tunc non tenetur mandans; aut non erat aliàs factururus, & tenetur, communitur reprobat secundum Iass. in. l. 1. post num. 22. C. de

de seruis fugiti quem ad hoc refert Julius Clarus vbi supra, addens, quod quando mandatum cadit in delictum, non est adhibenda prædicta distinctio, iuxta gloss. magnam, & approbatam in l. 1. §. persuadere. ff. de seruo corrupt. & est communis regula secundum Gomez. in §. poenales post. numer. 10. institution. de action.

Quo fit, ut non sit tenenda opinio Bald. contraria in d. l. 1. nu. 7. cum sequentibus C. de seruis fugit. asserentis, quod mandans homicidium fieri, non tenetur de homicidio, quando mandarius erat aliàs facturus homicidium absque mandato: quod ex tribus colligitur secundum Bald. ibi. Primo, quando præcedebat inimicitia capitalis inter mandarium, & eum, qui est occisus: secundo, quando præcesserant mine mandarij de occidendo: tertio, quando inferior mandaret superiori, puta filius patri, seruis domino, vel frater minori maiori, quia non est verisimile, quod superior sit mortuus propter tale mandatum: quod dictum commendat Paul. de Castro ibidem dicens menti tenendum, quia ex eo poteris lucrari multas pecunias, & euadere amicum à morte, & dicit se de facto habuisse. Idem Bald. in l. merum. C. quod met. caus. & in l. 1. in princ. ff. de eo per quæ fact. erit. & in c. 1. §. iniuria de pac. iuram. firm. col. 5. in ver. quæro, si Titius mandauit, † vbi quod quando constat aliquem ex proprio odio concepto ex quacumq; causa deliberasse aliquem occidere, dato quod postea, vel frater, vel quisquam alius mandet illum occidi, & ille, qui iam deliberauerat occidere, occidat, dicetur occidisse ex proprio odio, non autem ex mandato, ut notatur in l. sepe. §. ultimo. ff. de verb. signif. Sequitur etiam Cep. confi. 41. mandauimus, & in caut. 39. Vidimus quam plures casus. † vbi amplius tenet, scilicet, quod si quis mandauit Titio, ut interficeret Caium,

si Titius dicat, quod hoc non fecit exequendo mandatum, sed motu proprio, quia erat suus principalis, & capitalis inimicus, et est credendum in excusatione mandantis: † ex quo, inquit sumas cautelam, quod ipse mandarius examinatur, & deponat, (si verum est) quod ipsum interfecit, non propter mandatum sed propter inimicitiam propriam, & mandans liberabitur; & hoc dicit bene esse notandum. Eadem Bald. opinio sequitur est Paris de Puteo in tract. syndicat. in ver. an stetur dicto torti. verfic. an si quis mandauit, & Alexand. in l. vlti. in 4. apostilla, ad Barto. ff. de quæstio. & consultit Bart. confi. 145. in quæstio. quæ vertitur, &c. Et Socinus confi. 38. in casu numer. 17. & sequent. vol. 2. Thom. Grammatic. decision. Neapolita. 34. nu. 40. & consil. seu. voto. 63. nu. 12. & Tiberius Decian. Respons. seu. conf. 80. num. 34. vol. 3. Hæc enim Bal. & reliquorum doctrina & cautela tametsi æqua videatur pro defensione & excusatione mandantis, ut aduocatus eius possit eam in ipsius fauorem proponere, atq; probare: Nihilominus in puncto iuris vera non est, & communiter reprobatur, ut professi sunt Ias. & Iulius Clarus vbi supra. Et prætereà magis communis opinio plurimum doctorum habet contrarium, nempe, ut mandans teneatur eadē poena qua mandarius, siue mandarius erat aliàs facturus, siue non, ut constat ex Bart. expressè in d. l. non solum. §. si mandato. n. 19. ff. de iniurijs. & ex Couarru. & alijs plurimis authoribus citatis a Iulio Claro vbi supra, & alijs: mandans enim in prædicta specie, verè mandauit committi delictum, & mandarius illud commisit, licet aliàs absq; mandato esset commissurus, ideo merito vterque eadem poena punietur, cum ambo concurrerint in eadem occisionē, ac si vnus cum alio aliàs homicidium commissuro id committeret: in opem enim præstante sine dubio

non

non adhibetur prædicta distinctio, nisi fauor esset simplex, ut probant post alios Angel. in tractatu malefi. in parte, & Sempronium numer. 43. & 44. Quid ergo releuat mandantem, quod mandarius esset aliàs idem perpetraturus, cum ambo in idem cum effectu concurrant? Vnde nec confessio mandarij occidentis in fauorem mandantis releuabit eum, nec probatio quod aliàs esset idem facturus mandarius, per prædicta: † In consulente autem maleficium fieri illi, qui aliàs erat omnino illud commissurus, aliud resoluit Angel. vbi supra numero. 43. nempe, ut leuius condemnatur: quem sequitur Gregor. Lopez in l. 23. titu. 12. part. 5. gloss. fin. quod non caret scrupulo per supra dicta in mandante: nisi dicamus magis delinquere qui mandat, quam qui consulit delictum committi, ut probat Baldus in d. l. 1. numer. 7. C. de seruis fugit. vbi ex hoc probat opinionem prædictam Angel. in consulente illi, qui aliàs erat facturus, ut extra ordinem puniatur in atrocissimis delictis: merito igitur, ut mandans indistinctè eadem poena puniatur qua mandarius commissio delicto, non enim minus delinquit quam mandarius, imò grauius & primo loco, ut cum Grammatic. decis. 38. nu. 6. & Menochio. de arbitra. iudic. cent. 4. casu. 151. probat Ioseph. Mascardus de probation. conclus. 114. nu. 1. 2. tomo.

† Deueniamus igitur ex supra dictis ad decisionem nostræ prioris quæstionis principalis circa immunitatem ecclesiæ: & quidem, ex his patet huiusmodi mandantem de quo agimus, gaudere debere immunitate ecclesiæ: quod ex prædictis Doctoribus colligit Remigius. d. fall. 5. nu. 2. verbi & sic prædicti Doctores. Colligitur etiam ex Abb. in d. cap. fin. nu. final. de immuni-

tate ecclesiæ. dum agens de nostra quæstione se remittit ad Bartolum in d. l. si ut proponitur. & id expressè tenet Ioannes de Biccis in tractatu de immunit. ecclesiæ. col. 15. in verfic. quid si existens in ecclesia mandauit, prout eum refert Remigius vbi supra nu. 3. & sequitur Azeuedo hinc nu. 28. Hanc tamè opinionem Remig. vbi supra, idè non probat quia mandans puniatur ex delicto, ac si ipse deliquisset, ut vidimus: sed si ipse deliquisset in ecclesia, non gauderet, ut in præcedenti quæstione: ergo, &c. Prætereà quia qui per alium facit, per se ipsum facere videtur, ut in reg. iuris. Vnde licet quoad forum in quo puniri debeat mandans, procedat communis opinio supra adducta ex Bar. & alijs, quæ habet quod iudex, vbi mandatum expletum fuit, debeat punire hunc mandantem, non verò iudex loci, vbi ipse id mandauit, attamen quoad hoc, ut huiusmodi delinques gaudeat immunitate ecclesiæ, non credit quod procederet, nempe quod talis mandans gaudeat immunitate: sed

quod non debet gaudere. † Postea verò idem Remigius distinguit in hac specie, nempe esse duo in ea consideranda: Primum, quod in ecclesia fuit mandatum committi delictum: secundum, quod extra ecclesiam fuit delictum exequutum, siue consummatum, vel finitum; & sic sunt duo delicta: primum fuit in ecclesia ratione mandati: secundum extra ecclesiam, quia ibi fuit finitum. Quare sic distinguit, quod si iste mandans aufugit ad ecclesiam ratione secundi delicti, quia proceditur ex eo contra ipsum, videtur quod debeat gaudere immunitate ecclesiæ per superius dicta: si verò ratione primi delicti, eo quia mandauit in ecclesia, videtur quod non debeat gaudere; quia violauit ecclesiam ratione mandati, & posset agi contra ipsum, tanquàm contra violatorè ecclesiæ: & in

B isto

isto casu non gauderet: quam distinctio-
nem Remigij expressè probat, & sequi-
tur Nauar. in Man. latin. c. 25. nu. 21.

15 † Hæc tamè distinctio mihi nō placet,
nec placuit conciu nostro hic. d. nu. 28.
nō enim expleto mādato de delicto cō-
mittendo, seiungi potest vnum ab alio,
sed vtrumq; considerandum, & atten-
dendum est: quia prædictum manda-
tum ordinatur ad delictum commit-
tendum: commissio autem delicto ex-
mandato, delictum quod erat in ha-
bitu, reducitur ad actum & executio-
nem, & ideò iuxta communem senten-
tiam, cuius meminimus supra, man-
dans in hac specie tenetur, non quidem
ex mandato principaliter, sed ex deli-
cto propter mandatum sequuto. Deli-
ctum igitur, quod per mandatum com-
missum fuit in ecclesia, reductum fuit
ad actum per executionem manda-
ti, & ideò eadem pœna punitur man-
dans qua mandatarius; pro solo enim
mandato, delicto non sequuto, vel quia
mandatarius non potuit facere, vel quia
mandatum fuit sibi reuocatum, si deli-
ctum non erat atrox, sed leue, man-
dans in totum excusatur, nec tenetur
aliqua pœna: si verò delictum com-
mittendum, erat atrox, tenetur, sed
debet puniri pœna arbitraria secun-
dum Bart. in. d. §. si mandato. num. 3.
sequitur alios allegans Anto. Gomez
lib. 3. variar. resolut. c. de homicidi. nu.
41. Ergo propter solum mandatum ex-
trahi ab ecclesia non poterit, etiam se-
quuto delicto, si daremus quòd prop-
ter consummationē, & sic pro secundo
delicto gauderet immunitate ecclesiæ.
Præterea prædicta distinctio inanis vi-
detur, quia in specie nostræ quæstionis
iudex extrahens huiusmodi delinquen-
tem ab ecclesia, non debet esse ita insi-
piens, vt propter delictum secundum tã-
tum, hoc est, executionis, extrahat, nec
extrahere dicat mandantem ab ecclesia;

sed propter vtrumq;, nempe propter
mandatum, & homicidium ex eo sequu-
tum. Quare si id potest propter manda-
tū solū, vt ipsi affirmant, necessariò, & à
fortiori idē facere poterit propter vtrū-
quē, imò & propter secundum delictū:
quando quidem in secundo, hoc est, in
executione adest primum, hoc est, man-
datum quia subordinatum fuit ad secun-
dum, & virtute mādati, & in executio-
ne ipsius fuit cōmissum secūdū delictū.

16 † Quare verius tenendum videtur,
quòd cum in hac specie habitus sit redu-
ctus ad actum, & sic finis habeat necessa-
riam consequentiam ad principium illi-
cētum, quando quidem in eius execu-
tionem tendat, ac per consequens ex
hoc videatur ecclesia violata, & iure
præsumendum sit, hoc mandatum ani-
mo, & spe gaudendi immunitate eccle-
siastica emissum fuisse, ac si ipse perso-
naliter delictum commisisset in eccle-
sia in qua existit, iuxta latè à nobis tra-
dita in quæstione præcedenti, quòd hu-
iusmodi delinquens non debeat indi-
stinctè gaudere immunitate ecclesiasti-
ca, quando quidem propter expletionē
mandati ipse puniri debet ex delicto se-
cundo, ac si sua propria persona illud ad-
misisset, vt resoluimus cum communi,
ex duabus rationibus, quibus innitur
text. in. d. c. fin. de immunit. eccles. nem-
pe quia præsumendum est, id manda-
se spe, & fiducia quòd ab eadem eccle-
sia defenderetur, vt in eo in quo deliquit
puniatur: & quia frustra legis inuocat au-
xilium, &c. Quæ quidem bene militent
in nostra specie, & verè ac propriè vi-
gent: & eisdem rationibus in quæstione
supra proxima num. 19. idem resolu-
imus in percutiente ex ecclesia, vel cœ-
meterio alterum existentem extra ec-
clesiam, sagitta, telo, vel alio iaculo. Neq;
obstat quòd principium, vel finis confi-
derādus sit, prout magis reo, & ipsius de-
fensionis expedierit, & fauorabile fuerit,

vt

vt ibidem etiam nu. 25. prædiximus: id
nāq; in nostra specie locum habere mi-
nimè potest, in qua finis de per se solū
considerari non potest, quia habet ne-
cessariam consequentiam ad principium:
& hanc nostram sententiam videntur
sequuti prius Angel. de Clauas. in sum-
ma verb. immunitas vers. 24. & Syluest.
eodem verb. el. 3. nu. 10. vbi in specie di-
cunt, quòd factum attribuitur loco, vbi
mandatur, quando exequens exequitur
17 necessitate iuris. † Hanc autem necessi-
tatem iuris nō intelligas de actione, hoc
est, quòd mandatarius teneatur aliqua
actione id adimplere, quia rei turpis nul-
lum est mandatum, nullus contractus,
nullaq; actio, vel obligatio, vt in. l. si re-
munerandi. §. si passus. vers. final. ff. man-
dat. l. à reo. §. final. ff. de fideiussor. Bar.
in. d. §. si mandato nu. 9. Ant. Gomez. de
homi. n. 39. vers. nec obstat. sed de inter-
pretatione iuris, q̄ vult, parū interessè
in delictis, vel per se, vel per aliū facere,
& ideò in dispositione iuris communis
punientis eum, qui commiserit homi-
cidium tali pœna, nempe mortis, man-
dans comprehenditur: secus in disposi-
tione statuti eodem modo disponentis;
quia tunc cum mandatarius non teneatur
obedire, sed operetur volūate pro-
pria, non necessitate facti, vel iuris, non
comprehenditur mandans: ita Bart. in
d. l. sed & si vnus. §. seruus nu. 2. & 3. ff.
de iniurijs. Abb. in. c. mulieres. nu. 9. cum
sequentibus, de sententia excommunic.
quem referunt, & sequuntur Angel. de
Clauas. in summa verb. mandatū. §. 1. &
Syluest. eodem verb. nu. 4. & Armilla au-
rea eodem verb. in fin. Est * communis,
vt plures referens restatur eam sequi-
tus Iulius Clar. d. §. fin. q. 89. vers. sed que-
ro. Et quòd præallegati pro nostra sen-
tentia duo authores in specie nostræ
principalis quæstionis, hoc quo prædi-
ximus voluerint intelligere modo, li-
cet eorum verba aliud videantur indi-

care, constat ex eodem Angelo. d. ver-
bo. immunitas vers. 24. in fine, ibi: Ad
quod facit, quod dicam infra, manda-
tum. §. 1. ex quo sumpsit Syluest. vbi su-
pra. Sensus igitur est, quòd in dispositio-
ne iuris communis, quia mandator deli-
cti comprehenditur, non ex propria
significatione, sed ex iuris interpreta-
tione, parum interest quòd per se, vel
alium faciat, & ideò non debet gaudere
immunitate ecclesiæ, si id mandauerit in
ecclesia, & extra eam fuerit executū:
secus in dispositione statuti: si enim ali-
ter, vt verba eorū sonant, intelligeren-
tur, Angel. & Syluest. vbi supra, nullo ca-
su posset verificari eorum opinio; si
quidem ex mandato ad delinquendum
nemo iure obligatur, sicq; illusorie lo-
querentur. Nec obstat, si velimus pro-
prius intelligere eos iuxta Abb. & Bar-
tul. vbi supra, nempe in mandato facto
procuratori, filio, vel seruo proprio;
hi nanque iure tenentur parere domino,
vel patri respectiue, vt in. l. pater. in
fine. ff. de manumiss. vindicta. &
in. l. 3. §. Si procurator. ff. quod quis-
18 que iur. † Quia respondemus, hoc pro-
cedere in licitis, & honestis, vel in il-
lis, quæ non cadunt in graue delictum,
vt constat ex prædictis Doctoribus:
tunc enim merito dicitur necessitate
iuris, quòd vere faciat ille, cuius manda-
to fit: at verò in mandato de homici-
dio, vel alio graui delicto committēdo,
de quo nos agimus in præsentī nostra
quæstione, hoc nullo modo verificari
potest, quando quidem huiusmodi man-
dato procurator, filius, nec seruus iu-
re obligatur. Aut igitur verba Ange-
li, & Syluest. improprianda sunt, &
intelligenda, vt prædiximus, vt eo-
rum opinio saluetur; aut ipsi ea mi-
nus bene applicarunt in proposito no-
stro, sed æquiuocè vsi sunt eis, quan-
do quidem in mandato de delinquen-
do grauius, verificari nullo modo

B 2 possunt,

possunt, nempe quod mandatarius exequatur mandatum necessitate iuris, si quidem nullo iure id præcipiente obligatur id facere, etiam si fortè iuramento promiserit; quia in malis promissis fides non est adimplenda, nec seruanda, & iuramentum contra bonos mores nõ fit obligatorium, vt in reg. iuris: itaq; cum constet de intentione quod prædicti authores voluerint tenere hanc opinionem, dum loquuntur per dictionem aduersatiuam superioribus, nempe Sed ego dico, vel, Sed tu dic, quod attribuetur in loco, vbi mandatur, cætera verba restrictiua, scilicet, quando exequens exequitur necessitate iuris, aut intelligi debent prædicto primo modo, ratione præmissa, aut non sunt apte posita in proposito: quidquid sit, siue ipsi teneant hanc opinionem nostram, vel secus, adhuc ipsam verioremi censeo per supradicta.

Quæstionis tertiæ

S V M M A R I A.

- 1 Clerici & religiosi delinquentes, confugiens ad ecclesiam, an debeant immunitate ipsius gaudere in casibus in quibus laici ea gaudent? per totam quæstionem, vbi duæ opiniones fundantur; affirmatiua, vt verior, iure approbatur.
- 2 Ea; limitatur quodam casu nu. 2.
- 3 Sed negatiua in praxi seruatur, ideò tenenda est, vt in nu. 3.
- 4 Sed hæc praxis quantum ad iudicem ecclesiasticum intelligenda est, secus quoad iudicem laicum, vt in num. 4.

Quæstio tertia

In eandem. l. 3.

Clerici, vel religiosi delinquentes, confugiens ad ecclesiam, an debeant gaudere immunitate ipsius, in casibus in quibus laici ea gaudent?



Væro tertio circa eandem nostram legem, an clerici, & religiosi delinquentes, confugiens ad ecclesiam, gaudere debeant immunitate ipsius in casibus in quibus laici gaudent, vel possint extrahi ab ea à suis Prælatibus pro correctione, & punitione criminum, quæ ipsi clerici, & religiosi admiserint? Quæstio profectò satis controuersa inter nostros doctores iuris Pontificij est atq; disputata, ideò breuiter ab ea me expediam, resoluendo nihilominus clare, & distinctè quid sit tenendū in praxi, citando præterea omnes authores, precipue moderniores hæc de re agentes.

Et primum inuenio quod Abbas in. c. inter alia. nu. 13. de immunit. eccles. pluribus adductis fundamentis, quæ ipse reputat verissima (ego verò non conclusentia) contra clericos, & religiosos hæc quæstionem decidit, dicens, quod hæc immunitas non habet locum in eis, si iudex ecclesiasticus causa disciplinæ, & non odij, vult eos arcere in ecclesia, punire & extrahere, vt duci faciat ad carcerem; tandem relinquit hæc consuetudini, quæ in hoc multum debet attendi. Eandem sententiam cum limitatione sequitur Ioannes Faber in. l. 1. C. de his, qui ad ecclesiam confug. prout eum refert Remigius de Goni de immunit. ecclesia. fall. 2. r. numer. 1. dicens, quod episcopus potest clericum extra-

here

here ab ecclesia pro poenitentia iniungenda, sed non pro incarcerando: & quod pro poenitentia iniungenda possit clericum ab ecclesia extrahere vicarius episcopi, tenet idem Faber in. §. 1. nu. 3. inst. de his, qui sunt sui, vel alien. iur. Hæc etiã partem tenet Ioannes Barberius in suo iuris viatorio tit. de violator. immunit. prout eum refert Boer. decis. 109. nu. 3. Eandem indistinctè probant Angel. de Clauas. in sua summa verb. immunitas verbi. 14. & Syluest. eodem verb. el. 3. n. 2. verbi. tertium, & hanc opinionem tenere alios refert Minchac. de success. creat. §. 22. nu. 54.

Contrariam tamen sententiam, imò quod clerici immunitate ecclesiæ gaudere debeant, & sic ab ecclesia inuiti extrahi non possint, tenent quàm plures alij authores. Primò quia iura Canonica loquuntur indistinctè in omnibus, ergo nõs distinguere non debemus, vt in. l. de pretio, cum similit. de public. in re action. Secundò quia maior ratio est in clerico, vt in ecclesia capi non possit quàm in laico, cum ecclesia quodammodo domus propria sit clericis: à domo autem propria aliquem capi prohibetur est. l. p. de iur. i. de in ius vocad. l. nemo. ff. de regul. iur. Tertio quoniam hoc priuilegium, & immunitas quod in ecclesia nemo capi possit, est concessum templis; ergo habet locum in quolibet ibi reperto, siue clerico, siue laico: quibus & alijs fundamentis hanc opinionem probarunt Card. in. d. cap. inter alia. in. 6. quæst. de immunit. eccles. vbi respondet fundamentis Abbatis, ibidem tenentis priorem opinionem: idem Card. in. Clemen. 1. quæst. 7. nu. 9. de poenitent. & remiss. & late Roman. consil. 234 & 227. & eam verioremi de iure existimauit Ioan. Biccis in tractatu de immunit. eccles. col. 1. & sequentibus. Guillem. Mayner in. d. l. nemo, de regul. iuris, col. 1. est dubius in hac quæst. confi-

terur enim, dicta Abbatis procedere in clericis, vel religiosis delinquentibus in ecclesia per. c. final. de immunit. eccles. super alijs verò relinquit sapietioribus, quid sit in illis iudicandum: sed hanc secundam partem, contra Abbat. testatur videri verioremi, & communioremi Bernard. Diaz in pract. criminal. c. 12; eam quoq; de iure sequi videtur Remigius de Goni. d. fall. 2. r. ibi, Possit dici; & Cou. lib. 2. var. resol. c. 20. n. 16. vbi refert Bernad. Diaz vbi supra, dicentem hanc opinionem magis communem esse: sed ipse Bernard. vtitur verbo, Videtur, vt prædiximus. Communem etiam ex eodem dicit Villalob. in suo arario communium opinionum, litera. l. num. 22. Iulius Clar. in pract. crimin. §. fi. q. 30. in vers. vltimus, & Azeued. hinc nu. 17. & in hac opinione videtur remanere, quando quidem illa vltimo loco refert, & ei non contradicit. Menchac. de success. creat. §. 22. n. 54. & hanc in puncto iuris verioremi quoq; & tenendam censeo.

Limitat hanc opinionem Bernard. Diaz vbi supra, in casibus in quibus clericus post degradationem tradendus esset curiæ seculari, tunc enim aut extrahi non deberet, aut si extraheretur post degradationem, & verbalem in sententia traditionem curiæ seculari, ad ecclesiam reducendus esset, vbi tandiu solum immunitate gaudebit, quandiu in ecclesia fuerit moratus; sicut & alijs contigit facinorosis laicis. Sed contra hanc limitationem verius meo iudicio tenet Couar. vbi supra; quia in criminibus, quæ digna sunt degradatione, & traditione iudici seculari faciendâ, nõ obtinet immunitas ecclesiarum, vt tibi late probat. Hæc quæuis ita se habeant, opinio Abb. q. clerici, & religiosi minimè gaudeant immunitate ecclesiarum pro suis criminibus, & excessibus, sed q. à suis Prælatibus possint inuiti ab eis extrahi, indistinctè seruatur secundum Remig. de Goni dicta fall. 2. r. in

fine, vbi affirmat, ita se vidisse practica-
ri: idem faretur Bernardus Diaz vbi su-
pra, dicens quod consuetudo iam vide-
tur recepisse, vt clerici à suis iudicibus
extrahantur ab ecclesijs: & D. Coua. vbi
supra eum referens dicens, quod consue-
tudine, & moribus obtinuit secundum
Bernard. Diaz vbi supra: & itidem eos
referens Iulius Clarus vbi supra: necnō
& Nauar. in Man. latin. c. 25. nu. 22. dicēs,
Panormitanum in hoc esse vltu recep-
tum. Idem etiam tenent Azeued. hic nu.
17. & Villalob. d. nu. 22. Deniq; addit Ber-
nard. Diaz vbi supra: Et ita est intrepide
tenendum in praxi, attento dicto vltu
& consuetudine, de quo testatur præci-
tati Authores Hispani. Ego verò nun-
quam vidi clericorum aliquem hoc re-
fragari, nec contendere gaudere se de-
bere immunitate ecclesiæ, fortè quod
sciant praxim communem, & consue-
tudinem notoriam prædictæ huius reg-
ni: sicq; amplius de ea non erit dubitan-
du: cōsuetudo enim in opinionibus plu-
rimū valet, præcipue in specie nostra, in
qua id nuncupatum doctores fatentur.

† Hæc tamen communis praxis, &
consuetudo intelligi debet tantum quo-
ad iudicem ecclesiasticum, non autem
quoad secularem, is namq; minimè pote-
rit ab ecclesia extrahere clericum in mi-
noribus constitutum, etiam ob delictum,
licet quoad illud post Concil. Trident.
Sessio. 23. c. 6. habeat in eū iurisdic-
tionem, vt rectè existimauit Nauar. vbi su-
pra. d. nu. 22. quem sequitur additio Ber-
nard. Diaz vbi supra: & ita videt quoti-
die obseruari in hac ciuitate Ciuitaten:
vbi clerici in minoribus cōstituti delin-
quentes, etiam si è manibus familiarū iu-
dicis secularis se eripiant prope eccle-
siam, ad illā confugiētes non extrahuntur
inuiui, neq; iudices seculares de hoc du-
bitant, quādo quidē eos non extrahunt,
sed imò sinunt eos ibidem liberè reman-
nere.

Quæstionis quartæ

S V M M A R I A.

- 1 Fabricator falsæ monete an gaudeat immunitate ecclesiæ? per totam quæstionem.
- 2 Publicus latro immunitate ecclesiæ non gaudet.
- 3 Fabricator falsæ monete, igne concrematur.
- 4 Hæc tamen pœna, cum publicatione omnium bonorum, tantum habet locum iure cōmuni in fabricante falsam monetam Imperatoris; secus in alijs, in quibus pœna vltimi supplicij simpliciter locum habet.
- 5 Hodie tamen iure regio indistinctè fabricans falsam monetam Imperatoris, vel regis, iubetur igne concremari.
- 6 Et amittit etiam medietatem bonorum.
- 7 Fabricator falsæ monete committit, nō solum aleue, sed etiam, traycion contra la persona del Rey.
- 8 Proditor non gaudet immunitate ecclesiæ.
- 9 Reus criminis læsæ Maiestatis non videtur gaudere immunitate ecclesiæ: sed contrarium nu. 17.
- 10 Fabricans falsam monetam, immunitate ecclesiæ gaudet: & ita fuit pronuntiatum in regali Cancellaria Vallisoleti, in casu occurrēt in praxi, vt in num. 18.
- 11 Violator immunitatis Ecclesiasticæ debet excommunicari, & condemnari pecuniariter, & imponi sibi publica pœnitentia.

12 Com-

- 12 Committens quamtuncumq; grauissimum delictum, regulariter gaudet immunitate ecclesiastica.
- 13 Habens regulam pro se, habet intentionem suam fundatam.
- 14 Secundum regulam pronuntiandum est, nisi contrarium probetur.
- 15 Idq; procedit in terminis immunitatis ecclesiæ.
- 16 Falsarius non inuenitur iure priuatus immunitate ecclesiæ.
- 19 Hereticus & blasphemus non gaudet immunitate ecclesiæ.

Quæstio quarta

In eandem. l.

Fabricator falsæ monete an gaudeat immunitate ecclesiæ?



Varo quartò circa eandem l. de optima quæstione, ab alijs quod sciam intacta, saltem in specie, quæm vidi in praxi versari: an fabricator falsæ monete gaudeat immunitate Ecclesiæ? Et videtur primò gaudere: hic enim publicus latro, & plusquam robador conuictus videtur, furatur enim insignia regalia, vt monetam adulterinam conficiat: decipit præterea secum contrahentes auferendo ab eis res suas publice, sine veris numis, sed tantum fictitijs dolo adhibito: † Publicus autem latro immunitate ecclesiæ non gaudet, vt in cap. inter alia, & ibi omnes DD. de immunit. eccles. l. nostra. 3. in principio in illis verbis, La yglesia no desende à robador conuictado l. 4. tit. 1. par. 1. ibi. Assi como los ladrones manifestos, & ibi Greg. Lopez. Remig. de Goni de immunit. ecclesi. fall. 1. Anton. Gomez. 3. tom. var. cap. 10. nu. 2. in prin-

D. Couar. lib. 2. variarum resol. c. 20. nu. 13. circa finem, & communiter omnes: & inter alios modos quibus quis publicus latro probatur, ille cōstituitur à Remigio vbi supra, contra quem furtum probatur per confessionem, vel probationem, vel facti euentiam, vt in. c. v. stra. c. final. de cohabit. cleric. & mul. c. cum olim. de verborum signific.

† Secundò quia obnoxij huius criminis, læsæ Maiestatis crimen committunt grauissimum, & ideò quicumque solidorum adulter potuerit reperiri, vel à quocumq; fuerit publicatus, illico omni dilatione submota, flamarum exustionibus mancipari iubetur à iuriconsulto in. l. 2. C. de fals. monet. qui textus quotidie practicatur, secundum Anton. Gomez in. l. 83. Taur. n. 3. † Quæ pœna, cū publicatione omnium bonorum, de qua ibi, tantum habet locum in fabricante falso monetam imperatoris; secus in alijs in quibus pœna vltimi supplicij simpliciter habet locum, de qua in. l. 1. eodem tit. C. iuxta glos. communiter approbatam in. d. l. 2. in verb. flamarum. in. 3. solutione, ibi, Vel hæc lex. † Hodie tamen indistinctè fabricans falsam monetam imperatoris, vel regis, igne iubetur concremari, vt in. l. 9. tit. 7. part. 7. vbi dicitur: Moneda es cosa con que mercan e biuen los homes en este mundo, è por ende no han poderio de la mandar hazer algun home, sino Emperador, o Rey, o aquellos à quien ellos otorgaren poder que la fagan por su mandado. E por ende qualquiera otro que se trabaja de la fazer, faze muy gran falsedad, e grã atreuimiento en querer tomar el poderio que los Emperadores, e los Reyes tomaron para si señaladamente. E porque de tal falsedad, como esta viene gran daño a todo el pueblo, mandamos que qualquiera que fiziere falsa moneda de oro, o de plata, o de otro metal qualquier, que sea quemado por ello: demanera que muera, & ibi Greg. Lopez. in glos. quemado, hoc notat: & amittit etiã medietatem

B 4 bonorum

bonorum, vt in l. 5. titu. 17. lib. 8. nouæ Collect. Regiæ, vbi dicitur: *Qualquiera que fabricare falsa moneda, o la manda, o la aconseja fazer, porque es aleue, pierda la mitad de sus bienes para la nuestra Camara*: refert Ant. de Padill. in l. transigere nu. 110. C. de transat. Cum igitur fabricans falsam monetam incurrat pœnam ad eod grauissimam, nempe ignis; dicendum non est, vt huiusmodi delinquentem defendat ecclesia: præcipue cū eius delictum sit in rā graue præiudiciū, ac dispendiū Reipublicæ, vt inquit lex Partitæ prædicta.

† Tertio hæc eadem pars probatur: quia committens hoc crimen falsæ monetæ non solum committit aleue, vt in d. l. 5. tit. 17. libr. 8. nouæ Collect. Regiæ: sed imò *traycion cōtra la persona del Rey*, vt in l. 2. titu. 2. part. 7. ibi: *La catorcena es, quando algun home faze falsa moneda, o falsa los fellos del Rey: sobre todo dezimos que quando alguno de los yeros sobre dichos es fecho contra el Rey, o contra su señorio, o contra prò comunal de la tierra, es propriamente llamada traycion*: sed fabricatio falsæ monetæ est contra Regem & rempublicam, ergo est vera proditio. † Proditor autem non gaudet immunitate ecclesiæ, vt in c. 1. de homicidio, cum reliquis adductis supra libr. 1. practicarum quæstion. q. 2. & per Rebuff. in 2. tomo constit. Galliz in tractatu de immunitate ecclesiæ. artic. 1. glo. 1. nu. 23. in fin. ergo nec fabricans falsam monetam.

Quarto & magis in terminis: quia fabricans falsam monetam, committit crimen læsæ Maiestatis, vt prædiximus ex l. 2. C. de falsa moneta, ibi: Cuius obnoxij crimen læsæ Maiestatis committunt: † sed reus læsæ Maiestatis non videtur gaudere immunitate ecclesiæ, vt inquit Rebuffus vbi supra: ergo nec fabricator falsæ monetæ

† Quibus non obstantibus, contrarium in terminis nostræ quæstionis censuimus in praxi, atq; respondimus, imò

quod fabricans falsam monetā, si ad ecclesiam confugerit, ab ea inuitus non sit extrahendus, sed gaudere debeat immunitate ipsius. Quidā enim è Regno Portugaliæ fabricauit hinc Ciuitatem. falsam monetam, quæ in sua domo eo absente reperta fuit: postea captus fuit, & confessus fuit ingenuè delictum, & condemnatus in pœnam ignis: & cum ad supplicium duceretur, tempore executionis sententiæ laqueus contritus est, ipseque delinquens cecidit viuis in terram, & ereptus è manibus familiarum, auxilio monachorum, atq; clericorum, qui eum sociati fuerant pro remedio suæ salutis spiritualis, pro corporali propria ipse in ecclesiam proximiorē se recepit, à qua violenter fuit abductus per potestatem secularem, non obstante pœna excommunicationis contra eum lata, si eum extraheret, quousq; decideretur causa, an gaudere deberet immunitate ecclesiæ, necne. Tandem sententia vltimi supplicij illicò in eū exequuta fuit, necnon & ignis, quo corpus mortuum concremarum fuit, & in cineres conuersum. Episcopus huius ciuitatis officio suo pastoralis incubens conuocauit in cōsiliū Doctores sacræ Theologiæ, necnon & iuris Pontificij præbendatos suæ ecclesiæ, & simul iuncti cum suo officiali, & Vicario generali, quæstionem hæc in sua præsentia præuio studio discusserrunt; & tandem vnquoq; eorum qui mecum sex erant, suo loco votum ferente, omnes vnanimiter, nemine neq; discrepante (ò res mirabilis, prius enim nihil contuleramus inter nos, vsq; in illā horam, & punctum) resoluiimus, hominem huiusmodi, etsi confessum crimen, iure non potuisse ab ecclesia extrahi, quia gaudebat immunitate ipsius: ac proinde quia restitui ad eam iam nō poterat, cum esset in eum executio facta, iudicem extrahentē, suamq; familiam, vltra dāni satisfactionem illati ecclesiæ,

aliqua

aliqua graui publica penitētia plectēdos esse, vt illis esset in punitiōne, alijs verò exemplo, † per textū expressū in c. si quis cōtumax. 17. q. 4. ibi, Et ipse publica penitētia iusto iudicio episcopi multetur. Ex quo tex. & ex c. miror, & c. quisquis. eadem causa, & quæstione, deducitur, qd violator ecclesiæ debet excommunicari, & condemnari pecuniariter, & imponi sibi publica penitētia, nec debet restitui communioni, quousq; restituat extractum, vt inquit Greg. Lopez in l. 4. glo. final. ti. 11. par. 1. & ante eum Ioannes de Biccis de immunit. eccles. nu. 65. vbi nu. 66. refert Hostiensē in summa eodem tit. in 5. quæ pœna tenentem, quod pœna violantis immunitatem sit arbitraria; & quod eum sequitur Archidiaconus, & nu. 77. magis in terminis eam probat, & inquit, esse applicandam loco cui facta est violentia: sicq; nostrum decretum ad effectum perduci cœpit, quia iudices seculares, suiq; officiales pronuntiati fuerunt, atq; declarati pro excommunicatis, ob inobediētiā, & contrauentiōnem mandati ecclesiæ, & citati ad punitiōnem pro sacrilegio, quousq; ad petitionem ipsorum statim negocium fuit delatum per viam violentiæ ad regiam Chancellariam Pintianam: moti fuimus sequentibus fundamentis.

† Primo, & quidem perēptorie; quia in hac materia immunitatis ecclesiarum regula est verissima, fortissima, & à nostris receptissima, quod quantumcūq; quis grauissimum delictū commiserit, regulariter pro eo ab ecclesia extrahi inuitus non debet, sed imò eius immunitate gaudere, nisi tantum in casibus à iure expressis: tex. est in c. inter. alia de immunit. ecclesi. probauimus latè lib. 1. pract. quæstion. q. 1. nu. 7. & q. 2. nu. 5. & hoc lib. 3. quæst. 1. nu. 3. at quod fabricatio falsæ monetæ sit grauissimum crimen, & contra Regem, Reipublicæq; nimis præiudiciale, fateor; sed tamen non

est de exceptis à iure Canonico, nec etiā à iure ciuili, vel Regio, vt patet in d. c. inter alia. & in c. fin. eiusdem tit. & in nostra l. & in d. l. 4. tit. 11. par. 1. Ergo standum est regulæ: quia qui habet regulam pro se, fundatam habet suam intentionem in casibus non exceptis iuxta glo. notabilem in c. 1. de regul. iur. in 6. circa finem, & glof. in l. omnis definitio. 203. ff. de reg. iur. quam sequitur Decius in l. 1. nu. 6. ff. eod. tit. de regul. iur. vbi eius additio allegat Alex. & Tirac. idem tenentes: est similis glof. in Rub. de reg. iur. in 6. Quam sententiā plures allegans testatur, & comunē D. Couar. lib. 2. var. resol. c. 12. nu. 4. glo. etiam in l. in his, quæ contra. ff. de legibus, & ibi notat Paul. Castrenf. nu. 1. Iass. in l. cætera. in prin. nu. 3. & 4. ff. deleg. 1. Roland. à Vall. consi. 15. nu. 18. lib. 1. vbi etiam ex Bald. in l. si tutor. C. de communi seruo manumiss. † quod secundum regulā pronūciandum venit nisi contrarium probetur: † & interminis immunitatis ecclesiæ, idem cum alijs quos citat, tenet Tiberius Decian. Respons. 80. nu. 16. & 17. lib. 3.

Secundò hæc opinio plurimum comprobatur ex responsionibus, ad fundamenta contraria.

Non obstat primum: quia fabricator falsæ monetæ non est, nec verè dici potest latro publicus, sed crimen grauissimum falsitatis admittit, vt expresse probat. d. l. 9. tit. 7. par. 7. quam supra citauimus: at falsarius non inuenitur iure priuatus immunitate ecclesiæ: † ergo nec fabricator falsæ monetæ ea priuari debet: Non obest etiā secundum: quia licet fabricans falsam monetam grauissimum, vt prædiximus, crimen committit; non tamen reperitur in iure cautū, quod is non gaudeat immunitate ecclesiæ; ergo non debet ea priuari per supra dicta.

Tertium etiam nihil nocet: quia licet

hoc crimen sit proditiōnis, adhuc tamē pro eo nisi committatur simul cum homicidio, non debet quis ab ecclesia extrahi: vt in d. c. 1. de homicid. nec contrarium alicubi reperitur expressum.

- Quartū & vltimū, quod magis adstrin-
gebat, etiam nihil nocet, quia Rebuffus
dum inquit, quod reus criminis læsæ ma-
iestatis, nō gaudet immunitate ecclesie;
sicut nec hereticus, & blasphemus; illud
non affirmat, sed loquitur per verbū Vi-
derur, nihilq; cōcludēs pro sua opinio-
ne adducit. † Et præterea contrarium in
terminis læsæ maiestatis humanæ tenet
expressē Ægidius Bosius in sua praxi
crimin. tit. de captur. num. 32. pag. 16. ex
text. in d. c. inter alia. inducto vt supra:
& quod DD. noluerunt extendere illos
duos casus ad similes, nec maiores, vt ibi:
& tradem inquit, quod ita illo die per se-
natam conclusum fuit, licet dictum fuisset,
quod forte arduum nimis videretur
hoc ius in practica: & credit, quod non
obseruaretur in practica Iuli. Cla. in pra-
cti. crimi. §. fin. q. 30. vers. quæro, nūquid
in fine. Hoc tamē est absq; vllō iuris fun-
damento, idēō tenēda est præfata sen-
tentia Bosij in crimine læsæ maiestatis
humanæ, quando quidem ea iure proba-
tur, vt vidimus; & idēō meritō per se-
natam fuit iuxta eam conclusum. † Et in
crimine falsæ monetæ in relata iam spe-
cie sic fuit iudicatum in regali Cancellaria
Pintiana: quia eius decreto nomi-
ne Regio fuit remissa causa ad officiale
Civitaten. dum tamen de nouo audiret
iudices seculares, eorumq; familiā, pro-
ut postea audiuit: † Quamuis hæreticus,
nec blasphemus, non gaudeant immuni-
tate ecclesie, vt per Rebuffum vbi su-
pra, & melius per Couarr. lib. 2. variar.
resolut. c. 20. num. 11. & Remigius de im-
munit. eccles. falla. 18.

Quæstionis quintæ

S V M M A R I A.

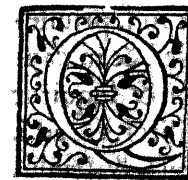
- 1 *Raptores virginum an gaudeant immunitate ecclesiarum? & per totam questionem: eligitur pars affirmatiua cōmunis.*
- 2 *Homicida simplex de iure ciuili an debeat gaudere immunitate ecclesie? & de intellectu, tex. in auth. demā dat. princ. §. nec autem.*
- 3 *Priuilegium datum ab Imperatore nō subdito, non potest postea sine eius consensu reuocari.*
- 4 *In materia immunitatis ecclesiasticæ ius canonicum seruandum est, etiā si ius ciuile ab eo discordet.*
- 5 *Cap. si. de immunit. eccles. dū se fundat super statutis canonum, & regum, tantum procedit quoad statuendam regulam generalem in fauorem immunitatis ecclesiarum, duobus tantum casibus exceptis, nempe publico latrone, & nocturno depopulatore agrorum.*
- 6 *Similitudo ad hoc, vt sit bona, sufficit, quod extet in eo ad quod sit cōparatio, non enim necesse est, vt in tota ipsa re similitudo sit.*
- 7 *Refertur communis opinio Doctōrum tenentium, raptores virginū gaudere immunitate ecclesiarum: ipsaq; defenditur ab impugnationibus Couarr.*
- 8 *L. vltima. §. 1. par. 1. intellectus.*
- 9 *Mathei. 23. & Luc. 19. & Ioan. 2. Domus mea; domus orationis, &c. intellectus.*

Quæstio

Quæstio quinta

In eandem. l. 3.

Raptores virginum an gaudeant immunitate Ecclesie?



Vtō quintō circa eandem. l. an raptores virginum gaudeant immunitate ecclesiarum? Et quidē ius ciuile expressē præcipit, eos ab ecclesia extrahendos esse, vt in auth. demandat. princ. §. sed neque. vers. Nec autem homicidis, neq; adulteris, neq; virginum raptoribus delinquentibus, &c. collat. 3. in idem adduci solet. l. vnic. C. de raptu. virgin. ibi; *Aut fuga euadere potuerit: vbi notant DD. quod committens enorme crimen; nō est securus in aliquo loco; sed potest vbiq; capi, & puniri: hoc tamē expressē ibi non probatur: Quinimō allegant nō nulli text. pro communi sententia de iure Canonico (qui potius probat contrarium, vt infra dicemus) in c. inter alia de immunitat. eccles. nisi eum hoc modō expendamus: Nempē, quod cum Papa ibi se fundauerit super statutis Canonū & regum, vt patet in princ. text. ibi; iuxta sacrorum statuta Canonum, & traditiones legum ciuiliū, ita duximus distinguendum: non potest dici, quod voluerit legem corrigere, cū vna eademq; lex Pontificia non debuit inducere contrarios effectus, vt in c. maiores. de Baptis. & ita ex supradictis hanc primā opinionē, tam iure ciuili, quam Canonico tenent, atque probant Petrus de Ancharr. in d. c. inter alia. Hyppolit. de Marfil. in d. l. vnic. num. 109. C. de rapt. virgin. & alij relati, per Remig. de Goni. de immunitate ecclesiarum, falla. 28. in principio*

existimantes in delictis enormibus, & atrocibus delinquentes minimē gaudere immunitate ecclesie: quod si in ecclesijs committatur prædicta delicta, rectē procederet secund. Hostiens. in d. c. fin. de immunit. eccles. alias secus: Hæc tamen sententia, etsi iure ciuili probeatur: iure tamen Canonico, cui omninō in hac materia est standum, non procedit, sed potius contrarium expressē deciditur, quo ius ciuile corrigitur, & non est seruandum, nempe per text. expressum in c. de raptoribus. 36. q. 1. vbi sic dicitur: De raptoribus autem id constitutum esse censemus, vt si ad ecclesiam raptor cum rapta fugerit, & foeminam ipsam violentiam pertulisse constiterit, statim liberetur de potestate raptoris, & parentibus reddatur: & raptor mortis, vel poenarum immunitate concessa, aut ad seruandum subiectus sit, aut redimēdi se liberari habeat facultatem: ex quo text. hanc sententiā præobauit nuncupatim glos. in d. c. inter alia. verb. publicus latro: sed & idē probat expressius, quā contrariū. d. c. inter alia. ibi, Si liber, quārumcumq; graua maleficia perpetrauerit, non est violentē ab ecclesia extrahendus, nec inde dānari debet ad mortē, vel ad poenam, &c. Est igitur ibi text. expressus pro communi opinione Canonistarum, quam refert Iulius. Clar. in pract. crimin. §. fin. quæst. 30. vers. quæro nunquid. & nos quoq; retulimus in libris superioribus, quæ habet, quod omnes delinquentes, quantumcumq; graua delicta perpetrauerint, gaudēt immunitate ecclesiarum, præter exceptos in d. c. inter alia. & in c. fin. eodem titul. quam etiam sequitur alios citans Decian. conf. 82. num. 24. lib. 3. loquens etiam in delicto appensatē, & per insidias commissō: sed raptor virginum, adulter, nec simplex homicida extra ecclesiam, vel cœmeteriū; non sunt huiusmodi: ergo gaudere debent immunitate ecclesie, ex d. c. inter

c. inter alia. præterquam quòd in raptoribus est text. expressus in individuo in d. c. de raptoribus.

2 † Neq; obstat, quòd de iure ciuili simplex homicida tutus esse non debet in ecclesia, vt in auth. de mandat. princip. §. nec autem. quia huic text. pluribus modis respondetur. 1. quòd debet intelligi in homicidis, qui ea crimina in ecclesia ipsa, vel prope eam animo statim ad eam confugiendi commiserunt, iuxta text. in. c. fin. de immunit. eccles. & quæ circa eius intellectum supra late disseruimus, hoc lib. q. 1. Ita illum text. intelligit Ioan. de Lignian. & Imol. in Clem. 1. de pœnit. & remiss. vbi concludunt, qd inter ius Canonicum, & ius ciuile nulla est discordia in hoc; & ita respondet etiam Hostiensian. summa. tit. de immunit. eccles. §. in quo, vers. si verò maleficium; & hunc intellectum comprobat etiam Abb. Sicul. in. d. c. inter alia, nu. 18. dicens, quòd iste intellectus videtur planus, quia in illo text. nulla mentio est facta de fugiente ad ecclesiam; & sequitur etiam Alex. con. 145. Viso the mate. col. 2. vers. 2. probatur. volu. 7. quos refert; & sequitur Tiberius Decian. d. conf. 80. nu. 26.

Secundò etiam respondetur, quòd ille text. procedit, vt videntur eius verba innuere, quando nisi ab ecclesia extraheretur, prorsus remaneret impunitum homicidium: sed quando potest puniri, vel pecuniariter condemnari, tali casu text. ille non loquitur: ita intelligunt illum text. Cardin. Florent. & Abb. d. nu. 18. vers. potest intelligi, in. d. c. inter alia. Alexa. & Decianus vbi supra.

Tertiò responderetur, quòd dato, sed non concesso, quòd text. ille loqueretur in quolibet homicida simpliciter, adhuc lex illa non potuisset hoc sancire; quoniam ante eam, Imperatores Romani præcessores conditoris illius. l. concesserant immunitatem, & securitatem

in ecclesijs, homicidis, & quibuscumq; delinquentibus, nullo excepto, vt habetur in. l. 2. & in. l. vltim. & per totum. C. de his, qui ad eccles. confug. Ergo non potuit postea alius Imperator huiusmodi priuilegiū iam cōcessum per præcessores suos ecclesijs reuocare: † quia priuilegiū datū per Imperatorem nō subdito, nō potest postea sine eius cōsensu reuocari, vt tradūt Innoc. & omnes in. c. nouit. de iudic. & probatur in. l. priuilegia. C. de Sacrosanct. eccles. & in. cap. ad Apostolicam. de simon. & sequitur etiam Roma. in auth. similiter. C. ad. l. Falc. in. 9. speciali contract. & Paulus de Gastr. in. l. si quis curialis. C. de Episcopis, & Cleric. Aretin. & Iass. in. l. non amplius. §. 1. ff. de leg. 1. & Calcan. consil. 13. pro parte. col. 4. vers. sic etiam videmus. quos refert, & sequitur Decian. vbi supra nu. 27. qui hunc intellectum tertium in terminis cum Abb. in. d. c. inter alia. nu. 19. & Alex. vbi supra, ex hoc probat ad. d. §. nec autem.

4 † Quarto, eidem textui responderet Decian. vbi supra. nu. 28. cum communī opinione, & doctrina doctorum ab eo ibi relatorum, quæ habet, quòd in hac materia immunitatis ecclesiarum etiam si ius ciuile discordaret in hoc à iure Canonico, ius Canonicum seruandum est etiam in foro ciuili: ergo etiam si Imperator in casu illius text. tollere potuisset priuilegium prius indultum per ius ciuile ecclesijs, adhuc tamen ius Canonicum prædictū tollere minimè potuit, quo efficaciter cautum est talem immunitatem ecclesie seruandam, vt in. c. solita. vbi omnes notāt de maior. & obed. & in. c. 1. & in. cap. cum omnes. de const.

Quintò respondet Remigius, quòd text. in. d. §. nec autē. intelligitur in homicidio insidiosè factò in cœmeterio prope ecclesiam ab intendente se per ecclesiam liberari, aliàs nō commissuro; & sic

& sic in continenti intravit ecclesiam; vt in. d. c. fin. de immunit. eccles. ita Remig. de Goni. vbi supr. super. l. 4. tit. 1. 1. part. 1. circa finem. Sed hic intellectus diuinare videtur, præterquam quòd occidens alterū per insidias non gaudet immunitate ecclesie, etiam si longè ab ea homicidium committat, iuxta text. & communen in. c. 1. de homic. licet contraria sit etiam cōmunis; de quo latè egimus supra lib. 1. q. 2. nu. 2. & 6. Non etiā obest prima ponderatio. d. c. inter alia. supra pro prima parte facta, nèpè quòd Papa ibi se fundauerit super statutis Canonum, & regū: † quia hoc verum est, & expressè factum fuit tantum quoad sancjendum, & constituendum regulam affirmatiuam communem modò relata in fauorem immunitatis ecclesiarū, duobus casibus exceptis, ibi tantummodò expressis, nempe in publico latrone, & nocturno depopulatore agrorum: ergo in cæteris etiam grauissimis delictis, & eandem rationem habentibus, standū est regulæ ibi relatæ affirmatiuæ, tam iure Canonico, quam ciuili: & sic expressè probatur ibi hæc. 2. sententia verissima.

6 † Similitudo enim ad hoc vt sit bona, sufficit, quòd extet in eo ad quod fit comparatio, non enim necesse est, vt in tota ipsa re similitudo sit, secund. Abb. in. c. traslato. num. 3. de constit. Ias. in. l. creditor. nu. 8. ff. de oper. nou. nunciat. & in. l. vltim. num. 1. C. de collat. Felin. in. c. capitulum sanctæ crucis. nu. 4. de rescript. Decius conf. 329. n. 4. Ripa in. l. naturaliter. §. nihil commune. num. 23. & in. l. si aliquam rem nu. 42. ff. de acquirend. possessio. sequitur alios allegans Bernard. Diaz de Luco in reg. 52. ampl. 2. Euerardus in sua cent. legal. loco. 10. Menochi. de arbitr. iudic. lib. 2. centuria. 1. casu. 84. num. 6. † Quibus fit, vt hanc secundam partem principalem tanquam certam, & verissimam cum glo. in. d. c. inter alia. sequantur, & merito cōmuniter. DD. est

que * cōmunis eorū opinio secūd. Henric. in. c. ecclesie. col. 3. de immunit. eccles. & secund. Ange. de Claua. in sum. verb. immunitas. num. 17. in fin. & Syluest. eodem verbo el. 3. in. 1. q. num. 2. & secund. Remig. de Goni. d. fall. 28. qui eam sequitur, idē fatetur D. Couar. lib. 2. var. resol. c. 20. nu. 8. & inquit Aegidius Bossius in sua pract. crimin. titu. de cap. nu. 21. quòd * ita seruatur à iudicibus Deum timentibus: est etiā * communis secund. Iul. Clarum alios allegatē. d. §. fin. q. 30. in vers. quæro nūquid. ibi, Benè verum est, &c. & simpliciter Azeued. hic num. 8. & ante hos modernos Ioan. de Biccis in tractar. immunitat. eccles. num. 33. cum sequentibus, vol. 2. Inquit tamen Couart. vbi supra, quòd libentissime à supradict. Doctoribus dissentit, videt etenim, hoc crimen raptus virginū esse grauissimum, & reipublicæ admodum perniciosum, ac simillimū his, quæ in. d. c. inter alia. excipiuntur: deinde animaduertit iura Pontificia post veterum patrum decreta non concedere indistinctè ecclesijs hanc immunitatem, imò eam denegare aliquot in criminibus, non alia ratione quā quòd ea grauissima sint, & reipublicæ maxime incommoda: quæ quidem ratio virginū raptui omnino conuenit: & idèò virginum raptores ab ecclesia, & templis extrahi posse arbitratur etiam iure Canonico cum Hyppolit. vbi supra. Id quod expressum est in. l. vltima tit. 11. par. 1. vbi dicitur, *Que los adulteradores, y los que fueran a las virgines, han de ser sacados de las yglesias.* Id verò quòd statutum fuit in. d. c. de raptoribus. inquit Couar. ad iura vetera, quæ hanc immunitatem licentius largiebantur, pertinet. Hæc tamen grauissimi viri sententia sacris Canonibus, & cōmuni opinioni, necnon immunitati templorum est contraria omnino, idèò non tenenda: siquidem quantumcumq; quis grauissimum crimen commiserit, cum tamen non sit de exceptis à iure Canonico

nico, immunitate ecclesie gaudere debet, vt probat manifestè. d. c. inter alia. & supra diximus: ideòq; nihil ad rem, quòd crimen raptus sit grauissimum, & reipublice maximè incommodum, nec quòd hæc ratio virginum raptui conueniat; magna siquidem est altera, quæ pro religione facit, atque reuerentia, quæ templis debetur. Decisio præterea. text. in d. cap. de raptoribus. expressa est, quæ et si antiqua sit, non tamen antiquata, neq; ab eodem iure Canonico correctæ, imò confirmatæ; regula illa generali, quam prædiximus dict. capit. inter alia. cuius duo casus excepti minimè hunc comprehendunt. Lex autem vltima titul. 1. par. 1. præterquam, quòd refert ius antiquum legum ciuiliū iam correctum, vt constat ex illis verbis: *E por esto mandado el Derecho de las leyes antiguas, que las hacen dellas, scilicet, de las yglesias, & sic nihil de nouo decidit, vt inquit ibi Greg. Lopez. glossa. 1. dicens: Illa tamen lex abrogata est de iure Canonico secund. gloss. Abba. & * communem opinionem Doctorum in dict. capit. inter alia. tanquam contraria immunitati ecclesiarum & iuri Canonico, cui potius in hac materia est standum, quam iuri ciuili, & ideò seruanda non erit in hoc, vt prædiximus: & iterum lib. 1. quæst. 1. num. 8. & latè per Covarru. lib. 2. variarum. resolut. cap. 20. num. 3. non enim Rex, aut Imperator potest hanc ecclesie immunitatem tollere, & aliquem inuitum extrahere ab ecclesia, vt est text. in capit. mirror. 17. quæst. 4. qui text. assumptus fuit ab epistola Diui Augustini, quæ posita est immediatè post epistolam eiusdem 187. quod latius probat Decianus dict. consil. 80. num. 6. & 7. lib. 3. † Non obstat præterea ratio dict. l. vltim. ibi. *Ca no se ria cosa razonable, que tales malfechores como estos amparasse la yglesia, que es casa de Dios, donde se deue la justicia guardar mas cumplidamente que en otro lugar. E porque**

seria contra lo que dixo nuestro señor Jesu Christo por ella, que la su casa era llamada casa de oracion; e no deue ser cuena de ladrones. Matthei vigesimoprimo, & Lucæ decimo nono, & Ioan. secundo. Si enim raptores virginum, & similes tuti essent in templis, certum est, quòd templum Dei fieret spelunca latronum, & domus negotiationis nefariæ: Nam respondemus Deum saluatorem nostrum prohibere negotiationes, & delicta committi in ecclesia, non tamè claudit gremium peccatori, & delinquenti, quin si ad eam confugiat, saluus sit, vt possit conuerti & viuere. Et ideò etiam iure Canonico cauetur, quòd si quis in ecclesia delinquat, eius immunitate non gaudeat, vt in capit. vltim. de immunit. eccles. ex rationibus de quibus in illo text. & diximus latè supra hoc libr. quæstion. 1. per totam. Vult ergo Deus, Ecclesiam suam esse domum orationis, & sanctificationis, excluditque negotiationes, & omnia delicta, quia semel Deo dicatum, non debet amplius ad vsus humanos conuerti, cap. semel de regul. iur. in sexto. Sed non ideò excludet peccatores, vt eorum vitam & sanguinem tuetur, pro quibus ipse, & sanguinem, & vitam effudit: Quinimò hoc proprium, & singulare est ecclesie, vt nunquam claudat gremium confugienti ad eam, neque permittat eius ministros, etiam iustitia suadente, sanguinem Christianorum effundere, vt habetur in Concilio Tolitano posito capit. His à quibus. vigesimatertia, quæstione vltim. & in capit. Clericis, & in capit. Sententiam sanguinis. ne clerici, vel monachi. Conducunt in proposito optima verba Chrysoptomi, homilia decimanona. tomo secundo, quæ refert, & latè in hoc expendit Decianus, dicto. consilio. 80. numero decimo tertio, & decimo quarto. vbi Chrysoptom. defendit Eutropium sequissimum tyrannum, & de prædatorem,

ac

ac Christianorum persecutorum, qui ob manifestas eius rapinas ab Honorio, & Archadio Imperatoribus ad supplicium vltimum damnatus ad ecclesiam confugerat, ne ab ipsa ecclesia extraheretur, dicens: Et propter hoc maximè tuèdus Eutropius, quòd scelestorum princeps fuit, in his enim oportet glorificari Deum, qui permisit eum in id necessitatis adduci, vt per ipsum & virtus, quæ inest ecclesie, & misericordia nosceretur: virtus quidè, quòd impugnatorem suum supplicem videret: misericordia verò, ex eo quòd protexit supplicem: ista enim vera sunt ornamenta altaris ecclesie, ista sunt veræ Christianæ pietatis insignia. Sed nefas esse, inquit, raptorem, atq; inuaforem cunctorum, altare Dei contingere: nolo hoc dicas, charissime, quoniam quidè, & meretrix illa peccatrix pedes Christi contigit, & non ex hoc opprobrium contulit Christo, sed insignia virtutis eius elicit: neque enim immunditia eius polluit eum, qui mundus erat: sed puritas mundi purificauit immundam: recordamini illius nos esse seruos, qui pro his, à quibus ad crucem deductus est, dicebat: Pater ignosce illis, qui nesciunt quid faciunt: & paulò post idem Chrysopto. inquit: Quid enim agendum est Christianis, auellendus nè quispiam ab ecclesia, ad quam paulò post omnibus accedendum est, offerendaq; Dominica oratio, qua hoc potissimum orabimus, Et dimitte nobis debita nostra, sicut & nos dimittimus debito ribus nostris. Non ergo patiendum, vt is, qui in ecclesiam sperauit, frustra sperauerit: hæc sunt verba Chryso. verè ex auro ore prolata, atq; in corde omniū iudicū figèda, vt meminerint se Christianos esse, & ecclesie honorem, & reuerentiam sibi antiquissimam omnium esse debere: quæ ideò hic retuli, quia mire conueniunt in proposito pro defensione nostræ communis sententiæ, atque responsione ad d. l. Par. Et quamuis nonnulli casus excep

ti sint à iure Canonico, quibus delinques non gaudet immunitate Ecclesiarum: id quidem iustis de causis ab ecclesia declaratum est, ideò seruandum: in reliquis vero immunitas inuiolata remanet.

Et ita meritò dixit Bossius vbi supra, quòd communis opinio cum. d. c. de raptoribus. à iudicibus timètibus Deum seruatur: sic etiam Iulius Clarus vbi supra, dicit se * vidisse in facti contingètia restitui ecclesie quendam condemnatum pro violentia illata cuidam mulieri. 17. Maij, anni. 1564.

Quæstionis sextæ

S V M M A R I A.

- 1 Captus à iudicis secularis familia ob delictū, dum per ecclesiam, vel cœmiterium ducitur ad carcerem, vel vltimum supplicium, si reclamet pro immunitate ecclesie, & nolit ab ea exire, an possit inuitus extrahi? & per totam quæstionem.
- 2 Ea quæ non principaliter, sed in transitu & incidenter fiunt, non veniunt in consideratione.
- 3 Concordia assignatur inter duas opiniones contrarias in quæstione principali, de qua num. 1.
- 4 Captus à familia iudicis, si se exemit ab ea, & ita liber ad ecclesiam confugit, ab ea extrahi non potest.
- 5 Carceratus ad ecclesiam fugiens etiã carcere rupto, gaudere debet immunitate ecclesie.
- 6 Fugiens ob aliquod crimen ad ecclesiam, quem iudex, vel eius familia aspectu, & cursu persequitur, gaudet immunitate ecclesie.

Idem

- 7 *Idem est defugiente de uno territorio ad aliud, capi enim non poterit à iudice primi territorij eum insequenti.*
 8 *Secus, si iudex primi territorij semper eum captum habuit, & violenter captus in aliud ingressus fuerit.*

Quæstio sexta

In eadem. l. 3.

Captus ob delictum, ductus per ecclesiam, vel cœmeterium ad carcerem, vel ultimum supplicium, si reclamatur pro immunitate ecclesie, & nolit ab ea exire, an possit inuitus extrahi?



Varo sexto, an captus à iudice secularis familia ob delictum, dum per ecclesiam, vel cœmeterium ducitur ita captus ad carcerem, vel ultimum supplicium, si reclamatur pro immunitate ecclesie, & nolit ab ea exire, possit ne inuitus extrahi? Et in hoc vera est sententia Archid. in c. sicut antiquitus el. r. n. 2. r. 7. q. 4. posse eum ab ecclesia inuitum adduci, quia non gaudet immunitate ecclesie: non enim verè à reple violenter euellit, sed per id reple captus extra ecclesiam ad carcerem, vel ad supplicium ducitur, nec liber templum ingressus est. Accedit quod principium fuit licitum, quod attendendum est, ut in l. quod ait lex. ff. de adult. cum siml. & ideo merito opinionem Archid. prædictam sequuntur Oldrad. conf. 54. nu. 4. Palacius Rub. in repet. rubricæ de donat. inter vir. & vxor. §. 38. nu. 4. el. 2. & Cosmas Guimi. in pragmatic. sanction. Gallican. in. 2. tom. in tit. de interdictis, in different. non ponend. in verb. inde fol. 215. in paruis. col. 2. in medio ibi. Inde dicit

Archid. D. Couarr. post Ioan. Ign. quæ refert lib. 2. variar. resol. c. 20. num. 13. in princ. & Anto. Gom. in. 3. tom. c. 10. quando reus. gaud. immunit. eccles. nu. 2. vers. quarto limita. Hyppolit. de Marfil. in l. vnic. nu. 115. C. de rapt. virg. & in pract. crimin. §. vterius. num. 4. Didac. Perez in præsent. col. 67. Cepol. in l. quis sit fugitiuus. §. idem Celsus. el. 2. num. 15. ff. de edilit. edict. Bofsius in tit. de captur. nu. 22. in fin. Azeued. in l. regia. 2. supra proxim. nu. 11. & hæc sententia verior mihi videtur & tenenda: tamen contra riam sententiam expressè videatur probare Bart. Socin. in l. plerique. q. 24. nu. 67. ff. de in ius voc. cum Ioanne de Monte ibi, & Marian. Socin. genitore suo in tractatu de citat. art. 17. mēbro. 2. & Ioan. de Bicis de immunit. eccles. nume. 52. vol. 2. tract. diuers. doct. & secund. hanc opinionem se vidisse in facto iudicari. affirmat Pictauis in condemnato ad mortem transeunte per cœmeterium, qui petijt immunitatem, & nihilominus extractus fuit & punitur: sed prosequendo causam fuit dictum, quod deberet gaudere. Casaa. in consuetud. Burgund. tit. de iustices & droitz. §. 5. num. 14. & 121. quæ referunt Boerius decis. 110. nu. 8. Remig. & Jul. Clar. statim citandi. & hanc. 2. opinionem communem esse testatur pleno ore Remig. de Gonj. de immunit. eccles. fall. 30. in fin. eam sequutus, & Iulius Clar. in sua pract. crimin. §. fin. q. 30. vers. scias autem, ibi: Fortius dico. Sed meo iudicio hæc opinio secunda, nec vera est per supra dicta, nec communis, cum longe plures sequantur priorem: nec enim Remig. vbi supra, qui secundam communem affirmavit, rectè consideravit numerum authorum tenentium eam, nec priorem, siquidem ex illis met, quos pro vtraque parte refert ipse Remig. constat quod prædiximus: Bald. etenim, & Iaf. in d. l. plerique; ab eo pro hac secunda opinione citati, non loquuntur in specie ipsius, sed in fugiente

giente à potestate, vel eius familia liberè in Ecclesiam intrante: tunc enim meritò, ut immunitate Ecclesie gaudeat, ut dicemus; quod est diuersum à nostra quæstione. At Iulius Clarus non discutit de veritate harum opinionum; nec alium citat, qui dicat hanc secundam communem, nisi Remigium vbi supra. Quinimò Boerius dict. decisione. 110. numer. 8. ab eis relatus, potius videtur in hac nostra specie tenere priorem, quam secundam. Tandem quicquid sit de numero authorum; priorem opinionem veriore longè, & communem existimo: Immunitas enim Ecclesiarum ijs conceditur, qui liberè ad eas confugiunt, seque in eum finem, ut defendantur ab eis, & liberentur, recipiunt, ut constat ex toto titulo. C. de his, qui ad Ecclesiam confugiunt, & de immunitate Eccles. & ex dicto titulo 11. partita. 1. cum similibus. At hic, de quo agimus, liber non est; nec ipse se recipit, nec in eum finem in Ecclesiam intrat, ut defendatur, sed casu, & per transitum inuitus per eam ducitur, vel ad carcerem, vel ad supplicium. Ea autem quæ non principaliter, sed in transitu, & incidenter fiunt, non veniunt in consideratione, ut in l. si quis neque causam, cum similibus. ff. si cert. petat. melior text. in proposito in l. si quis post hanc. C. de ædifi. priuat. ibi: Quamuis per muros, vel etiam per mediam ciuitatem ea transire necesse sit. l. debitor. in fine. ff. de pignor. dum dicit: Eos dum taxat, qui hoc animo à domino inducti essent. Dicit autem non potest, quod hæc duæ opiniones non sint contrarie, cum verè in eodem casu contrarium inter se habeant: possunt tamen concordari, seu potius vtraque saluari, ut per Azeued. in dicta. l. 2. numer. 11. nempe

ut prior procedat, prout loquitur: quoties reus captus & apprehensus manibus familie intrauit, & pertransiuit per Ecclesiam, seu cœmeterium; ita quod nunquam ab eis euasit, nec libertatem recuperavit: tunc enim non gaudet immunitate Ecclesie, per supradicta. At verò communis asserta opinio, & sic secunda; licet eodem casu loquatur, & contrarium dicat, saluetur tamen & procedat solum, quoties licet ligatus & captus intrauit, euasit tamen à manibus familie, ita quod liber remansit in Ecclesia, vel cœmeterio, licet cum cathenis, vel vinculis: tunc enim huiusmodi delinquens, gaudeat immunitate Ecclesie.

† Quibus fit, non posse iuste ab Ecclesia euelli eum, qui dum captus esset à iudice familia, ab ea se ipsum exemit, & ita liber ab Ecclesia fugerit, ut in specie asserit Ioannes Igneus in d. l. r. columna. 3. ff. ad Syllan. quem refert & sequitur D. Couarru. dicto numer. 13. in versic. decimoséptimo, vbi citat etiam in idem Boerium dict. decis. 110. colum. penult. credo voluit eum allegare numer. 9. ibi enim inquit fuisse conclusum, carceratum ad Ecclesiam fugientem etiam carcere rupto gaudere debere immunitate Ecclesie: & increpat Couarru. Cassaneum, quatenus falso ex Archid. vbi supra deduxerit contrarium, & asseuerauerit ita apud Gallos iudicatum fuisse: hæc enim species diuersa est à terminis nostre quæstionis principalis, in qua Archid. ut vidimus aliud meritò tenuit, quod nos quoque probauimus: & hanc illationem diuersa ratione sequimur, & quod incarcerati fugientes ad Ecclesiam, gaudeant ipsius immunitate, tenet etiam referens Boerium vbi supra dict. numer. 9. Iulius Clar. dict. quæst. 30. vers. pone familiam, ibi: quinimò vbi

dicit ita senatum iudicasse.

- 6 **¶** Eadem ratione, imò & fortiori, fugiens ob aliquod crimen ad Ecclesiam, quem iudex, vel eius familia aspectu, & cursu persequitur, gaudere debet immunitate Ecclesiæ, ab eaque euelli non poterit inuitus: nam etsi initium, ut sæpè docuimus, spectandum sit, iuxta l. quod ait lex. §. vltim. ff. de adult. quo fundamento contrarium existimauit Hyppolit. in dict. l. vnic. numer. 111. C. de rapt. virgin. & in dict. §. vltimus. numer. 5. vbi citat pract. Ferrariens. idem tenentem: qui etiam mouentur ex text. in authen. de mandat. princip. §. sed neque. & ante eos idem tenuit Cyn. in authen. si quis ei. C. de adult. & Alexan. consil. 24. num. 26. lib. 2. eadem tamen ratione huiusmodi delinquens gaudere debet immunitate Ecclesiastica, cum initio, tempore quo à iudice, vel eius familia incepit fugere, esset liber, liberque & non captus, Ecclesiam est ingressus: at dict. §. sed neque non obstat, iuxta latè circa eius intellectum, quæstione præced. dicta. Quo fit, ut opinio affirmatiua, de qua in principio huius illationis, aduersus Cyn. Alex. & Hyppolit. sit verissima & tenenda in præxi, contrariaque iure defendi non valet: & ita existimant Bald. circa fin. Roman. Alexan. & Ias. in d. l. plerique. ff. de in ius voc. & alij plures, quos referunt & sequuntur Remigius fallen. 31. & Couarru. vbi supra numer. 12. versic. decimoquarto: nec non & Bosius dicēs ita se vidisse * obseruari, in tit. de captura, numer. 22. & 23. est verior & magis communis sententia, secundum Iulium Clarum, dict. quæst. 30. versic. pone familiam, vbi inquit etiam quòd ita * seruatur, & quòd senatus ita iussit in quadam causa, quam ibi refert. Eadem etiam sententiã sequitur Azeued. in l. 2. supra eodem tit. num. 12. &

7 in præsentem, num. 2. qui num. 3. infert ex hoc cum alijs, quos refert, idem esse in fugiente de vno territorio ad aliud, capi enim non poterit à iudice primi territorij eum insequente, nec ab alieno extrahi territorio: quod vltra ipsum tenet etiam alios allegans Remigius dict. fallen. 31. Secus erit secundum illum, in dict. l. præcedenti, numer. 12. si iudex in suo territorio cap tum delinquentem, violenter in aliud territorium ingredientem ab eo extraxerit nunquam dimissum, & in suum carcerem incluserit, cum huiusmodi delinquens alienum territorium liber non fuerit ingressus, sed captus, & nunquam fuerit dimissus: quòd verissimum puto eisdem rationibus, quibus idem resolvimus supra in sic capto, per Ecclesiam vel cœmeterium ducto, ut non gaudeat immunitate Ecclesiæ.

Quæstionis septimæ

S V M M A R I A.

- 1 *Assassinus ab omnibus diffidatus, ipso facto incurrit pœnam excommunicationis & depositionis ab officio & beneficio.*
- 2 *Assassini qui sunt, & quando committatur crimen assassinij? & num. 4. & 5.*
- 3 *Dispositio text. in cap. 1. de homicid. lib. 6. in quibus assassinis locum habeat?*
- 5 *L. 3. tit. 27. par. 7. de assassinis agens declaratur, & numeris sequentibus.*
- 8 *Assassinus, ut quis dicatur, requiritur quòd ab eo occisus, sit Christianus.*

13

- 9 *In dubio occisus in territorio Christianorum, præsumitur Christianus, in crimine assassinij.*
- 10 *Hoc non procedit in his, qui circumcisi reperiuntur, vt sint Hebraei, & alij infideles.*
- 12 *Lex municipalis terræ Codagnano, districtus Brigie circa pœnas assassinorum refertur.*
- 13 *Assassini hodie frustratim scinduntur atque dilacerantur.*
- 14 *Assassinus dicitur committere crimen proditorie cum a leuofia.*
- 15 *Assassinus tam mandans, quam mandatarius, sequuto suo homicidio, qua pœna puniantur.*
- 16 *Princeps Ecclesiasticus, licet pœnã mortis non inferat per sententiã iudicalem: legem tamen condendo bene potest id facere.*
- 17 *Clericus absque metu irregularitatis potest principi consulere, vt pro certo crimine mortis pœnã statuat: eademque legi condende clericus aut prælatus suffragium exhibens, irregularis non erit.*
- 18 *Assassini mandantes & mandatarij puniuntur pœnis. d. l. regie. & c. 1. de homicid. lib. 6.*
- 19 *Tex. in d. c. 1. de homicid. lib. 6. an loquatur contra laicos summo Pontifici non subditos in temporalibus.*
- 20 *Assassini non solum dicuntur, quando eis aliquid datur, vel soleat pro homicidio committendo, sed etiam cum promittitur.*
- 21 *Argumenta probabilia sufficiunt ad probandum crimen assassinij, & an requiratur citatio partis.*
- 22 *Quod procedit, ne dum ad condemnandum pœnae extraordinariae, sed etiam pœna corporis afflictina.*
- 23 *Clericus assassinus absque de gradatione, potest per iudicem secularẽ puniri, quia ipso iure remanet spoliatus omni privilegio.*
- 24 *Sententia tamen declaratoria assassinij requiritur, per quã iudex pronunciet eum esse assassinum.*
- 26 *Tex. in c. 1. de homicid. lib. 6. procedit etiã si ex assassinio nõ sit sequuta mors, dummodo per conantem non steterit, quin delictum consummaretur, & nu. 30. & nu. 31. sed nu. 32. quòd mitius punitur. Constituuntur tamen 4. casus. nu. 34. cum sequent.*
- 27 *Hodie de generali consuetudine non punitur affectus, effectu non sequuto, pœna ordinaria, sed bene arbitraria, quando conatus ad exteriorem actum fuit deductus, vt in nu. 28. etiam in atrocissimis delictis, vt in nu. 33.*
- 29 *Conatus nulla pœna puniendus est in criminibus non atrocioribus, si conatorem sua sponte pœniteat, & ab opere cesset.*
- 34 *Assassinus, non consummato delicto, an puniatur pœna ordinaria, vel extraordinaria? Quatuor casus distinguuntur hic, & in numeris seq.*
- 41 *In casibus, in quibus ille qui deuenit ad actũ proximũ in delictis, non potest puniri pœna ordinaria: debet tamen acrius puniri pro motu iudicis, quàm qui deuenit ad actum remotum.*
- 42 *In casibus, in quibus punitur solus conatus, etiã nõ sequuto effectu, semper*

- intelligendum est, ut procedat, quando deuentum est ad actum proximum maleficij.
- 43 Affectus quando puniatur, licet non sequatur effectus: remissus.
- 44 Reuocatio mandati assassini non sufficit quod fiat re integra ad effugendam poenam. c. 1. de homicid. lib. 6. in quo sunt duæ opiniones contrarie, conciliantur tamen hic & numer. 45 sed num. 46. additio adijcitur.
- 47 Mandator euocato, & nullo ideò effectus sequuto, etiam in atrocioribus non est locus poenæ ordinariæ, sed sed extra ordinem arbitrariè puniatur.
- 48 In atrocioribus delictis, prout est crimen assassini, ex solo mandato suscepto, etiam si delictum non sit sequutum, tenetur mandatarius, & debet puniri poena arbitraria: in alijs verò criminibus leuibus in totum excusatur, ex ipsa distinctione Anton. Gomez, ut in numero 49.
- 50 Assassini an gaudeant immunitate Ecclesie, nec ne? & numeris sequentibus.
- 51 Infideles gaudere non debent immunitate Ecclesie.
- 52 Occidens alium proditoriè, & per insidias, non gaudet immunitate Ecclesie.
- 53 Fautores assassinorum non gaudent immunitate Ecclesie.
- 54 Assassini an gaudere debeant immunitate Ecclesiastica, quando delictum non fuit consummatum, sed attentatum? & numeris sequentibus.
- 55 Percutiens aliquem proditoriè, licet inde mors non sequatur, angaudeat immunitate Ecclesiastica: & numeris sequentibus.
- 56 L. fin. tit. 11. partita. 1. intellectus.
- 57 L. 2. tit. 23. lib. 8. nouæ Collect. reg. intellectus.
- 58 Animus occidendi qualiter probetur, aut præsumatur?
- 59 Assassinus percutiens aliquè animo non occidendi, morte non sequuta, an gaudeat immunitate Ecclesiastica?
- 60 Assassinus dicitur, qui seiungit animam à corpore, alterius iussu, qui nummis captatus hominem occidit, non verò qui vulnerauit.

Quæstio septima

In eandem. l. 3.

Quæ sit poena assassini, & utrùm is gaudeat immunitate Ecclesie?



Vzro septimò, quæ sit poena assassini, & utrùm is gaudeat immunitate Ecclesie? Et quodad primum habemus text. de assassinis loquentem in cap. 1. de homicid. lib. 6. ubi

- ubi detestato maximè hoc crimine, decidit text. ille, quod per assassinos faciens vel mandans aliquem Christianum interfici, licet mors ex hoc non sequatur, ab omnibus diffidatus ipso facto incurrit sententiam excommunicationis, & depositionis ab officio & beneficio.
- 2 † Ex quo text. probari videtur apertissime, crimen hoc assassini propriè committi, ut eius decisioni locus sit, ubi quis aliquem Christianum occidit opera & industria hominum quorundam infidelium, qui gentilitio, patriòue nomine assassini dicuntur: sicque assassini sunt, quidam infideles, qui subsunt Principi item infideli, à quo ita edocti & instructi sunt, ut quos ille occidi iusserit, facillimè occidant, arbitantes ex hoc mortem non esse timendam, nec ullam poenam ob crimen istud post obitum passuros: imò se obsequium præstare Deo opinantur. Idq; patet ex litera d. c. 1. ibi, Præsertim cum nonnulli malignantes taliter perimi formidantes coacti fuerint securitatem ab eorundè assassinorum domino impetrare, sicq; ab eo, non absque Christianæ dignitatis opprobrio, redimere quodammodò vitam suam. Comprobatur etiam apertius ex traditis per Raphaël. Volater. lib. 11. c. de sectis Syriæ, ubi dicit, assassinos esse Syriæ homines à pueritia ita instructos, ut mimos regis, aut domini, cui obediunt, eius mandato audacter incautos opprimant. De quibus etià meminit Paulus Aemilius Veronenf. author grauissimus de rebus Francorum, lib. 5. & 7. cuius verba ad longum refert Menoch. de arbitrar. Iudic. lib. 2. cent. 4. casu. 360. nu. 41. Et addit Bernard. Diaz in pract. crimin. c. 96. litera. D. co. 2. In his igitur assassinis, non verò in alijs hominibus Christianis subditis, † vel non subditis infideli Principi, qui pecunia, aliove pretio conducti alterum oc-
- cidunt, nec in eos conducentibus (quia hi non sunt, nec propriè dicuntur assassini, sed quos propriè diximus) habet locum dispositio text. in. d. c. 1. de homicid. lib. 6. & cætera, quæ à iure statuta sunt aduersus criminis assassini auctores, prout in terminis tenent Archidia. & Ioan. Andreas in. d. c. 1. de homicid. in. 6. Alberic. in suo dictionario, verb. assassinus: & semota cõsuetudine, Francisc. Aretio. consil. 165. col. 10. summa Pisana. verb. assassinus. & summa Rosel. eodem verb. & in verb. excommunicatio. 24. Syluest. in summa verb. assassini, quæst. 1. & latius Caietan. in sua summa, verb. assassini, & in verb. excommunicatio, casu. 26. & beatus Antoninus Archiepiscopus Floren. in sua summa, in. 3. p. tit. 24. ubi etiam, quod possunt dici, à verbo, scindo, scindis, quia abscondunt animam de corpore: & prædictos, aliosq; refert Remig. de Goni. de immunit. Eccl. fallen. 5. per totam, præcipuè, nu. 6. quorum opinionem sequitur & intrepidè probat D. Couar. lib. 2. variar. resol. c. 20. nu. 10. vers. sed ut ad assassinos; hinc plura inferens, quæ iuxta hanc suam, & cæterorum opinionem probat, de quibus infra in contraria opinione agemus.
- 4 † His tamen non obstantibus, sententia cõtraria generalior, est cõmunis, & in praxi tenèda, nèpe assassinos, vulgò secundum communè loquendi modum dici quoscunq; , qui pecunia, aliove pretio conducti homines occidunt, percutiuntve, nihil tale ab eis præcauetes. Quod assassini crimen vtrinq; dicitur, tam quodad mandantè, cõducentemve, quam quodad mandatariũ & locatorem suarũ operarum in hoc scelus, etiam si hi mandatarij Christiani sint, ut explicat cõmuniter DD. existimantes in huiuscemodi locum habere iuris dispositionem d. cap. 1. de homicid. lib. 6. & cæteras de assassinis loquentes, præcipuè domini

Anchar. Imol. Probus, & alij in. d. c. 1. Idem voluerunt Bart. in. l. non solum. §. si mandato. ff. de iniur. num. 14. & in. l. Cicero. ff. de pœnis. Et alij plurimi relati per Couar. vbi suprâ, num. 9. vbi & in nû. 10. eam sapissimè communem proculdubio appellat, & consuetudine receptam, teste Aretin. consil. 156. col. 11. & ad eò receptam, vt admodum pauci refragentur: & tandem ex junioribus pro hac cõmuni sententia citat Thom. Grammatic. voto. 8. 9. & 11. & Capitium decis. Neapolit. 155. Eandem tenent & sequuntur alij plurimi authores citati per Remig. d. fallen. 15. per totâ, vbi eâ quoque probare videtur in. 1. conclus. & est communis. secûdum Aegidium Borsium, qui eam sequitur in sua pract. crim. in tit. demâdat. ad homicid. nu. 16. quâ numeris proximè præcedentibus idè probat alios citans, & secûdum Plaçam. lib. 1. de delict. c. 19. nu. 2. & Viuium in lib. commu. opin. verb. affasini, vbi refert Aretin. præcitato consil. 163. post num. 17. dicentem communem, & forte consuetudine approbatâ: sequitur & dicit cõmunè alios allegâs Iul. Clarus, recep. senten. lib. 5. §. affasini. Sequitur etiâ & dicit cõmunè nouissimè Mascard. de probat. 1. to. cõclus. 138. probat Ant. Gõm. in. 3. to. c. 3. de homicid. nu. 10. vbi inquit, qd de hoc crimine affasini loquitur text. in. d. l. non solum. §. si mandato, vers. Proculus. ff. de iniurijs. dum ita inquit. Proculus rectè ait: Si in hoc te conduxerim, vt iniuriam facias, cum vtroque nostrum iniuriarum agi posse. Ibiq; etiam citat text. in. d. c. 1. de homicid. lib. 6. Eandem etiam sententiam contra priorem expressè sequitur plures allegans Gregor. Lopez in. l. 3. tit. 27. partita. 7. in glo. affasinus. arbitratus esse de consuetudine approbatam, & non esse restringendam illam dispositionem ad certum genus hominum, qui secûdum aliquos erant serui,

& Sarraceni, seu infideles: prout voluerunt Archid. & Ioannes Andreas in indict. c. 1. & Aretin. dict. consil. 163. col. 10. † Et quòd licet lex illa Partitarum non benè exprimat, qui erant isti affasini, satis ex ea videtur colligi, esse homines desperatos, qui erant affueti ad istas prodiciones: & quia ista non solent fieri absque pecunia, cum isti nullam ab occisis recepissent iniuriam, satis videtur, quòd hæc faciebant conducti pecunia; & de talibus videtur, quòd debeat intelligi lex illa, prout & ipsa aperit ad finem, subobscurè enim tractat, qui sint affasini, vt dicit Couarru. vbi suprâ, num. 10. Inquit enim lex in prim. *Assasinos son llamados vna manera, que hay de homes desesperados, e malos, que matan a los homes a traycion, de manera que no se pueden dellos guardar: ca a tales, y ha de ellos, que andan vestidos como Religiosos, e otros como pelegrosos, e otros que andan como labradores, e al vergançe para labrar con los homes, porque se assegueren con ellos, y andan muy encubiertamente en estas maneras sobredichas, e en otras semejantes destas: porque pueden cumplir su traycion, e su maldad, que han en el coraçon de fazer.* Et rursus in fine inquit Lex: *Otrosi dezimos, que los affasinos, e los otros homes desesperados, que matan los homes por algo que les den, deuen morir por ende tambien ellos, como los otros, por cuyo mandado lo fazen.* Et in sua principali decisione lex illa regia loquitur de pœna receptantis affasinum, & de non manifestante eum, vt sit mortis: & quòd ipse affasinus, si haberi non possit, sit omnibus diffidatus, vt quilibet impunè eum occidere possit.

† In primis enim colligo ex hac lege regia, non esse conformem, circa expositionem vel significationem huius nominis affasini, opinioni priori Archid. Ioan. Andreæ, & sequacium, vt patet, quia non requirit qd mandatarius sit infidelis,

infidelis, nec subditus Principi infideli, nec cætera de quibus in. d. 1. opinione: quinimò potiùs innuit contrariù in illis verbis: *Assasinos son llamados vna manera q ay de homes desesperados, &c.* Illi enim infideles mandatarij de quibus Archidia. co. & ceteri, ita edocti, & instructi erant à domino infideli, vt quos ille occidi iusserit, facillimè occiderent, arbitrâtes ex hoc mortem non esse timendam, nec vllam pœnam ob crimen istud post obitum passuros, imò se obsequium præstare Deo opinabantur: at verò hoc conuenire non videtur illis qui sunt desperati, de quibus in lege Partite.

† Secundo colligo, quòd licet lex ipsa Regia eisdemmet verbis non videatur approbare communem opinionem supra dictâ, attamè re ipsa satis id fit iuncto principio cum fine supra relatis: licet enim in principio dicatur, hos mandatarios mutare vestes, eas habentes interdum Religiosorum, nonnūquam peregrinorum, aliquando rusticorum, hoc illis temporibus sic contingebat, non tamen ex eo substãtia mutatur, quâdo qui dem inquit, hoc facere eos vt proditoriè homines cum effectu occidât, aliquo sibi dato, quæ est substãtia huius criminis, vt in. d. c. 1. de homicid. lib. 6. cætera enim de quibus in illo text. in. d. l. Regia sunt ex accidenti, & casu contingentia. Constat igitur, significationem affasini descriptam à lege Regia Partite esse cõformem, si non verbis omnibus positis in. d. c. 1. saltem substãtie: præcipuè cum vtrobiq; dicatur, quòd affasinus pretio, & mandato alterius occidens hominè, sit ab omnibus diffidatus. Loquitur etiâ d. c. 1. in receptoribus, & defensoribus horum affasinatorum, atq; in eos occultâ tibus eadem pœna vtraq; puniendo, sicut etiam punit. d. l. Partite. Inficiari igitur nō potest, communem opinionem supradictâ. maximè corroborari à præd. l. regia, atq; idè leges, & constitutiones

loquentes de affasinis, eorumq; pœnis, intelligendas esse, atq; ad praxim deducendas iuxta sensum communem, & vulgarem huius nominis affasini, de quo in secunda opinione communi prædictâ. & tenenda: affasini enim cū varijs questitis coloribus, dolis ac machinationibus ad suam pessimâ intentionè prodicionis implèdam vtantur, nimirum si, maximè illis temporis quibus condita fuit. d. lex Partite, diuersis vestibibus fallacibus vterentur, prout hodie etiam, vt facilius huiusmodi scelera admittât, vt possent, intus autè sunt lupi rapaces, nō tñ, quòd his vestibibus vterentur desinēt esse veri affasini, si cætera, quæ cõmunis requirit, cõcurrant, quâuis non ea, quæ prima opinio exposcit. Cõmunis igitur est tenèda, etsi eam. proculdubio falsam esse opinetur Cou. vbi s. n. 10. paulò ante vers. 1. verò ceseo: & quâuis ipsemet statim in ver. 2. infero, cū teneat contra cõem, inde inferat, mādantè aliquè occidi, pecunia cõductis hominibus, qui affasini infideles non sunt, etsi mors secuta fuerit, canonis illius excõmunicacione minimè effectū esse, cū ea excõmunicacio tantū in eos lata sit, quæ industria & opera affasinatorū infideliū, Christianū aliquè occidi mādauerint, ipse tñ fatetur cõtrariū, si cõmunis interpretatio prædicta admittèda foret, prout est: & ita contra eum in hoc quoq; tenèdū est per prædicta. Eandè cõmunè sententiâ nouissimè probat, & defèdit contra Cou. D. Cætera in suis questio. crimin. in. q. 1. de questio. tangentib. punitionè delictorum. c. 6. n. 45. cū seqq. 37.

† Ex qua communi, & recepta sententiâ ita. l. regia probata inferitur. 1. qd ad hoc vt quis dicatur ppriè affasinus, & cõsequenter in eo locū habeat dispositio. d. c. 1. requiritur, qd ille interfectus esset Christianus, nā vbi agitur de imponèda pœna aliquius specialis cõstitutionis, requiritur, qd cõcurrant oēs qualitates de quib⁹ in ipsa cõstitutione. ita intermis ex. d. c. 1. ibi, quempiam

quempiam Christianorum. Hanc illationem prior tenuit Ioan. Andreas, ibi, in nouellis dicens, se propter hoc semel euasisse quendam prelarum à mortis pœna, qui quidem hominem affasinauerat, ex quo non fuit probata qualitas, quòd homo ille affasinator esset Christianus, prout requirit tex. ille, & Ioan. Andrea in hoc sequuntur * communiter DD. secundum Alexand. consil. 166. in fine lib. 7. & secundum Couar. d. c. 20. lib. 2. variar. resol. nu. 10. versi. quinto, qui eam sequitur: & alios citat: & est sententia * consensu omnium stabilita secundum Petrum Plaça vbi supra. d. c. 19. nu. 8. & ex eisdem hoc etiam testatur Iulius Clarus in. d. §. affasinum, in versi. bene verum est, & iterum in practic. crimin. §. final. quæst. 85. versi. vbi agitur, & sequuntur plurimi relati per Mesiam in. l. regia Toleti, *de los terminos*, in quarto fundamento. 2. partis, nu. 7. dicitur communem plures referens Mascard. vbi supra nu. 13. & refert esse consuetudine receptam: sed credit Iulius Clarus vbi supra in. d. versi. bene verum est, ibi, Sed certè credo, quòd hæc defensio apud se parum prodesset, modò ille fuisset occisus in territorio Christianorum: † licet enim verè nemo nascatur Christianus, tamen cum à communiter accidentibus infideles non sint soliti inter Christianos conuersari, ille qui in territorio Christianorum reperitur, habendus est pro Christiano, præsertim in hoc tam graui delicto, in quo non est super huiusmodi subtilitatibus insistendum. Vbi tamen reus probaret, illum fuisse infidelem, tunc vtiq; esset ab hoc crimine affasiniij absoluendus; quod verissimum censeo: & ideò Iulij Clari opinionem in hoc me subscribo, quæ probatur ex. d. l. regia partitæ, quæ forsàn hoc considerans, & pro constituto habens, minimè requirit, occidendum esse Christianum, sed tantum inquit, *que matan los homes*, præsuppones

scilicet, quod in his regnis omnes homines sunt Christiani. Fit igitur ex s̄ dictis, vt quamuis pro verificatione, & punitio- ne affasini requiratur, quòd per ipsum occisus fuerit Christianus, vt in. d. c. 1. id tamen in his regnis, & in alio territorio Christiano, cæteris probatis, à communiter accidentibus præsumitur, contrario non probato: qui autem aliud dixerit, probare debet, vt liberetur ab eo crimine; eo verò non probato, absoluen- dus minimè erit, si de delicto constiterit, ne remaneat impunitus. Quod etiã voluit Carrerius relatus, & sequutus per Mascard. vbi supra nu. 14. dū existimat,

10 † quòd indubio super ista qualitate, an occisus sit Christianus, necne, præsumitur Christianum fuisse: credit tamen Mascardus, hoc non debere procedere in his, qui circumcisi reperiretur, vt sunt Hebræi, & alij infideles, quia ex hoc factis dicitur præsumi illos non esse Christianos; cui præsumptioni standum est, nisi contrarium probetur.

11 † Secundò ex supra dicta communi sententia infertur, quòd tales affasini sunt diffidati à toto populo Christiano, & possunt impunè offendi, vt in. d. ca. 1. Thom. Gramatic. voto. 8. nu. 1. cum sequentibus, & voto. 9. nu. 4. & iterum voto. 20. n. 1. & 2. & quod in * nostro regno si fugerèt, possent impunè occidi, vt decidit. d. l. partite, ibi, *E si por auentura fuyesse, que no le pudiesse auer para cūplir la justicia en el, damoslo por desafiado de nos, e de todos los de nuestro señorio, de manera que qualquiera que lo mate de alli adelante no aya pena ninguna*: quòd si captus fuerit, pœna mortis puniendus erit, vt in. d. l. partite versi. final. ibi. *Otro si dezimos, &c.* Addit Bald.

12 consi. 383. ante num. 1. libr. 5. † quòd in terra Cadagnano districtus Brigiæ cauetur lege municipali, quòd si quis affasinauerit, vel affasinare fecerit aliquem, trahatur per caudam equi vsq; ad furcas, & ibi suspendatur taliter quòd moriatur,

tur; & affasinus sit, & esse intelligatur, qui pretio, vel promissione accepta aliquem interfecerit; similiter qui pretio dato, vel promisso fecerit aliquem interfici: quem refert Remigius. d. fall. 15. nu. 3. circa fin. vbi etiam citat Socin. in. l. 1. §. fin. ff. de eo per quem fact. erit. & Petrus Plaça. d. c. 19. num. 5. Iul. Clarus. d. §. affasinum. versi. sed quæro. vbi referunt ex Soc. hoc in pluribus locis * vsu ac cōsuetudine receptū esse: † & ex Carrerio, quod hodie affasini per frustra scinduntur & quòd iudices hac pœna vtuntur propter criminis immanitatē, & ad terrorē aliorum: quod & tenuit Abb. l'anormit. in. c. at si clerici. in pri. num. 41. de iudic. nempe interfectores, & homicidas pecunia ad id conductos in pœnam tanti criminis frustatim scindendos ac dilacerandos fore: idemq; sensit Cassaneus in consuetud. Burgund. Rubr. 1. versi. videndum. n. 7. quos in hoc citat Couar. d. c. 20. num. 10. versi. quarto, ibi, imò ipsos: & inquit Ant. Gomez. in. 3. tom. c. 14. 3. de homicid. num. 10. † quòd affasinus, qui pecunia corruptus occidit alterum, dicitur committere delictum proditorie, & cum aleuosia, & tollit naturalem defensionem offenso, cum ab eo non possit præcaueri; cum non esset inimicus, & ideò debet puniri pœna proditoris, & aleuosi, & per consequens pœna confiscationis medietatis bonorum: idē nouissimè probat D. Cantera, vbi supra d. c. 6. nu. 49. dicens, † quòd affasinus sequuto homicidio, tam mandans, quam mandatarius puniretur pœna mortis cum aliqua qualitate, trahendo eum per terram, & scindendo corpus in partes, & ponēdo in vijs; quia est crimen proditorium, & consulentibus auxiliariis & receptoribus potest imponi pœna, de qua in. d. c. 1. iuxta qualitatem culpe, vel mitterentur in exilium: & finaliter inquit, quòd pœna istorum erit arbitraria, & ita est tenendum cum hac secun-

da illatione, licet Couar. d. ca. 20. nu. 10. versi. tertio. existimauerit contra communem, eum, qui alterum occidi iusserit, pecunia conducto homicida, & scelerare sequuto, nequaquam diffidatum cēseri, nec exbānitum, nec publicum hostem esse existimandum, vbi conductus homicida fidelis est, & alienus à gente affasina: quia secundum ipsum in hoc casu admittenda non sit illius canonis constitutio: cum tamen contrarium supra docuerimus cum receptissima propè omnium sententia. Nec mirum, hanc pœnā à summo Pontifice in. d. c. 1. statutam fuisse contra laicos crimen hoc affasiniij committentes, † quando quidem licet Princeps ecclesiasticus mortis pœnam non infert per sententiam iudiciale. c. per venerabilem, qui filij sint legitimi ad fin. legē tamē statuendo eam potest infligere, secundum Bald. in. c. 2. de maiorit. & obed. Bernard. Diaz in practic. crimin. c. 56. vbi addit, † posse clericum absq; metu irregularitatis confu- lere principi, vt pro certo crimine mortis pœnam lege statuat infligendam fore, eidemq; legi condendæ clericus; aut prælatus suffragium exhibens irregularis non erit, licet postea ex lege ipsa aliquis occidatur: quòd alios etiam allegans sequitur D. Couar. vbi supra. d. nu. 10. versi. tertio, ibi, nec mirum.

18 † Tertio ex eadem communi sententia, & d. l. regia deducitur, pœnis eiusdem. l. & c. 1. de homicid. lib. 6. puniri non solum mandantes, sed etiam mandatarios ipsos, perspecta eadem iuris ratione, cum vt prædiximus vtriq; appellerentur affasini: ita Angel. de malefic. in parte, & Sempronium mādatorum. in princip. & in. l. 1. C. de sepulch. violat. Paris de Puteo, de syndicat. verbo inquisitio. Thom. Gramm. d. voto. 9. in fine. Anton. Capitijs decisione. 155. & Hyppolit. allegati per Couar. d. nu. 10. versi. 4. eadem ratione. Bart. in. d. l. non solum. §. si man-

dato. num. 4. ff. de iniur. sequitur alios referens Bofsius. d. tit. de mandat. ad homicid. num. 23. vbi inquit, satis probari in d. c. 1. nam etsi loquitur litera contra mandantes, multo magis voluit Pontifex punire etiam proprijs manibus assassina-mentum committentes: & præterea dū etiam punit ea pœna receptores, & fautores eorum: quam opinionem veram opinatur Couarr. vbi supra, si vera est * communis interpretatio huius criminis assassinorum, quam sequimur: secus autem ut ipse censet cum Aretin. vbi supra, & Albertino in. c. 1. q. 11. ad fin. de heretic. in. 6. Quorum opinionem etiam sequebatur Bernard. Diaz in pract. crimin. canonica. c. 96. nu. 5. Sed eius addit. ibi tenet * communē præd. alios citans: nostra tamen præfens hæc deductio probata est. d. l. Regia Partitarum circa finē, in versic. *Otrofi deximos*, vbi uterq; punitur eadem pœna mortis, & est communis, ut nouissimē testatur D. Cætera vbi supra, num. 48.

19 † Quarto ex prænotatis sequitur, non esse verum, quod Couarr. vbi supr. d. nu. 10. versic. primum, censet, nempe summum Pontificem aduersos laicos, & seculares, qui ei subiecti non sunt, quoad temporalem iurisdictionem, nihil in. d. c. 1. de homicid. lib. 6. statuere, etiā si aliquem Christianum occidi iusserint, pecunia conductis homicidis, qui assassini non sint: quia secundum ipsum huius criminis punitio ad Principem secularem pertinet, non obstante. d. constitutione, quæ tantum punit laicos pœnis ibi expressis, quando hi Christianum aliquem occidi mandauerint, ministerio, & opera illorum infidelium, qui assassini dicuntur: hæc enim censura insignis magistri Couarr. procedet secund. suam opinionem contra * communem, quam ibi totis viribus defendit: attamen sequendo communem, prout sequenda est * in iudicando, & consueudo, ut prædiximus,

nullo modo procedere potest, nec est tenenda opinio hæc deducta à Couarruu. à sua opinione cōtra communem: quin imò contrarium in hoc quoq; tenendum est, cū assassini dicantur etiam communi, & vulgari modo, quos iuxta communem diximus, in quibus etiam locum habet dispositio. d. c. 1. ut probauimus: licet enim iurisdicatio temporalis, & secularis ab ecclesiastica distincta sit, ut in. c. nouit. de iudic. c. causamq; el secundò, qui filij sint legitimi. c. Regum. 23. q. 5. potuit tamen summus Pontifex eā constitutionē edere nominatim contra laicos, imò & Imperator ipse sub dictæ constitutionis pœnis comprehenditur, si id crimē perpetraverit propter atrocitatē, & enormitatē criminis, ut post alios considerauit Couarruu. vbi supra: quæ ratio militat etiam si mandatarij non sint infideles, sed Christiani; in vtraq; enim specie delictū perniciosissimū est Christianæ religioni.

20 † Quintò deducitur, quod cum à pari procedant promittere & soluere, ut in. l. fi. & ibi. DD. cum similib. C. ad. l. Falciq. non solum dicantur assassini, quando aliquid cum effectu datur, vel soluitur pro homicidio committendo: sed etiam quando id promittitur, licet non sit solum, ut constat ex pluribus ex supra dictis authoribus, præcipue ex Remigi. d. fallen. 15. in versic. Anton. Capic. & infra, vbi alios in idem citat, & in conclus. i. hoc probat: sequitur alios allegans Bofsius vbi supra, num. 15. & 16. & plures referens Mascardus vbi supra, numer. 1. & 2.

21 † Sextò obseruandum erit, quod quāuis regulariter in criminalibus requirantur probationes luce meridiana clariores: in hoc tamē delicto propter eius immanitatem sufficiunt probabilia argumenta, ut expressè probat text. in. d. c. 1. in fin. de homic. lib. 6. ibi, Et postquam probabilibus constiterit argumentis, aliquem

quem, scelus tam execrabile commisit: se; Rolandus à Valle alios referēs consil. 24. nu. 7. est * communis secundum Boff. in. tit. de conuict. nu. 35. & in tit. de iudicijs. nu. 201. & secundum. Mascard. de probatio. cōclus. 1222. n. 8. Thom. 77. tit. Sequitur cum alijs Thom. Gramat. voto. 8. nu. 6. vbi & voto sequenti. n. 17. quod contra assassinum potest iudex procedere exmero officio & iuris ordine non seruato, propter immanitatem ipsius criminis. Eandem conclusionem principalem huius. 5. deductionis sequitur & probat sequitō homicidio. D. Cantera. in suis quæstionibus crimin. d. c. 6. nu. 5. Et inquit idem Bofsius in tit. de mandat. ad homicid. nu. 20. quod veritas est, ut intelligatur probatum legitime, quando citata parte & per testes idoneos etiam sunt probata indicia & argumenta ita probabilia & verisimilia, sicut requirit. d. c. 1. Fatetur tamen quod etiam per testes alijs idoneos examinatos, nō citata parte, propter periculum, & deponentes, non super argumentis nec iudicijs, sed super ipso mandato, resultaret probatio: considerata tamē qualitate suspecti, quia posset esse talis quod etiam non crederetur eidem, iuxta. c. in fidei. de heretic. in. 6. Idem probant sic intelligēdi alios citantes Bernard. Diaz de. Lug. in sua pract. crimin. c. 96. n. 3. & ibi eius addit. litera. A. & D. Cantera vbi supra. nu. 45. in princip. † Quod procedit ne dum ad condemnandum pœna extraordinaria, sed etiam pœna corporis afflictiva, ut testatur cōstitutissimum esse Petrus Plaça. d. c. 19. nu. 6. & cum ipso Iulius Clarus vbi supra in versiculo præterea quamuis &c.

22 † Septimò ex supradictis fit, sacerdotem, aliumuē clericorum crimen hoc assassini committentem, eo ipso absque actuali & solenni depositione & degradatione posse per iudicem laicum puniri, quasi ob criminis immanitatē sit spe

cialitate hoc obseruandum: quia ipso iure remanet spoliatus omni priuilegio clericali, & positus in potestate iudicis secularis, ut in. d. c. 1. de homicid. lib. 6. ibi, Excommunicationis & depositionis à dignitate, honore, ordine, officio & beneficio incurrat sententiam ipso facto, & ibi. DD. * communiter: sequitur plures referens Roland. à Valle vbi supra. & Thom. Gramatic. alios citās. d. voto. 8. nu. 4. & voto. 9. n. 18. est communis secund. Remig. d. fall. 15. nu. 10. vbi alios allegat, & secūd. Couar. vbi supra, d. nu. 10. versic. sexto, vbi Lambertin. & Bernar. Diaz. aliosq; refert huius opinionis autores, tamen si ipse cōtra eā teneat, eo quod tenuerit etiam contra communem interpretationem huius nominis assassinorum, nisi vbi clericus ministerio assassinorum infidelium aliquem fidelem occiderit, aut percusserit: quo casu ipse idem opinatur, & quod prædiximus in hac septima illatione, tenendum censet. Sed nihilominus attēta prædicta interpretatione * cōmuni & receptissima, etiam in specie huius septimæ illationis, tenendū est cum prædicta cōmuni aduersus Couar. quam etiam * communem esse testatur plures referens Iulius Clarus in pract. crimin. §. fin. quæst. 36. versic. item quarto. & in versic. sed quarto, statim sequitur: (ad quem locum se remittit in d. §. assassini iura versic. final.) vbi refert ex Bernardo Diaz quod * ita in practica obseruatur, † & quod nihilominus requiritur sententia declaratoria, per quam iudex pronunciet, eum esse assassinum: secund. * communem opinionem, quam ibi refert. Qua declaratione sic facta, nō requiritur alia sententia per quam imponentur pœnæ contentæ in. d. c. 1. sed statim illas incurrit, ipso iure, & facto: & ita d. cit. * communiter tenere omnes DD. Alexād. ab eo relatus consil. 166. nu. 5. lib. 7. † Hæc autem sententia declaratoria, per quam iudex pronunciet, ipsum esse

se assassinum, spectat ad iudicem Ecclesiasticum & ab ipso proferenda est: sed de consuetudine, inquit ibi Iulius Clarus, ego video apud nos seruari, quod si talis clericus est in fortijs iudicis secularis, non fit aliqua declaratoria super hac qualitate, neque per iudicem ecclesiasticum, neque per secularem, sed reiecta exceptione clericatus, proceditur ad vltiora contra talem clericum imputatum de assassinio, & retinetur in curia seculari iudicandus: & deinde perfecto processu, & constituto de assassinio, fertur per iudicem secularem sententia declaratoria una cum ipsa condemnatione: & quod ita etiam reperit in facti contingencia obseruatum fuisse per consilium Neapolit. ut attestatur Capicium decis. 112. nu. 4. cum sequentibus. & decis. 155. nu. 25. vers. sed hanc sententiam, & Gramatic. voto. 8. & 11. & post hæc scripta vidi additio. Bernard. Diaz, vbi supra litera. B. prædicta ad literam referentem: & sequentem ex Iulio Claro vbi supra. Apud nos autem dubito de prædicta praxi, quia est contra commuam opinionem doctorum, ut patet ex præcitatæ & præcipue ex Capic. d. decisione. 112. nu. 7. quæ in iudicando & consulendo sequenda est. Quinimod. D. Cætera vbi supra. n. 45. in prin. dicit esse falsum, quod iudex secularis possit corporaliter punire clericum assassinum, & sic in effectu non esse veram communem opinionem huius septimæ deductionis, & nu. 47. late id probat, existimans esse contrariam opinionem veriore, nempe quod absque de gradatione actuali non possit iudex secularis punire clericum assassinum, ibique responderet ad dict. c. 1. Sed adhuc teneo, quod prædixi, sufficere & esse necessariam sententiam declaratoriam assassinij iudicis Ecclesiastici.

† Octauo ex d. c. 1. de homicid. in. 6. deducitur, quod etiam si ex assassinio non sit sequuta mors, adhuc eadem poena pu-

nitur assassinus, modo per conantem non steterit, quin delictum consummaretur, ut probant verba illius tex. ibi: Quæquam mors ex hoc forsitan non sequatur, per quem text. hanc opinionem tenet Philippus Corneus consil. 249. per totum, volum. 1. contra Dyn. & Angel. in. 1. apud Labeonem. §. si curauerit. ff. de iniurijs. existimantes, poenam. c. 1. non habere locum, quando delictum non est subsequutum: sed tunc assassinum puniri poena extraordinaria. Sed inquit idem Angelus consil. 14. incip. in. quæst. præmissa. nu. 3. quod licet hodie de generali consuetudine mundi non puniatur affectus, nisi effectus sequatur: quod etiam sequitur Augustin. de Arimin. additionator eiusdem Angel. de maleficijs in verbo ex interuallo. nu. 16. & plurimi alij testantur, & eos referens Iulius Clarus in practic. crimin. §. fin. quæst. 92. in princip. & de consuetudine totius Italix, idem refert decis. Pedemont. 19. nu. 2. & 3. †. Sed est intelligendum quod ad poenam ordinariam, etenim extra ordinem arbitrio iudicantis puniendus est conatus ipse ad exteriorem actum deductus, ut docet. D. Coar. in. Clem. si furiosus, in initio secundæ partis. nu. 6. vers. tertio, ibi, Vnde fit. de homicid. vbi refert alios auctores, qui prædictæ consuetudinis meminere. †. Et addit, nulla poena puniendum esse conatum in criminibus, quæ atrociora non sunt, quoties sua sponte, qui conatur, poenituerit, & ab opere cessauerit. Hoc tamen fallit & locum non habet in assassinio, †. is enim punitur capitaliter. licet delictum non consummaverit, de rigore iuris ciuilis, secundum Angelum. d. consil. 14. nu. 4. Quod sequitur idem Augustin. de Arimin. in verbo, & Sempronij mandatore sub nu. 38. & Franciscus Mātua lib. 5. obseruat. obseruatione. 41. & Matheus de Afflict. in constit. Neapolit. lib. 1. Rubric. 12. nu. 16. Quos duos posteriores refert & sequitur dicens esse

* com-

* communem opinionem Remig. de Goni. d. fallen. 17. nu. 8. in vers. Dico tamen: est communis ut plures allegans testatur additio Bernardi Diaz. in practic. crimin. c. 96. litera. D. est * communis & * magis communis ut plures allegans testatur Mascardus vbi supra. n. 2. & 5. & est * frequentissimo omnium consensu receptum, se cund. Coar. vbi supra. nempe in d. clem. si furiosus. in initio. 2. partis. n. 9. vers. tertio, ibi maxime, quem in hoc referunt Plaça. d. c. 19. nu. 9. & Iulius Clarus. in d. §. assassiniū, in vers. scias etiam, vbi etiam citat Mattheum de Afflictis dicentem ita * obseruatum fuisse per curiam Neapolit. in quodam assassino, qui cum dardo ballistæ dedit in arzone fellæ equi illius quem volebat interficere, nec tamē eum offendit: quem refert, & secundum eandem sententiam consuluit Thom. Grammatic. voto. 9. nu. 20. 21. & 22. idem * seruauit consilium Neapolit. in quodam notario Marco, qui fuit furcis suspensus, licet mors vulnerati per assassinium sequuta non fuisset, secundum Capicium decis. 155. per totam & idem etiam * seruatum fuisse Mediolani refert Cassan. relatus per Iul. Clarum vbi supra. Idem sequitur Carrerius in practic. crimin. rubrica. de homicid. §. 2. nu. 12. & §. 5. nu. 8. & nu. 100. & est * magis communis opinio secundum Ant. Gabriel. tit. de crimi. conclus. 1. nu. 9. & cum eo Mascard. vbi supra. nu. 2. & nu. 5. †. Et quando saltem deuentum est ad actum insultus, & vulnerum, res est expedita secundum Boffium in tit. mandato ad homic. nu. 16. ad fin. & Ant. Gomez. in d. 3. tom. c. 3. nu. 10. ad finem.

†. Nihilominus tamen idem Grammatic. voto. 8. nu. 8. cum sequentibus refert, assassinum quendam, non sequuta morte, condemnatum fuisse in poena pecuniaria: de quo etiam meminit ipse super constit. Regn. fol. 14. col. 2. & voto. 20. nu. 4. cum sequentibus. Refert etiam,

assassinum non sequuta morte condemnatum fuisse ad triremes perpetuos, quod iuste facere posse iudicem probat: & quod in hac specie poena mortis non imponatur, cum Dyno & Angel. in d. l. apud Labeonem. §. si curauerit. ff. de iniur. tenet idem Gramatic. decis. 47. nu. 15. addēs idem sequutum Amod. Iustin. in suo tracta. syndic. circa fin. & ita * milies iudicatum fuisse per magnam curiam Vicariæ. Vnde ne videatur sibi ipsimet contrarius Gramatic. in hoc aduertendum arbitratur. d. consil. 9. nu. 28. ibi aduertendum & c. diuersum esse casum. d. voti. 9. à casu posito in d. voto. 8. ex quo. d. voto 9. agitur de poena imposta mandatario, qui fecit quod potuit, ut illum occideret, & sic perficere non valuit, quia per eum non stetit: vnde merito quod puniatur poena ordinaria: in d. voto. 8. præcedenti tractatur de poena imposta mandanti assassinium committi, & ideo mirum si alia mitiori poena condemnatur. Quinimo & Petrus de Ancharr. in d. c. 1. col. pen. vers. primo casu. tenet conatum in crimine assassinij, si non fuerit sequutus effectus, non esse puniendum poena vltimi supplicij, sed mitiori poena, quæ etiam probauit idem Corneus sibi quodammodo contrarius in consil. 202. nu. 3. & 4. volum. 1. vbi responderet ad d. c. 1. de homicid. lib. 6. sic idem Angel. d. consil. 14. nu. 4. censet esse prudens & clemens consilium, ut ex benignitate relaxetur mandatoribus huiusmodi, effectu non sequuto, poena mortis in pecuniaria, & sic extra ordinem: similiter etiam Iulius Clarus. in d. §. assassiniū vers. scias etiam, inquit se * vidisse secund. qualitatem facti & personarum, diuersimodè iudicari, quandoque poenam ordinariam infligendo, & quandoque mitius puniendo, & ideò putat hoc esse arbitrio iudicis relinquendum, idem Iulius Clarus in practic. crimin. §. fin. quæst. 92. vers. scias tamen, loquens in atrocissimis

33 mis delictis, licet prius resoluat secundum opinionem pluriū, quos refert, † quod in illis puniatur affectus, licet non sequatur effectus: at tamen de generali consuetudine, & etiam secundum * communem opinionem doctorum, quos citat, adhuc in eisdem atrocissimis delictis mitius punitur, qui actum non perficit, licet peruenit ad actum proximum: & tandem in versiculo, nihilominus, inquit, quod quia * pluries vidit in his casibus diuersimode iudicari, quādoque puniēdo conatū in atrocissimis delictis pœna ordinaria, & quandoque pœna extraordinaria, crederet in practica posse iudicem ad hæere cui opinioni maluerit, inspecta facti & personarum qualitate: consulit tamen, ut semper in mitiore partem inclinēt, & in loco prius citato inquit se credere, quod stante pred. * consuetudine generali & communi * doctorū opinione, non erraret iudex, qui illam in iudicando sequeretur. Quid tenendum in hoc difficili & controuerso puncto?

† Et quidem noster. D. Couarr. in. d. 34 Clementina si furiosus in initio. secundæ partis. nu. 9. aliquot casus constituit. Primus est in proprio crimine assassiniij, scilicet, cum agitur pecuniadata, vel promissa de occidendo homine Christiano, ministerio alicuius infidelis ex gente assassinorū, ut ex ipso authore supra contra communem retulimus, eum non sequētes: & in hac specie opinatur omnino seruandā pred. cōstitutionem. d. c. 1. ut illius pœnis & alijs ordinarijs puniatur ipsum mandatū, etiā nō sequuto homicidio, si per ipsum mādantē non stetit, quin homicidiū fuerit sequutum.

† Secundus casus est secundū * cōmunē assassiniij significationē, in eo, qui 35 cū quolibet Christiano, aut infideli pecunia data, vel promissa pactiōne inierit de homine Christiano occidendo: & in hoc casu mandatarius, si ad actum proximum processerit, & conatū ipsum deduxerit, ut per eū minimē steterit, quin scelus peregerit, puniendus erit pœna ordinaria, ut tenent prioris partis authores supra citati. Tamen si Angel. ubi supra existimauerit, pium esse, quod iudex pœnam mortis in hoc casu ordinariam in mitiore & extraordinariā cōmutet: nihilominus tamen ipse Couarr. arbitratur locum fore ordinariæ pœnæ, nec eā minuendā esse, si conatus fuerit deductus ad actū ad modū proximum ipsius criminis.

† Tertius casus est, ut in eadem specie casus secundi præcedentis mādator quoque eadē pœna mortis ordinaria plectatur, sicut & mādatus, ut præsupponunt authores primæ partis, & in specie Ludou. Carrerius. d. §. 5. n. 8. Non enim potest cōgruē probari differētia, quā inter mandatariū & mādatorē in specie cōstituit Thō. Grammat. voto. 8. & 9. ad fin. quā retulimus sup. in secūda opinione princip. ut patet ex supradictis in. 3. deductione, & præcipuē in nostro regno, stante. d. l. 3. tit. 27. partita. 7. circa finē vers. *Otrofi dezimos.* ubi vterque punitur eadem pœna mortis. Et hos tres casus sequuntur Couarr. & alios citantes nouissimē Iacob. Menoch. de arbit. iudic. lib. 2. cent. 4. casu. 360. nu. 40. cū pluribus sequent. & Bernard. Diaz. d. c. 96. alias. 97. litera. D. † Ego profectō etsi attēto iuris rigore id verū esse existimem, æquitate tamē cōsiderata quā iudex semper præ oculis habere debet, nec nō & cōmunis cōsuetudine totius mūdi, ut affectus nō puniatur, etiā in atrocissimis delictis pœna ordinaria, sed extraordinaria, arbitrio iudicis, quādo effectus nō fuit sequutus: similiter & quod curia magnæ vicariæ Neapolit. millies hoc iudicauerit secundam opinionē principalē s̄ relatā, sequeretur tanquā mitiore in * iudicādo & cōsulēdo; nec errare crederē, qui illā sequeretur, nisi qualitas facti & personarū aliud vrgēter persuaderet, ut testatur Iulius Clarus ubi supra: quod mihi placet & approbo.

Quar-

38 † Quartus casus est, quoties mandatarie assassinus ad exteriorem conatus actum non processerit: tunc enim mandans non est ordinaria, sed extraordinaria pœna puniendus, cū ali oqui in alijs criminibus non ita atrocibus nulla foret in hoc casu mandati infligēda: eius opinioes authores plures citat ibi Couarr. in vers. Quarto. † Adde idem esse cū mandans tentauit mandatarium, ut pecuniam acciperet, & occideret, & mandatarius recusauit, cū conatus sit remotus ab ipso effectu: ita Menochius ubi supra. nu. 44. & est * communis sententia secundum additio. Bernard. Diaz. ubi supra in fin. † Quod similiter quodam mandatarium locum habebit, ut si ad actum solum remotum processerit, punatur mitius ex supra dictis: ita Menochius. d. nu. 41. 44. † Obseruandum tamen erit, quod in casibus, in quibus ille, qui deuenit ad actum proximum, non potest puniri pœna ordinaria, debet tamen acius puniri pro motu iudicis, quā ille, qui deuenit ad actum remotum: quia ita tenet consuetudo, secund. Bald. in. l. data opera. nu. 77. C. qui accusari non poss. † & in casibus, in quibus, punitur solus conatus etiā nō sequuto effectu, semper intelligendum est, ut procedat, quando deuentum est ad actum proximum maleficiij, quæ est * communis opinio secund. Grammat. voto. 36. nu. 19. quem refert & sequitur Iulius Clarus. d. questione. 92. in fin. in pract. crimin. & cum his finem facimus huic octauæ deductioni. † Qui autem in alijs delictis præter assassiniū scire voluerit, quomodo & quando affectus puniatur, licet effectus non sequatur; quia non est nostra materia, & ne longiorem digressum faciamus, videat Felin. in tractatum de conatu; & hyppolit de Marsil. in. l. is qui cum telo. C. ad. l. Cornel. de sicar. & de cis. Pedem. 19. num. 2. cū sequen. & latissimē per Couarr. in dict. Clementina si furiosus. in ini-

tio secundæ partis. num. 6. cum sequentibus, de homic. & Menoch. de arbitra. iudic. lib. 2. cent. 4. casu. 360. nu. 24. cum sequent. & Ant. Gomez in. 3. tom. c. 3. de homic. n. 41. & alios citatos per Mascard. verb. assassinus. nu. 9.

44 † Nono ex eodem. c. 1. de homic. lib. 6. iūcta gloss. ibi verb. mādauerit, in vers. hic autem puto. colligitur, in hoc crimine assassiniij non esse satis ad effugiendam pœnam illius constitutionis, quod mandator reuocauerit mandatum re integra, & sic ante eius executionem: adhuc enim incurrit pœnam, cum ex solo mandato iam prius ligatus esset: quam glossam sequitur ibi Ioan. Andreas Dominic. colum penultima & final. Franc. & Ioan. Monach. col. 2. & Villadieg. de irreg. c. 6. nu. 79.

Contrarium tamē in hoc sensit Angelus in. d. l. apud Labeonem §. si curauerit. ff. de iniur. & Hyppolit. de Marsil. conf. 105. nu. 22.

Sed conciliandæ sunt hæ opiniones duobus modis in idem propē tendentibus: primò, ut hæc secūda procedat, quando delictum ad exitū nō perduxit, quia nō cluit; pœnitentia ductus; tunc enim vera est propositio non puniri affectum, nisi sequatur effectus. Primaverò opinio procedere potest, quando iste, qui habuit animū delinquendi, fecit quantum in se fuerit, nihilque intactum reliquerit, quominus delinqueret, sed ad delinquendum non potuit procedere: isto enim casu dicitur assassinus, & punitur affectus; etiam nō sequuto effectu. Ista distinctio colligitur ex Hyppolit. in. l. is qui cum telo. nu. 82. C. ad. l. Cornel. de sicar. quæ refert & sequitur in proposito Mascard. d. verbo assassinus. n. 6. & hoc secundū membrum sequitur etiam. D. Cantera ubi supra. nu. 49. ibi: Aut nō est sequuta mors.

45 † Secundò modo cōciliantur d. opinioes cōtrariæ, nē pvt prior procedat & vera sit, quoties reuocatio mādati minimē

nota

nora fiat mandatario, atque idè ipse vel mandatum exequitur, vel ad actum proximum ipsi crimini processerit. Hoc namque casu mandati reuocationem excusat mandatorum: quia ut eum excuset, debet intimari mandatori, re integra, ut in terminis mandati de percipiendo vel capiendo clericum, ne mandans ex eo facto postea sequuto incidat in excommunicationem, tenuit glos. 1. in e. cum quis, vbi. DD. de sententia excommunic. lib. 6. quæ est ordinaria secundum Felin. in c. ex parte decani. n. 6. de rescript. sequitur & explicat Syluest. in summa. verb. excommunicatio. 6. nu. 5. vers. tertio cum quis: optima glossa, & ibi. DD. in c. mulieres. §. ultimo de sententia excommunic. sequitur alios allegans, & sic declarans glossa. prædict. c. 1. de homic. lib. 6. D. Couarr. vbi. supra. nu. 9. vers. quinto. sequitur & dicit * communem Ant Gomez. in d. 3. tom. c. 3. nu. 40. ampliatis etiam si tacite reuocauerit mandatum faciendū pacem cum inimico, si hoc perueniat in notitiam mandatarij. Ampliat secundò, etiam si huiusmodi reuocatio tacita vel expressa ei non intimeretur, in cuius præiudicium erat factum mandatum. † Ego verò præd. c. concordias sequor, hoc addito, quòd adhuc in casu primæ opinionis, nempe in quo procedere diximus glossam. d. c. 1. verb. mādauerit, si effectus mandati non sit sequutus, licet mandatarius ad actum proximum ipsi crimini processerit, non sit imponenda pœna ordinaria affasini, consummati sed mitior arbitraria, nisi qualitas facti & personarū aliud vrgēter exposceret, ut supra diximus. Addit Couarr. vbi supra, * quòd si mandatum fuerit reuocatum, nec aliquis effectus sit sequutus, quia mandatarius fuit certus de reuocatione, tunc etiam in atrocioribus non erit locus pœnæ ordinariæ, licet extra ordinē vterque sit arbitrio iudicis puniendus, secundū Hyppolit. & Carreriū, quos re-

fert: & tandem inquit, quòd si mandatarius non obstante reuocatione, ad mandati executionem processerit, videtur non esse mandatorum pœna ordinaria puniendum, sicuti apparet ex glossa in d. c. cum quis, & his, qui eum sequuntur. Grauiori tamē pœna in hac specie, quàm in præcedenti puniendus est: † & quòd in atrocioribus (prout est crimen affasini) etiam si delictum non sit sequutum, ex solo mandato suscepto teneatur mandatarius, & debeat puniri pœna arbitraria: in alijs verò criminibus leuibus, in totum excusetur, tenet cū alijs Ant. Gomez vbi supra. nu. 41. quod verius credo, quàm distinctio. D. Cánera. d. c. 6. nu. 50. † existimatis in 1. prædict. casu Ant. Gomez. affasinum mandatarium promissa pecunia in præd. specie, si nō accepit pœniam, non puniri aliqua pœna: si verò ex alio non fecit delictum, nō quòd pœnituit, sed ex alio impedimēto, puniretur aliqua pœna extra ordinaria: promittens autē, credit, quòd semper, etiā si non sequatur homicidium, debeat grauius puniri: quia per eum nō stetit, quin commisisset delictū, & habuit animum ut cōmitteretur, & fecit quod in se fuit: Hæc enim distinctio, tum in eo quòd vult constituere differētiam inter affasinum pecunia data vel promissa non soluta, vera non est: quia contra * communem de qua supra in 5. deductione, etiam in . 1. casu, dum tenet in ea specie ex sola acceptatione mandati mandatarium non puniri aliqua pœna: quia negari non potest, quin ad huc crimen eo ipso admiserit, licet leuius puniendum, quàm in secūdo casu prænarato. Quòd autem promittens in proposito, etiam nō sequuto homicidio, debeat grauius puniri, quando per eum non stetit, & c. bene dicit. Et hæc sufficiant circa primā partem nostræ questionis princip. quis dicatur & sit affasinus.

† Circa secūdam partem nostræ questionis

tionis principalis, an affasini gaudeant immunitate ecclesie, nec ne? Videtur prima facie dicendum, eos gaudere, quia nullo iure reperiuntur exclusi: ergo quātuncunque grauissimum delictum commiserint, inuiti ab ecclesia abduci non possunt, cum hic casus non sit de exceptis in . c. inter alia. de immunit. eccles. iuncta communi opinione, de qua in questionibus præcedentibus. Secundò, quia etiam pro crimine læsæ Maiestatis humanæ, quod est grauissimum, gaudet quis immunitate ecclesie, ut resoluius supra hoc libr. q. 4. vers. quartum & vltimum.

Nihilominus tamen contrarium est tenendum, imò quòd affasini non gaudeant immunitate ecclesie. Et primò, quia si affasini in eum accipiamus sensum, quo eum intelligit Couar. cum cæteris ab eo citatis contra communem, nempe in infidelibus hoc delictū committentibus, eò solū, † quia infideles sunt, gaudere non debent immunitate ecclesie, iuxta * communem sententiā Doctorum, quam sequitur aduersus aliā * receptam Couarru. lib. 2. variarum resolutionum. c. 20. num. 11. vers. decimo tertio. est communior, prædicta sententia negatiua, secundum Remig. de Goni, ex testimonio Hyppolit. de Mars. quem & alios plures pro ea refert limitatione. 18. et protam, vbi eam sequitur contra alios regulariter, nisi quando Iudæus, seu infidelis fugiunt ad ecclesiam, & perunt baptismum, & volunt effici Christiani, quia tunc gaudebunt immunitate ecclesie: & isto casu procedit opinio contraria affirmatiua: & quòd Iudæi & alij infideles non gaudeant immunitate ecclesie, est communis, secundum Iulium Clarum, & eum referentē Olanum in sua concordia iuris, litera L. nu. 1. vbi eam sequitur, & inquit hunc casum non comprehendere. l. 4. tit. 11. part. 1. contra Villalob. qui tenebat per illam. l.

gaudere immunitate ecclesie: sed nihilominus contrarium, ut diximus, probat Olanus dicens * ita esse vsu receptum.

Quanto magis propter crimen Affasini, pro quo gaudere nō debent prædicta ecclesie immunitate, ut deducitur ex. d. c. 1. de homicid. lib. 6. ita in specie probat & tenet Couar. vbi supra. nu. 10. vers. septimo. in princ.

Secundò quia si secundum * communem sensum & à nobis sequutū de quo supra, affasinos intelligamus atque interpretemur, non etiam gaudebunt immunitate ecclesiarum tenendo * communem opinionē, † quod occidens alterū proditoriè & per insidias, non gaudeat immunitate ecclesie, iuxta tex. in . c. 1. de homic. in decretal. & eius * communem intellectum, & magis practicabilem, ut resoluius supra lib. 1. pract. quæstion. quæst. 2. nu. 2. tametsi contrarium plures tenuerint, inficiari tamen non potest, quin in * iudicando & consulēdo prior * communis intellectus sit tenendus: & ab ea communi recedendum non est, secundum Ant. Gomez. in 3. tomo. c. 10. n. 2. vers. quinto limita. & * est communis opinio, quæ in practica seruetur, secundum Iulium Clarum, qui alios authores citat, & dicit hoc esse proculdubio in sua practica. crimin. §. fin. question. 30. in versic. hoc autem. vbi refert Remigium. fallen. 13. & Milium in practica. crimin. folio 31. numer. 19. sed affasini etiam Christiani cum per insidias occidant, ut supra deduximus, & expressum est in. d. l. 3. tit. 27. part. 7. dicantur proditores, & delictum proditoriè, & cum aleuofia committere: & idè debent puniri eadem pœna, qua puniuntur proditores vel aleuofi, ut inquit Ant Gomez in dict. 3. tomo. c. 3. de homicid. numer. 10. & D. Cantera. d. cap. 6. num. 49. quorum iam supra meminimus: & in terminis quòd affasinus nō gaudeat immunitate

ecclesiarum; tenet Marcus Mantua lib. 5. obseruat. legal. obseruatione: 41. quæ refert & sequitur Remig. de Goni. de immunit. eccles. fallen. 15. numer. 8. in versic. venio ad fallen. & in versic. seq. ibi, & quod affasinus: sequitur etiam D. Couarr. lib. 2. variarum resolut. dict. c. 20. nu. 10. vers. septimo, vbi refert Speculatorum. 2. parte, de concil. c. 45. scribentem, Christianæ rei publicæ conuenire lege lata declarari, affasinos posse ab ecclesijs & templis ad punitiōem eueli. Et hæc est * crebrior apud omnes recepta opinio, vt dicit Plaça d. c. 19. nu. 24. quem refert idem sequutus Iulius Clarus. d. §. affasinium. vers. item licet. Hodie, vide cōstitutionem nouam Gregor. XIII. Pontificis Maximi, quam supra inferimus ad si. quæst. 1. huius libri.

53 † Quinimo nefactores eorum gaudere debent immunitate prædicta, secundum Remig. vbi supra, num. 9. cum Marco de Mantua, ab eo citato: quorum sententia vera mihi videtur; & probari potest ex eodem cap. 1. de homicid. in 6. dict. 1. regia partita; siquidem his iuribus eadem pœna horum fautores puniuntur: consentiunt enim, & auxilium præstant proditori, & insidioso homicidio.

54 † Dubitari tamen potest, an idem sit dicendum in hoc eodem crimine affasini, quando delictum non fuit consummatum, sed attentatum, & sic non fuit sequuta mors, non tamen stetit per committentem: quia imò ad executionem fuit processum, sed aggressus vulneratus, vel aliàs liber euasit: in quo si ad communē opinionē priorē, quam supra adduximus; respectus habeatur, quæ habet, vt pro hoc crimine in hac eadē specie pœna mortis imponatur, ac si mors sequuta fuisset ex prædicto affasinio, nō est dubitandum, quin dicti affasini non gaudeant immunitate ecclesiarum per prædicta: & in terminis sic tenet Remig. vbi

supra. d. nu. 8. vers. si dicimus: Quod si hoc casu pœna mortis non sit imponenda, sed alia grauis arbitrio iudicis, secundum eam opinionem, quam supra ultimo loco posuimus, atque tanquam mitiorem probauimus; adhuc idem probat ibi Remig. nempe vt non gaudeant immunitate ecclesiarum: quia eò quod puniuntur extraordinariè, commiserunt delictum, si delictum fuit insidiosum; ergo non gaudent.

55 † Hæc quæstio dependere videtur ab altera: an rex. in. d. c. 1. de homicid. in decretal. iuxta eius communē intellectum, quo probatur homicidā proditoriū nō gaudere immunitate ecclesiarum, procedat etiam & locum habeat in percutiente alterum proditoriè; licet inde mors non sequatur? Et in hoc vera, & magis recepta sententia videtur; q. si proditoriè animo occidendi illū percussit, non gaudeat immunitate ecclesiarum; aliàs fecus: quæ tenet Igneus in. l. 1. §. si domus. nu. 7. dicens nu. 29. ita * iudicatum fuisse. ff. ad Syllā. sequitur latè probans, & alios allegans Remig. de Goni fallen. 13. num. 4. cū sequent. eandē probat aduersus Rebuff. & Boer. D. Couar. lib. 2. varia. resolut. c. 20. n. 7. & Ant. Gom. simpliciter & indistinctè, sic tamē intelligendus in. 2. tom. c. 16. nu. 2. in. §. limita. & Nauar. cū * communi cōtra Abb. in. c. 25. Manual. nu. 21. Et probat latius, dicens * communē, & in * praxi receptā D. Azeuedo in præf. n. 9. † sic intelligens. l. final. tit. 1. 1. part. 1. indistinctè præcipientē, *que los traydores conuicidos no gozen de la inmunidad dela Iglesia,* nēpe vt intelligatur secundū hac communē distinctionē, vel melius in prodicione facta cōtra regē. & l. 2. tit. 23. lib. 3. nouæ Collect. reg. præcipientē percussorē alleuosum; pœna mortis plectendū, quāuis percussus non moriatur ex illa percussione, nēpe vt declaretur iuxta præd. communē distinc. & procedat, quādo percussus fuit animo occidendi; aliàs fecus: & ita

& ita est tenendum, quamuis Tiberius Decian. consil. 80. numer. 18. & 19. lib. 3. cum Abbate, Rebuffo, & alijs, quos refert, teneat contra hanc * communem sententiam: nec mirum, cum ipse ibi, & numeris sequentibus idem probet in

58 homicidā proditioso. † Animus autem occidendi qualiter probetur, aut præsumatur, tradit Remig. vbi supra, num. 7. & Couar. in clem. si furiosus. 2. par. §. 1. nu. 1. de homicid. & Iulius Clarus in pract. crimin. §. homicidium. vers. dicitur etiam. Ex qua * communi sententia & distinctione, à fortiori videtur proculdubio dicendum in percutiente per affasinium; alterū animo occidendi, quando quidem hoc est * receptum in percutiente eo animo proditoriè, absque affasinio, licet mors inde sequuta nō fuerit: & proculdubio hoc ita videtur tenendum.

59 † Si tamen animo non occidendi per affasinium quis sit percussus, & inde non moriatur, dubitari potest, an huiusmodi affasinus gaudere debeat immunitate ecclesiarum; nec ne? Remigius vbi supra indistinctè tenet partem negatiuā: sed nihilominus, etsi grauius hoc delictum sit, cum tamen eò potissimum affasinus non gaudeat immunitate ecclesiarum, quia proditoriè occidat (aliàs enim non esset cur gaudere non deberet) & quando quis percutit animo non occidendi alterum proditoriè, gaudet immunitate illa, iuxta communem prædictam distinctionem, benignè crederem idem esse in hac specie, in percutiente per affasinium alterum, morte inde non sequuta, si rectè constaret, animo non nocendi fuisse percussum. Et hæc opinio mihi placet magis; quinimo existimo eam voluisse Remigium, vbi supra rectè inspectū, quando quidem, dum tenet affasinum, non sequuta morte, immunitate ecclesiarum non gaudere, eo nitiur fundamento, quia delictum fuit insi-

diosum: sed ipsemet prius fallen. 13. tūc demum percussorem per insidias absque affasinio non sequuta morte, tenuit nō gaudere immunitate ecclesiarum, cum percussit eo modo animo occidendi, fecus aliàs: ergo idem visus est sentire in proposito affasini, quando quidem hæc qualitas affasini, etsi grauior sit, & plus grauet, non tamen eum mouit ad suam opinionem prædictam tenendam: sed tantum quod delictum fuit insidiosum, & quod affasinus attentauit consummare, licet non perfecit; & sic fuit illi animus occidendi. Facit, † quia etsi secundum Alexand. consil. 166. circa finem, volum. 7. dum alternatiuè loquitur de mandato de occidendo, vel vulnerando, videatur committi crimen affasini, etiam si quis pecunia plectus promittat vulnerare: id quidem verum minimè est, quia affasinus dicitur, qui seiungit animā à corpore, alterius iussu, & qui nummis captatus hominem occidit, non verò qui vulnerauit, vt tenent Archid. in dict. cap. 1. colum. 1. de homicid. lib. 6. & * plerique omnes supra citati de hac materia agentes: & ideò Alexandrum in terminis in prædicto loco increpat Anto. Gabriel de criminal. conclusion. 1. numer. 30. † licet secundum eum ibi, vulnerans hoc casu grauius debeat puniri: quia id quod fit, aut fieri mādatur per pecuniam, atrocius existimatur: quem, & alios refert & sequitur Mascard. vbi supra, verb. affasinus, nu. 10. & 11.

Quæstionis octauæ

S V M M A R I A.

- 1 L. 6. tit. 2. lib. 1. nouæ Collect. reg. repugnantiæ, cum. l. 7. & 10. eiusdē tituli, & lib. componitur cum Azeue. vt in nu. 11. sed ex pluribus reijcitur eius intellectus, vt in nu. seq.

- 2 In summa necessitate ecclesie prius incipiendum est ab alienatione rerum ipsius, quæ tantum sunt benedictæ, non verò ab his, quæ sunt consecratæ.
- 3 Causa præcipua ad alienationem rerum ecclesie, est ad subueniendū pauperibus, ne frigore, seu fame pereant, & ad redemptionem captiuorum.
- 4 Ratio differentie ponitur inter res benedictas tantum ecclesie, & res consecratas, quando ipsæ alienantur respectu redditionis pretij, si ab ecclesia repetantur: sed ex pluribus impugnatur, num. 12. cum sequentibus.
- 5 Quando pretium rerum ecclesie distractarum in specie non est conuersum in utilitatē ecclesie, potest ipsum repeti ab œconomo, administratore, vel prelato vendente, ecclesia rei uendicante suas res sic distinctas: hoc tamē procedit, quando emptor fuit bonæ fidei, ut in num. 7. idem si malæ fidei, ut in num. 8. & 9. non tamen poterit emptor uti retentione rei Ecclesie pro pretio, ut in num. 6.
- 13 Ecclesia euincēs rem suam malè alienatam, quando teneatur reddere emptori pretium.
- 14 Quando iure antiquo duo casus sunt æquiparati per modum regulæ, lex noua loquens in dno, habet locum in altero: & quomodo hoc procedat.
- 15 Emptor rei subiectæ restitutioni scienter, si ab eo vincatur, habet actionem aduersus venditorem ad restitutionem pretij tantum, non verò ad stipulationem duplæ, neque ad melioramenta, nisi fuissent ad necessaria, quod illis non factis, res periisset.
- 16 Bonæ fidei vero possessor, ad utrūque habet actionem, & poterit uti iure retentionis in dictis bonis.
- 17 Emens scienter rem alienam, vel alteri obligatam, si ab eo fuerit euicta, non agit de euictione, neque etiam ad pretium, nisi expressè cautum fuerit sibi de euictione: vel si pretium cōuertatur in utilitatem veri domini, ut in num. 20.
- 18 Ratio differentie inter decisionem text. in l. si. §. si. C. communi de leg. & text. in l. si fundum. C. de euict. cum simil.
- 19 Text. in dict. l. final. §. final. C. communi de legat. dum probat emptorem rei subiectæ restitutioni scienter non posse petere melioramenta, si ab eo res prædicta euincatur, loquitur respectu venditoris: secus tamen est respectu eius, cui res restituenda est, ad quem peruenerunt sine causa, alioqui is locupletaretur cum iactura aliena.
- 21 Minor aut pupillus non debent locupletari cum aliena iactura.
- 22 Bonæ fidei conuenit, ne de alieno quis lucrum sentiat.
- 23 Malæ fidei possessor deducit expensas & melioramenta necessaria in re aliena facta.
- 24 Ecclesia rei uendicans rem suam, non solum de æquitate, sed etiam iure communi attento, tenetur reddere pretium, ne locupletetur cum aliena iactura.

Eccle-

- 25 Ecclesia in conscientia tenetur in prædicta specie reddere pretiū, quando fuit conuersum in utilitatē suam.
- 26 Tam in casu l. 6. quæ. 7. & 10. hoc tit. 2. lib. 1. nou. Collect. reg. pretiū conuersum in utilitatem ecclesie, est restituendum emptori id probanti.
- 27 L. 6. 7. & 10. tit. 2. lib. 1. nouæ Collect. reg. verus & nouus intellectus: & numeris sequentibus.
- 28 Dictio, otrósi, latinè, itē, quid significet.
- 29 Resfurtiua vendita, vel alteri pignoratata, reddi debet domino absque solutione pretij.

Quæstio octaua.

In l. 6. 7. & 10. tit. 2. lib. 1. nouæ Collect.

De repugnantia & concordia. l. 6. 7. & 10. tit. 2. lib. 1. nouæ Collect. regie.



Varo octauo, circa has leges, de intellectu, & concordia ipsarum: lex enim sexta huius tituli. 2. lib. 1. nouæ Collect. reg. inquit, *Que si alguna cosa de la Iglesia de las escritas en el inventario, fecho por el Obispo antecessor, fuere vendida, o enagenada sin derecho, el Obispo que viniere la pueda demandar, y tornar a la Iglesia, dando el precio al comprador, que dio por ella, si mostrare, que el precio fue gastado en pro de la Iglesia: y si en su pro no fue gastado, la Iglesia cobre lo suyo, y no sea tenuda de pagar el precio, mas pague de los bienes propios del que la cosa enageno, o de sus herederos, &c.* Rursus l. 7. eiusdem tit. & libri prohibet: *que ninguno compre, ni tome en em-*

peño, calices, ni libros, ni vestimentas, ni otros ornamentos q̄ sean de la Iglesia: y q̄ si alguno lo comprare, lo entregue luego libremente a la Iglesia sin algun precio. Et in l. 10. eiusd. tit. & lib. idē cauetur, ibi: *Y ninguno sea osado de las deshazer, ni tirar cosa alguna dello, ni de lo vender, ni empeñar, porque es defendido en derecho. Y lo que ansí fuere vendido, o empeñado, sea luego restituyendo, e tornado a las dichas Iglesias, o monesterios sin precio alguno.* Ecce leges, quæ videntur contraria: lex etenim sexta iubet reddi pretium emptori rei ecclesie indebitè alienata, si ab ecclesia, ei uisue prelato venditur, emptore probante illud fuisse conuersum in utilitatem ecclesie, aliàs secus. At verò ll. 7. & 10. expressè disponunt generaliter, & indistinctè contrarium: nempe *sin ningun precio.* Quomodo igitur hæc leges intelligendæ sunt ut concilientur? In hoc planus & literalis intellectus, ac sensus videtur esse, ut prior illa. l. 6. loquatur simpliciter in rebus, quæ non deputantur ad altaris ministerium, nec ad cultus diuini celebrationem, ut putà, domus, vineæ, & familia; hæc namque alienari possunt, & pignorari, & obligari ob utilitatē ecclesie, præmissa canonica solemnitate, ut in cap. sine exceptione, & per totum. 12. quæstione. 2. latè D. Couarru. lib. 2. variarum resolutionum, cap. 17. numer. 18. Rebuff. in compend. alien. rerum eccles. & Rodoanus in eodem tractatu. D. Sarmiento de reddit. eccles. 1. parte, cap. 2. in princip. Mascard. de probat. 1. tom. conclus. 75. & quòd de his indebitè alienatis loquatur dict. l. 6. patet tibi, *fuere vendida, o enagenada sin derecho:* at verò reliquæ ll. nempe 7. & 10. loquantur nūcupatim in illis rebus, quæ cultui diuino sunt destinatæ, sicut sunt vasa, vestimenta, calices, & alia altarium ornamenta, ut patet euidenter ex ea litera, præcipuè dict. l. 10. ibi, *Ni de lo vender, ni empeñar: porque es defendido*

en derecho. Quoniam res hæ non aliter alienari possunt, nec pignorari, quam ex summa necessitate: itaque non erit quælibet necessitas sufficiens ex mente gloss. & DD. in cap. 1. de pignorib. 2. Imò & in summa necessitate prius alienatio incipienda est ab his rebus, quæ tantum sunt benedictæ: non verò ab his, quæ sunt consecratæ, vt sentiunt ibi Ioannes Andreas, & Imol. & esse hanc * communem distinctionem proficitur Ripa in. l. obligatione generali, numer. 54. ff. de pignoribus. quem ad hoc refert & sequitur D. Couarru. lib. 2. variar. resolut. cap. 16. num. 8. † vbi quòd causa præcipua ad alienationem rerum Ecclesiæ, etiam earum, quæ ministerio diuini cultus destinantur, est ad subueniendum pauperibus, ne frigore seu fame pereant, & ad redemptionem captiuorum. l. sancimus nemini. C. de Sacrosanct. Eccles. c. sicut omnino. c. autem. c. gloria Episcopi. 12. quæstion. 2. quod latissimè ibi prosequitur Couarr. adde. l. 1. tit. 14. part. 1. † Ratio igitur differentia erit, quia in priori casu licita fuit alienatio, adhibita iuris solennitate: quòd si hæc deficiat, non adeò delinquit emptor, vt pretium amittat: quia res ipsa alienabilis erat, seruata iuris solennitate. Et ideò hac deficiente, res tantum ob id ab emptore euinci poterit, reddito sibi pretio, si probetur conuersum fuisse in vtilitatem Ecclesiæ: at verò in secundo casu, res sacræ & benedictæ sunt in se prohibita alienari, nisi ex causa grauissimæ necessitatis, vt prædiximus: ideò eas scienter mercatus, aut pignori recipiens, cum prohibitionem secum afferant, delinquit, ideò meritò, & vt in pœnam & sui odium amittit pretium indistinctè, etiam si in vtilitatem Ecclesiæ sit conuersum, estque malæ fidei possessor, quia contra legum interdicta mercatur. Quod pretium Ecclesia poterit

iustè retinere, tanquam pœnam legalem, argumento. l. quemadmodum. C. de agricol. & censit. lib. 11. † Nihilominus tamè, si pretium non sit conuersum in vtilitatem ecclesiæ, in prima specie, prædictus emptor illud petere poterit ab œconomo, administratore vel prælato ecclesiæ, qui rem sibi vendidit, ab eiusque bonis & hæredibus id recuperare poterit, vt expressim decidit d. l. 6. & iure communi probat text. in authen. qui res. C. de sacrosanct. eccles. & in corpore, vnde sumitur. & in cap. Vulteranæ. 12. quæst. 2. in vers. sit emptoribus. Et probat alios allegans Azeued. hic num. 18. in princ. nec non & Rebuf. in compendio alien. rerum eccles. nu. 116. † vbi quòd nō poterit vti retentione rei ecclesiæ, vt noratur in cap. fin. de rebus eccles. non alien. † Hoc tamen verum intelligunt DD. communiter, vt procedat, quando ille emptor emit bona fide. vtputà, si erat talis persona, cui permittebatur iuris ignorantia, vel quia administrator vendidit rem, vt propriam, cum esset ecclesiæ, & sic decepit emptorem, secus si mala fide emit: ita glos. in auth. de non alien. aut permutand. rebus eccles. §. quia verò Leonis, el. 2. vers. si quis igitur. in verb. contractu, circa fin. & in l. iubemus. §. sanè. C. de sacrosanct. eccles. verb. acquirantur, in fin. & in. d. c. Vulteranæ, verb. emptoribus. 12. q. 2. sequitur Abb. in cap. si quis presbyterorum. nu. 13. de rebus eccles. non alien. & DD. * communiter. in. c. ad audientiam, eodè tit. est * cōmunis, secund. Bald. in d. auth. qui res. & secundū Greg. Lop. in. l. 11. tit. 14. par. 1. in glos. *mas contra aquel que la vendio.* ibi cōtrariā opinionē: est * communior, vt constat ex Ant. Gom. in. l. 51. Taur. nu. 61. & ex Azeued. in hac. l. 6. nu. 18. & vltra eum refert plures Bertach. de Episcop. in. 4. p. 4. lib. nume. 116. est * communior & verior, secundū Felin. in cap. cum causam. num. 26. de re iudic.

vbi

vbi quòd ideò præualebit in practica. 8. † Nihilominus tamen contraria sententia est tenenda, imò quòd in hac specie emptor, si se euincatur res Ecclesiæ propter non seruata iuris solennitatem, etiam si scienter, & sic cum, mala fide emerit, licet iure communi pretium ab ecclesia repetere non possit (hodie per nostram. l. potest si prædictum pretium conuersum sit in vtilitatem ecclesiæ) valeat tamen pro eo agere aduersus venditorem (& per consequens etiam hodie, quando pretiū non fuit conuersum in vtilitatem ecclesiæ, in odium iniqui alienatoris) quam tenuit glossa in. d. authen. qui res. verb. eum in princ. & ibi Cynus & Bald. num. 1. glossa etiam in. c. hoc ius. vers. qui verò. 10. quæst. 1. & Antonius de Butrio, in. c. ad audientiam de rebus Eccles. nō alien. Hostiens. in summa eodem tit. in. §. & quæ sit pœna malè recipientis, num. 6. Quæ opinio hodiè probata est expressè in dict. l. 9. tit. 4. part. 14. ibi *Orrofi, el que tal heredad comprasse, sabiendo que era de la Iglesia, e non fiziesse la compra en la manera que dixen en las leyes deste titulo, deue la perder, e cobrar la Iglesia con los esquilmos que ende lleuo, e no le finca demanda ninguna del precio contra ella, mas contra aquel que ge la vendio.* Et ibi notat expressè Greg. Lopez in glos. præcitata. † Quod etiam probat in sua generalitate nostra. l. 6. tam contra Ecclesiam, quando pretium est conuersum in suam vtilitatem, quam contra alienantem, si pretium non fuerit conuersum in vtilitatem Ecclesiæ: vtroque enim casu indistinctè intelligenda est, vt procedat, siue emptor sciuerit, vel ignorauerit, rem, quæ sibi venditur, esse Ecclesiæ, vt tenet etiam Azeued. dict. num. 18. Sed si œconomus, administrator, vel prælatus, qui indebitè alienauit, & ideò tenetur ad pretium, vt modò probauimus, soluendo non sit, vtputà, quia sit monachus, vel aliàs, tene-

bitur tunc Ecclesia, quatenus ex pretio illo facta est locupletior, per conditionem sine causa. Ita glo. in d. auth. qui res. verb. eum in fin. quam ibi sequitur, & valde notabilem, & quòd eam tenent Canonistæ in dict. capit. ad audientiam, dicit Bart. numer. 2. Bald. numer. 2. Paul. de Castr. numer. 2. & Salicet. numer. 3. & Azeued. hic. numer. 14. & Gregor. Lopez in. l. final. in glossa, el precio. tit. 14. part. 1. † Limitant tamen hoc Petrus, Cynus, Bald. & reliqui cum Abbate. & Felin. vbi supra, vt procedat, vbi contrahens fuit in bona fide, secus si in mala. Dolus enim non debet remanere impunitus: & ideò nihil recuperabit ab Ecclesia, cum ei sit licitum accipere & retinere pœnam legalem. Nihilominus tamen, & in hoc casu contrarium videtur tenendum ex generalitate nostræ. l. quæ non solum in subsidium, œconomus, qui vendidit existente non soluendo, sed principaliter & directè permittit, imò concedit, vt ab Ecclesia petatur pretium, & ab ea iubet reddi, si rem suam malè alienatam euincat, quoties prædictum pretium fuit conuersum in vtilitatem eiusdem Ecclesiæ: non quidem distinguens, an scienter, vel ignoranter contrahens emerit, quare indistinctè est intelligenda, siue sciuerit emptor, siue ignorauerit. Lex etenim nostra fundatur in hoc solum in conuersione pretij, in vtilitatem ipsius Ecclesiæ, & ne ipsa cum aliena iactura locupleteretur contra iura vulgaria, etsi aliàs posset pœnam legalem retinere, cum ipsa sit auctrix & cultrix iustitiæ. Et quamuis lex nostra intelligi posset in hoc iuxta ius commune, nempe quando emptor emit bona fide, secus si mala, vt modò dicebamus: attamen ex generalitate nostræ. l. magis placet, vt indistinctè intelligatur. Itaque secundum nostram. l. licet iure communi attento, pretium in casu &

specie nostrâ. l. peti non possit directè
cōtra ecclesiam, nisi aliàs in subsidium,
pretio in rem ecclesię conuerso, cōcono-
mo vendente, non existente soluendo:
quamuis si ipse haberet vnde solueret,
ipse teneretur, vt prædiximus; attamen
hodie in prima specie bonorum eccle-
się, cultui diuino non dedicatorum, si
pretium fuit conuersum in vtilitatem
ecclesię, idque probet emptor, si ab eo
res euincatur, sibi præd. pretiū ab eccle-
sia reddendum est: aliàs secus, sed à ven-
ditore peti poterit eiusq; hæredibus, vt
resoluimus. Arverò iuxta hunc primum
intellectum in rebus secūda specie, que
iure sunt prohibitæ omnino alienari,
nisi ex vrgentissima necessitate, vt sunt
vasa, calices, cruces, ornamenta, & cæte-
ræ res cultui diuino dicatæ: si nihilomi-
nūs contra iuris prohibitionē vendātur
aut pignorentur, & ab ecclesia euincan-
tur, pretium ab ea indistinctè non erit
soluendum, siue conuersum fuerit in sui
vtilitatem, siue non, propter delictum
& malam fidem emptoris, eas res scien-
ter ementis contra iuris prohibitionē,
vt in d. l. 7. & 10. & in sui odium & pœ-
nam: & id eam, cum sit legalis, licitè
retinet ecclesia. Poterit tamē, vt in prio-
ri specie à venditore peti pretium, vt
probat expresse tex. in .l. sancimus. C.
de sacrosanct. eccles. ibi nulla eis actione
relinquenda, vel super recipiendo pre-
tio, vel scœnore exigendo, iuncta glossa
relinquenda, exponente, scilicet contra
ecclesiam, sed contra cōconomū sic, per-
iura quæ allegat ibi. † Vnde fieri vi-
detur, vt si in casu d. l. 7. & 10. emptor
posset probare bonam fidem: puta, quia
venditor asseruit rem venditam esse
propriam, & erat bonus vir, cui erat cre-
dendum: vel quod pro sua communiter
reputabatur, & insuper probaret, pretiū
conuersum fuisse in vtilitatem ecclesię,
tunc quia cessaret dolus & fraus, posset
ab ecclesia pretium repeti, si ab ea res

sua euinceretur. Hunc primum intelle-
ctum ad nostras. ll. regias præfatas inter
alios, quos probat, sequitur D. Azeued,
hic nu. 11. & clarius nu. 14. in 3. intelle-
ctu.

12 † Sed contra hunc intellectum plu-
ra obstant. Primò, quia ratio differen-
tiæ supra assignata pro eo, in prædicta
distinctione bonorum ecclesię, solida
non videtur: nō enim satis percipi pos-
se videtur, quid referat, quantum at-
tinet ad hoc, quod ius resistat, esse rem
prohibitam alienari regulariter, vel
permissam esse alienationem, quibus-
dam solemnitatibus prohibitis, cum
vtroque casu ius resistat contractui, &
tandē res sit alienari prohibita, nisi alie-
netur in casibus, modo & forma, à iure
statutis. Constat enim in vtroque ca-
su, alienationem non iure factam, si-
ue quia non sit seruata iuris solemnitas,
siue quia causa alienationis legitima
defuerit, esse nullam, & à iure pro-
hibitam: semper enim dicitur malæ fi-
dei possessor, qui contra iura merca-
tur, vt in regula iuris, qui contra iu-
ra mercatur, bonam fidem non præsu-
mitur habere, in .6. & in .1. quemad-
modum. C. de gricol. & censit lib. 11.
vbi similiter in alijs rebus prohibitis
alienari, si alienentur, inquit textus,
quod emptor amittat pretium. Acce-
dat denique text. in cap. Vuleranz. 12.
quæst. 2. qui loquitur in alienatione re-
rum immobiliū ecclesię, & in eis adhuc
dicit tex. quia contra constituta Synodi,
ab Episcopis prædia alienari nullo po-
tuerunt cōmento, nihilominus reuocen-
tur: sit emptoribus ad eum recursus, qui
præsumpsit aliquid de ecclesię rebus il-
licita venditione distrahere. Omnis igi-
tur species bonorum Ecclesiasticorū, si-
ue sint dicata, vel non, cultui diuino,
est prohibita alienari, & emptor eorū
contra iura mercatus, est possessor ma-
læ fidei, & amittit pretium, si ab eo bona
prædi-

prædicta euincantur, indistinctè iure cō-
muni, siue pretium fuerit conuersum in
vtilitatem ecclesię, siue non, respectu ec-
clesię, quæ illud ex beneficio legis reti-
net in odium & pœnam ipsius emptor-
is, non vero respectu venditoris, vel
etiam ecclesię, illo existente non soluendo,
quando pretium fuit conuersum in
vtilitatem ecclesię, si fortè bona fide emis-
se probari quoque posset, vt iure com-
muni supra resoluimus: ergo nihil præ-
stat differentia supra assignata distinguē-
do inter præd. bona dicata, & non dica-
ta cultui diuino: omnia enim prædict. bo-
na regulariter sunt à iure prohibita alie-
nari, & in vtrisque etiam emptor dicitur,
& est malæ fidei possessor, nisi ratio-
ne aliqua bonam fidem habuisse doceat:
nisi fortè malis cum gloss. in d. c. Vuleran-
z. verb. emptoribus, intelligere, quod
in vtroque casu, qui contra iura merca-
tur, dicatur, & sit malæ fidei possessor, in
eum finem, vt non vfucipiat; sed quod ad
hoc vt habeat recursum pro pretio con-
tra suum venditorem, dicatur bonæ fi-
dei possessor: quæ glossam sequitur alios
referens Bertach. vbi supra. nu. 116.

† Sed nihilominus hæc responsio,
quamuis vera sit & tenenda, quia iure
probat in casu, quo loquitur, ipsa ta-
men non eneruat, nec tollit difficultatē:
non enim negamus ipsum emptorem
rei ecclesię prohibitæ alienari, illicite
alienatæ, siue sit de prima specie bonorū,
siue de secunda, habere recursum contra
vnditorem pro pretio, si à se res empta
euincatur, vt supra resoluimus: tamen si
ad huc in hac specie possumus contende-
re minimè esse bonæ fidei emptorem
cōtra venditorem, si à principio fuit, &
est malæ fidei possessor respectu eccle-
się: mala enim fides, que à principio inter-
uenit respectu ecclesię, variari, purgari,
aut fieri bona respectu venditoris non
potest. Nihilominus tamen hoc vnum
certio scio, siue sit bonæ vel malæ fidei

possessor, respectu venditoris, posse ta-
men ipsum venditorem conuenire pro
pretio à se dato & soluto, siue res illicitè
distracta sit de prima specie, siue de se-
cunda bonorum ecclesię: quia hoc ex-
pressè à iure decisum extat: sed profiteor
rationem differentię nullam esse effica-
cem in præd. distinctione bonorum, qua-
rè magis in primis bonis attento nostro
iure regio, pretio conuerso in vtilitatem
ecclesię, agi possit directè contra eccle-
siã pro pretio, si ab ea res sua euincatur,
quàm in secundis: illa siquidem differen-
tia superius assignata in præd. intellectu
nulla est, nec aliqua vis fieri potest in
eo quod d. l. 7. & 10. loquantur in rebus
secundæ speciei prohibitis alienari: bona
siquidē vtriusque speciei sunt à iure pro-
hibita & interdista alienari, vt probaui-
mus, & cōstat ex tit. de rebus eccles. non
alien. Quamuis enim bona ecclesię cul-
tui diuino dicata rariùs & cum grauiori
causa alienanda sint, quàm cætera eius
bona, nihilominus omnia illa & ista, ni-
si in casibus à iure permissis respectiue,
& seruata debita solemnitate, alienari
minimè possunt, sicut nec bona immobi-
lia minorum sine decreto prætoris, &
causa cognita, vt in tit. de præd. & alijs
reb. min. & in tit. de rebus eorum, & c. &
in .l. lex quæ tutores. C. de administ. tut. cum simil. nec fundus dotalis prohi-
bente lege Iulia. in super & generaliter
omnes res à iure prohibitæ alienari.

† Secundò contra præd. primum intel-
lectum facit quia attento iure communi
etiam in .1. casu, nempe in alienatione re-
rum immobilium ecclesię non iure fa-
cta, ecclesia euincens rē suam malè alie-
natam, non tenebitur directè pretium
emptori restituere, sed in subsidium tan-
tū, nempe cum venditor non erat sol-
uendo, & pretium fuerat conuersum in
vtilitatem ipsius ecclesię: insuper & em-
ptor erat bonæ fidei possessor, aliàs se-
cus, vt docuimus supra: & nihilominus

hodie. I. nostra: indistinctè statuit vt si pretium conuersum fuerit in ecclesiæ vtilitatem, idque prober emptor, ecclesia directe & principaliter teneatur reddere pretium, si velit euincere rem suam; alias, idest, pretio non conuerso in vtilitatem ecclesiæ, ab emptore exiggi possit: quod ita disposuit lex nostra attendens potius ad veritatem; nempe quod pretium fuerit conuersum in vtilitatem ecclesiæ, ne ipsa locupletetur cum aliena iactura contra regulam iuris naturalis, cum alijs debet esse exemplo cultrix & auctrix, non obstāte, quod emptor contra interdictum legis mercans sit in male fide; & quod in odium, & pœnam legalem ipsius, ius commune iusserit, vt pretium petere, nec recuperare possit ab ecclesia euincēte, nec cōtra eam habeat actionē, sed cōtra venditorem, quia ecclesia poterat legalem retinere pœnam. Idem ergo dicendum est, vel iure optimo, attentis legibus huius regni in alienatione non iure facta rerum ecclesiæ, secundæ speciei, nempe cultui diuino dedicatarum in casu dictarum. ll. 7. & 10. infra eodem, nempe vt si pretium earum conuersum sit in vtilitatem ecclesiæ directè & non in subsidiū, ipsa pretium reddere teneatur, si rem suam male alienatam recuperare velit.

14 † Quia quando iure antiquo duo casus per modum regulæ sunt æquiparati, lex noua loquens in vno, habere debet locum, & in altero, iuxta glossam, in. l. si quis seruo, verb. corrumpi. C. de fur. tis & seruo corrup. & ibi. DD. glossa etiam in. l. quod verò contra. ff. de legibus. Hanc dicit * communem opinionē Anton. Gomez. in. l. 4. Tauri. numer. 7. Ias. vbi beneloquitur, in. l. quas actiones. nu. 19. C. de sacrosan. eccles. Quod procedit, quando æquiparatio fit punctualiter in eadem materia & casu (vt in nostra specie) secus si in alio secundū Ias. in. l. si cōstante. nu. 30. ff. solu. matr. Procedit

etiā, quando æquiparatio facta est à iure per modum regulæ generalis, & generaliter expressè (vt contingit etiam in proposito) secundum Tellū Fernandez in. l. 4. Taur. nu. 25. Quas duas declarationes, & aliam tertiam, nempe quando in casu omisso non est aliter prouisum (sicut nō est in nostro: leges namque. 7. & 10. infra eodem, non loquuntur, quādo pretium est conuersum in vtilitatem ecclesiæ, nec de hoc meminere, vt infra latius dicemus) refert & sequitur deci. Pedemont. 6. nu. 9. & 10. de qua regula latè etiā agit Aymō Crauetā. de antiquit. temp. 4. par. in princ. nu. 98. cum sequentibus. & Burgos de Paz in. l. 3. Taur. in secunda conclus. nu. 94. cum sequentibus.

15 * Tertio & contra prædictum primū intellectum facit text. in. l. final. §. fin. C. comū. de legat. vbi probat expressè text. quod licet emptor, sciens rei grauamē, emerit rem subiectam restitutioni, & sic prohibitam à iure alienari, vt in auth. res quæ. cū similib. C. eodē tit. habet adhuc actionē aduersus venditorē ad restitutionē pretij tantū, non verò ad stipulationē duplę, nec ad melioramenta, nisi hæc fuissent ad eō necessaria, quod illis non factis res periisset: tunc enim non obstāte mala fide, talia melioramenta refici debent: text. & ibi notant. DD. in. l. domum, circa finē. C. de rei vendic. Ias. in. d. §. si. in. 2. notab. Ant. de Fano de pig. nor. in. 4. membro secundę partis. n. 19.

16 † Si tamen esset bonę fidei possessor, ad vtrumque, & ad melioramenta haberet actionem, vt per Bald. in. d. §. fin. & ibi. DD. Ant. de Fano vbi supra, & alios citans Burgos de Paz iunior in sua quæstione. ciuil. 7. nu. 35. & Menoch. de recuper. possess. rem. 15. nu. 508. & poterit vti iure retentionis dictorum bonorū, in quibus melioramenta prædicta, & expensas fecit, vt probat latè cum alijs Burg. di Paz vbi supra. nu. 35. Ecce igitur text. vbi qui contra iura mercatus est: habet actionem

nem ad pretium: † neque obstat quod, qui emit scienter rem alienam, vel alteri obligatam, si ab eo fuerit euicta, non agit de euictione, neque etiam ad pretium, nisi expressè sibi cautum fuerit de euictione: text. est in. l. si fundū sciens. & ibi glo. & * cōmuniter. DD. C. de euict. l. 19. tit. 5. part. 5. optima. l. 21. tit. 8. part. 5. & in alijs iuribus quæ refert & cumulat cum sua ratione Ant. Gomez. 2. tom. c. 2 de empt. & vendit. nu. 42. Vnde infertur, errasse Aretin. in. l. si aliquam rem. nu. 5. ff. de acquirend. possess. dum asseuerat, emptorem rei alienæ, quā tēpore contractus scit alienam esse, non ipsius venditoris, nec ab eo vendi posse, habere nihilominus, si euictio sequuta fuerit, aduersus venditorem actionem ad rependum pretiū quod dederit: licet non habeat ordinariam de euictione actionem, nec in id, quod eius interest, propter malā fidem, & scientiam rei alienæ, inquiens hoc esse communi omnium iudicio receptum: illud nanque de pretio in præfata specie verum quidem nō est, quando quidem emptor rei alienæ cum mala fide & certa rei alienæ scientia, non potest de euictione, etiam ad pretium, agere, nedum ad cætera, vt in. d. l. si fundum, cum similib. Palac Ruu. in Repet. Rub. de donat. inter vir. & vxor. §. 65. n. 53. & ita Aretin. vbi supra in hoc meritò reprehendit. d. Couarr. lib. 3. variar. resol. c. 17. nu. 1. & 2. in vers. ad eam quæstionem, vbi quod eius opinio in hoc nec communis, nec vera est.

18 † Non inquam supradictis obstat text. in. d. l. si fundum, cum ei supra adiectis: quoniam text. in. d. l. fin. C. commun. de legat. loquitur & procedit in re subiecta restitutioni, quæ tamen tempore venditionis vel alterius alienationis erat alienantis: at text. in. d. l. si fundum, cum similib. loquitur in re penitus aliena, etiam tempore alienationis, vt ibi tenet glof-

sa ordinaria & * cōmuniter. DD. & in. d. l. si fundum. & D. Couar. vbi supra. n. 2. vers. ad eam quæstionē. Ant. Gom. in. d. l. 51. cum sequētib. Taur. nu. 61. qui alias solutiones refert. Duo igitur specialia in. d. §. fin. statuuntur: primum, quod emens eam scienter, agere possit ad pretium, etiam nulla apposita stipulatione: secundum, quod etiam si apponatur promissio & stipulatio euictionis, non possit emptor re euicta agere de euictione, nisi ad pretium tantum, vt tradunt. DD. in. d. §. fin. & post eos Couarr. vbi supra.

Quod si dixeris, in casu nostrē. l. Re gie esse speciale in ecclesia, fauore ipsius, vt emptor amittat pretium, idque petere non possit ab ecclesia in pœnā, licet possit ab alienante: respondebimus, hoc procedere tantum hodie vbi pretium non est conuersum in vtilitatem ecclesiæ, secus si sit conuersum in vtilitatem ecclesiæ: quia tunc iam per nostram legem ecclesia euincens rem suam tenetur reddere pretiū emptori, sine excusatione venditoris. Idem ergo dicendum erit in casu. ll. 7. & 10. infra eodē. Quod si replices, dispositionē. d. l. §. fin. ad rem non facere, quia, vt diximus, res tempore alienationis erat alienantis, licet subiecta esset restitutioni: & prætereā ibi datur actio ad pretium contra venditorem, non tamen cōtra euincēte; respondebimus adhuc, rationem cōuersionis pretij in vtilitatem ecclesiæ in nostra specie militare pro emptore, tam in casu nostrē. l. 6. quā legum 7. & 10. huius tit. † & prætereā text. in. d. §. fin. loquitur quoad venditorem & emptorem, nempe vt emptor non possit melioramenta consequi à venditore: non tamen negat, quin ea consequi possit ab eo, cui restituenda res est, ad quem perueniant sine causa, alioqui is cum iactura aliena locupletaretur, vt in terminis ponderat Menoch. vbi sup. & fuit prius Caroli Molinei, quem refert & sequitur Couar. vbi supra.

supra d. lib. 3. variar. resol. c. 17. nu. 1. in
verf. ea verò constitutio, vbi quòd poterit
emtor eas meliorationes retinere
aut deducere vel repetere, secundum
distinctionē, quæ in impēsis factis à ma
le fidei possessore, vel in re subiecta re
stitutioni, traditur. in. l. domo. ff. deleg. 1.
l. in fundo. ff. de reuēdicat. l. domum. C.
eodem tit. l. si in aere. ff. de cond. indebit.
idem resoluit, & probat Meres de ma
ior. 4. part. quæst. 32. nu. 2. sequutus Ca
rol. Molin. & Couar. vbi supra: sed in pro
posito pretium cessit in meliorationē
& vtilitatem ecclesiæ: ergo ab ea peti po
terit.

Quartò contra eundem primum in
tellectum ipse considero, quòd etsi ille,
qui emit scienter rem alienam, non pos
sit agere ad pretium, si ab eo predicta
res euincatur: vt in. d. l. si fundum. cum si
milibus; † id tamen verum est, & proce
dit, nisi pretium conuersum sit in vtilita
tem veri domini; tunc enim pretium rei
possessori à domino restituendum est,
cum vsuris compensatis cum fructibus,
vt probat expresse tex. in. l. emptor. 65.
ff. derei vendic. qui ita se habet: Emptor
prædium, quod non à domino emit, ex
ceptione doli posita, non aliter restitue
re domino cogetur, quàm si pecuniam
creditori eius solutā, qui pignori datum
prædium habuit, vsurarumq; medij tem
poris, superfluum recuperauerit, scilicet
si minus in fructibus ante litem contesta
tam perceptis fuerit, &c. quod in eccle
sia probat lex nostra. 6. & meritò, cū alijs
debeat esse exemplo, siue emptor bo
nam vel malam fidem habuerit, vt confi
derauit. D. Azeued. hic. nu. 17. ergo idē
ex identitate rationis seruandum erit
in rebus cultui diuino dicatis, de quibus
in. d. ll. 7. & 10. infra eodem, cum nulla
sufficiens differentiar ratio assignari me
ritò queat inter nostram. l. & illas: vtro
que enim casu, imò & in casu. d. l. emp
tor, contra iura quis mercatur, & nihilo

minus ne verus dñs cū aliena iactura lo
cupletetur, (prout contingeret si pretiū
in ipsius vtilitatē conuersum reddere
nō teneretur, euicta re) cogitur id resti
tuere: † si enim minor aut pupillus locu
pletari non debet cum aliena iactura, nā
in illis procedit etiam regula. l. nam hoc
natura. cū simil. ff. de cond. indeb. vt in. l.
si pupilli. in prin. ff. de negot. gest. & in. l.
5. in princ. ff. cōmod. & in. l. si pupilli. ff.
de solut. cū alijs pluribus concordantijs à
Tiraq. adductis in legib. cōnubia. l. 3. q.
1. 1. verf. ad absurdum. † Quod adeò pro
cedit, vt male fidei possessori detur offi
cium iudicis, ne alter cum eius iactura lo
cupletetur. l. plane, & ibi Bart. ff. de petit.
hæred. Tiraquel. late de vtroque re
tract. tit. 1. ad finem. tit. numer. 53.
bonæ enim fidei conuenit, ne de alie
no quis lucrum sentiat. l. idemque. §.
1. ff. mandat. à fortiōri in ecclesia hoc di
cendum venit, nempe ne locupletetur
cum aliena iactura, cū sit auctrix & cul
trix iustitiæ.

† Quinto & quidem efficaciter, quia
etiā male fidei possessor deducit expen
sas & melioramēta necessaria in re alie
na facta, vt in. l. domū, in fine, vbi omnes
C. de rei vendicat. Alciat. in. l. impensæ.
n. 3. de impens. in reb. dotalib. fact. sequi
tur alios allegans Menoc. vbi s. de recu
per. possess. rem. 15. n. 414. addēs nō esse
distinguendū, an sint facta melioramen
ta in faciendo, vel in reficiendo, semper
enim illa deducit, seu illorū æstimationē
cōsequitur, secundū Bart. in. l. in fūdo. n.
11. ff. de rei vēdic. vbi satis probabilē red
dit rationē: & ab hac sentētia cæteri non
dissentiant, secundū ipsum Menochium:
& quòd etiam malæ fidei possessor pos
sit expēsas factas deducere per deductio
nem ædificij, seruato illeſo pristino rei
statu, vel recipere officio iudicis, habita
distinctione, sint meliorationes vti
les, necessariæ, aut voluntariæ, probat
Meres vbi supra. num. 2. verf. ex quibus
appa

apparet, est optima. l. 44. tit. 28. partita. 3
& ibi Greg. Lopez. idem in. l. 41. eodem
tit. glosa. 1. vbi intelligit eam. l. quæ vide
batur contraria in impensis voluntarijs,
est etiam bona. l. 4. ibi, *Pero esse tal.* tit. 4.
partita. 6. & ibi Greg. Lop. addit. Pelaez
vbi supra. nu. 3. quòd iure etiam poterit
recuperare, expensas vtilis, & meliora
menta in conscientia secund. Ioan. à Me
dina, & Couarr. quos refert & sequitur:
Si igitur hoc ita est, eadem ratione idē
dicendum erit in emptore rerum eccle
siæ quarumcumque, ipsis euictis, nempe
vt possit ab ecclesia euicente, pretium
consequi, quoties ipsum versum fuerit
in vtilitatem & meliorationem ipsius,
quando quidem illo pretio ecclesia lo
cupletior est facta.

† Sexto & vltimo, quia etiam iure cō
muni attento non solum de æquitate vt
glossa dicebat in. l. iubemus. §. sanē. verb.
acquirantur. C. de sacrosanct. eccles. ec
clesia tenetur reddere pretium, ne locu
pletetur cum aliena iactura. l. nam hoc
natura, cum similibus. ff. de cōdi. inde
bit. Azeued. hic. nu. 14. in verf. quærit ip
semet Bald. & etiā de necessitate. de equi
tate, canonica. si emptor fuit bonæ fidei,
vt post Paul. de Leazar & Guil de Cug.
tenet Bald. in. d. §. sane. nu. 1. dicens esse
notandum: & quòd de æquitate etiā emp
tori malæ fidei in hoc casu restituatur
pretium, probat cum Cardinali Felin. in
d. c. cum causam. numer. 25. de re iudic.
quod hodie per nostram. l. ad necessita
tem redactum est, vt ex ea patet, quando
pretium conuersum esse in vtilitatem
ecclesiæ emptor probauerit: ergo idem
obseruandum erit generaliter & indi
stinctē, vt nostrallex loquitur in empto
re cuiuscumque rei ecclesiæ, siue sit pri
mæ speciei, siue secundæ, cum nulla ra
tio sufficiens differentiar in proposito
considerari possit: inter vtramque spe
ciem, vt prædiximus. Præterea lex no
stra iam amplexa est hanc æquitatē; eaq;

in necessitatem reduxit, semoto rigore
illo iuris communis aliud disponentis,
nolens ecclesiam locupletari cum aliena
iactura, neque in pœnam legalem, vel
alio modo retineat pretium conuersum
in ipsius vtilitatem: & id quidē sanctif
simē, cum sit ecclesia auctrix & cultrix
iustitiæ, vt sepissimè diximus: si igitur
hoc ita est, cur aliud dicendum venit in
emptore vasorum, calicum, crucium or
namentorum, & similibus, de quibus in
dictis legibus. 7. & 10. statim sequentibus,
an quòd potius in hac specie conueniat,
aut expediat ecclesiam locupletari, cum
aliena iactura vel retinere pœnam le
galem? minimè quidem, cum potius ec
clesia debeat reddere vnicuique quod
suum est, & suos non spoliare.

† Hinc est vt in conscientia, si pretiū
sit conuersum in vtilitatē ecclesiæ, etiam
non stante lege nostra regia, reddi de
beat ab ecclesia euicente rem suam, vt
tenet Syluest. in sua summa verb. aliena
tio. nu. 14. argumento. c. 1. de deposit.
vbi quia in specie illius text. non constat
pecuniā versam fuisse in vtilitatē eccle
siæ, ideo ibi non datur actio contra eam:
& optimè idem probat D. Sarmient. de
reddit. eccles. 1. par. c. 2. nu. 11.

Superest igitur, vt prædictus primus
intellectus supra assignatus pro concor
dia harū legū minimè verus sit, nec tenē
dus, † sed imò resoluendum contra eū,
prout resoluimus, quā in casu nostræ. l. 6.
quàm dictarum legum. 7. & 10. si probe
tur per emptorem liquidò, pretium con
uersum fuisse in vtilitatem ipsius eccle
siæ, si res alienata ab eo per ecclesiā euin
catur, sit emptori pretium, quod pro ea
soluit, restituendum atque reddendum,
per omnia supra dicta, quibus optime
probat hęc resolutio, veraque effici
tur.

† Sit igitur verus sensus, intellectus,
atque concordia nostrarum legum, nem
pe. 6. 7. & 10. quòd emens rem ecclesiæ,
cuius-

cuiuscunque specie, scienter, vel ignoranter, sine iure, hoc est contra ius, si ab eo per ecclesiam sua res euincatur, & pretium in ipsius ecclesie utilitatem conuersum fuerit, idque liquidò probauerit emptor, sibi ab ecclesia reddendum est, vt probat nostra. l. 6. ibi: *Dando el precio al comprador que por ella dio, si mostrare q̄ el precio fue gastado en pro de la Iglesia:* quod etiã procedit in emptore rerum contentarum, in. d. ll. 7. & 10. Quòd si emptor probare non potuerit, pretium fuisse conuersum in utilitatem ecclesie, tunc ecclesia recuperat suam rem sine redditione pretij, quod non recepit, quando quidè in eius utilitatem conuersum non fuit: sed illud soluendum est ei de bonis illius, qui rem illam indebitè alienauit, vel suorum hæredum, in odium & pœnam ipsius, vt nostra. l. 1. ibi. *Y si en su pro no fue gastado, &c.* & in. d. l. 7. ibi. *Y si alguno lo tomare entregue lo luego libremente a la Iglesia sin algun precio.* & in. d. l. 10. infra eodem ibi, *sin precio alguno*, quæ in hoc casu intelligendæ sunt loqui; nempe cum pretium conuersum non est in utilitatem ecclesie: non enim iuxta casum suum potest fingi, commodè exemplum, quòd ibi fuerit conuersum pretium in utilitatem ecclesie, vt statim docebimus: & vt hic intellectus & concordia verior existat, cõfidero, quòd in casu nostræ. l. 6. fuit œconomus administrator, vel prælatus ecclesie qui alienauit res ecclesie vt colligitur ex mente, tenore, & litera eiusdem l. dum præcipit, vt Episcopus electus & confirmatus faciat inuentarium rerum ecclesie, vt successor eius adueniens recuperare possit per dictum inuentarium res ecclesie, quæ ex inibi scriptis venditæ vel alienatæ fuerint. Ex his enim verbis colligitur, Episcopum prædecessorè, vel administratores ecclesie, eas alienasse: quod magis insinuat in fine nostræ l. in illis verbis. *Otro si no pueda Obispo, Abbad, ni otro perlado qualquier vender ni enage*

nar cosa alguna de las que ganare, o acrecentare por razon de su Iglesia: illa enim dictio: *Otro si,* quæ latinè dicitur, item, præsupponit continuationem & similitudinem præcedentium, quia est repetitiua præcedentium conditionum, & qualitatum, vt tradit Bart. in. l. in repetendis. ff. de leg. 3. & in. l. à sententia. ff. de appella. Decia conf. 34. nu. 19. lib. 3. licet quandoque aliud contingat, vt ibidem. nu. 113. & dictio item, *otro si,* est repetitiua similiũ, vt alios allegans docet Ioan. Garf. in tract. de nobilit. in diuis. oper. n. 53. quasi. l. nostra in proposito dicat: Sicut prælati non possunt alienare indebitè res ecclesie, & ideò ab ecclesia euinci possunt, vt est prædictum; ita etiam non possunt alienare *cosa alguna de las que ganare o acrecentare por razon de su Iglesia:* vnde quia prælatus, vel administrator ecclesie vendiderit, vel alienauerit indebitè res ecclesie, necessariò habuit lex distinguere de conuersione pretij in utilitatem ecclesie, ad hoc, vt decideret, an ecclesia res suas prædictas euincens, teneretur, vel non, reddere emptori suum pretium. vt prior quidem casu teneatur, posteriori verò minime, hoc dictante iure ipso, admixta naturali ratione, ne locupletaretur ecclesia cum aliena iactura. Quo fit nihil interesse ad hoc, an bona, vel mala fide emptor emerit res illas, siquidè obligatio ecclesie ad reddendum pretium fundatur in conuersione facta eiusdem in propriam ipsius utilitatem: vnde hoc cessante, ipsa non tenetur illud reddere: sed ab alienatore, eiusque bonis & heredibus soluendum est in sui odium, culpam, & pœnam, quia consensit alienationi indebitè, cui omnino ratione officij, & iuramenti, quod pro eo iuste & fideliter exercendo in sui creatione præstiterat, potius contradicere tenebatur, quanto magis auctoritatem & consensum non impartiri. Iustissimè igitur & prudentissimè lex in hoc prouidit, vt prius teneatur eccle-

ecclesia, quæ utilitatem sentit: hoc autem deficientè œconomus, administrator vel prælatus, qui indebitè alienauit, & quia pretium recepit & consumpsit.

At verò in casu. l. 7. & 10. infra eodem non constat, quòd œconomus, administrator nec prælatus alienauerit prædictas res; cum enim nuncupatim tantum loquantur de rebus mobilibus ecclesie, facillimè poterat contingere, quòd ab alijs personis quàm supradict. hæ res mobiles furtim caperentur, & postea alienarentur vel pignorentur alijs: hoc igitur casu principaliter ipsæ. ll. loquuntur, nempe quando ab alijs occupantur alijsque venduntur vel pignorantur: hocque constat etiam ex mente & verbis dictarum legum. 7. & 10. & quidem. ex. d. l. 7. (& nunc supposito supradicto, melius & clarius intelligetur, quòd in hac specie loquatur) quia in principio prohibet, *que ningun Christiano, Indio, ni, Moro, ni otro alguno sea osado de comprar ni de tomar a empeño, calices, ni libros, ni cruces, ni vestimentas, ni otros ornamentos, que sean de la Iglesia: y si alguno lo tomare, entreguelo luego libremente a la Iglesia sin algun precio:* dicit namque inferius lex illa: *que aquel a quien lo traxeren a vender, que lo tome y reciba, y lo tenga en su poder, porqueno se pierda, y descubralo luego degnisa que no lo pierda la Iglesia cuyo es.* His igitur verbis iam clarè constat, *que habla quando estas cosas eran y son tomadas y hurtadas por otros, y las quieren vender, y empeñar a otros: y que esto sea ansi acabase de entender por el fin de la misma ley ibi, y quien esto no hixiere, aya la pena que es puesta contra los que encubren los hurtos.* Ecce igitur aperta verba legis, *que porque eran hurtadas estas cosas, y aquel a quien se venden o empeñan, no lo toma, y recibe, y tiene en su poder, y lo descubre luego, tiene la pena de encubridor de hurto: luego era hurtado, porque sino lo fuera, no le diera la ley esta pena.*

Pues de la. l. 10. bien consta lo mismo pues manda que los thesoros, y reliquias, cruces, y ca-

lices, e incensarios, y vestimentos, y orn-

tos de las Iglesias sean bien guardados, y tambien las ymagines de plata o sobre doradas, o con piedras preciosas: y que ninguno sea osado de las deshazer, ni tirar cosa alguna dello, ni de lo vender, ni empeñar: porque es defendido en derecho: hoc est, quia cum sint res sacre & benedictæ, ad cultumque diuinum dicatæ, prohibitum est à iure id fieri: y passa adelante la ley diciendo que lo que ansi fuere vendido, o empeñado, sea luego restituído y tornado a las Iglesias o monesterios sin precio alguno: y si aquel a quien fuere vendido o empeñado, lo negare, que lo peche con el doble a la Iglesia, cuyo fuere, y las setenas a nuestra Camara. Hæc enim omnia manifestissimè insinuât res has alienatas & pignoratas subtractas fuisse ab alienante, vel pignorante, vt patet ibi, *y ninguna persona sea osado a las deshazer ni tirar cosa alguna dello, &c.* hoc est, hurtarlo: & in fin. l. dum imponit pœnã dupli ecclesie reddendi, & septenarum cameræ regie soluendarum contra emptorem, vel pignori recipientem id negatorem. Quorsum igitur tam grauis pœnã, nisi pro receptatione & occultatione rei furtiue imponitur.

Hac veritate supposita, patet, quòd dictæ. ll. 7. & 10. loquuntur in rebus mobilibus ecclesie furto subtractis, & alijs, venditis, vel pignoratis, quia nullo modo vendi aut pignori poterant: nõ verò quando ab œconomis, vel prælatis venduntur, aut pignorantur pro necessitate vel utilitate ecclesie: ideoque prædictæ. ll. non agunt, nec distinguunt de conuersione pretij facta, vel non facta in utilitatem ecclesie, sicut distinguit nostra. l. 6. quoniam in casu dicti. ll. 7. & 10. hoc nõ erat necessarium, quãdo quidem solum agunt de prædictis rebus ecclesie furto subtractis, alijs venditis, vel pignoratis: quo casu certum est, pretium non fuisse conuersum in utilitatem ecclesie, sed tantum venditoris, vel pignorantis: fur enim cum furatur, pretium nullum soluit, quare merito,

ritò, vt indistinctè & generaliter prædict. ll. iusserint res ecclesiæ præ. sic subtrahatas, & alienatas, vel pignoras statim ecclesiæ cuius sunt restitui, reddiq; sine aliquo pretio; in quo etiam vltra considerationes superius factas, datur intelligi furatas fuisse: † quando quidem hoc regulare est, in quacumque re furtiuauentita, vel alteri pignorata, nempe vt statim domino restituatur, atque reddatur, sine solutione pretij, vt in. l. inciuile. C. de furt. consonat. l. 4. in. vers. *Pero si el fuit. tit. 14. part. 7.* Hocque procedit, vt patet, siue emptor ignoret vel sciat: quid enim ad rem quòd ignoret, tenebitur ne ideò dominus, à quo res propria furatur, eo inuito pretium reddere, minimè? Non igitur hoc casu opus erat agere leges præfatas, an pretium esset conuersum in vtilitatem ecclesiæ, nec ne: non enim hoc conueniebat materiæ, de qua in eis agitur, sicque esset superfluum, imò ineptum.

In summa, emptori scienti vel ignoranti cuiusque rei ecclesiæ immobilis, vel mobilis, diuino cultui dicatæ, vel non dicatæ, alienatione non iure facta, id est, nõ seruatis solennijs, si ipsa ideò ab ecclesia euincatur, reddi debet pretium ab ecclesia vel euiciente, si in ipsius vtilitatem conuersum fuisse ab eodè emptore probetur: aliàs secus, sed de bonis venditoris, eiusque heredum soluendum erit, vt expressè generaliter & principaliter de eidit. l. nostra. 6. Hoc non contradicunt villo modo. ll. 7. & 10. infra hoc eodem tit. quia non loquuntur in hac specie, sed in emptoribus, vel accipientibus subpignore rerũ, vel res mobiles prædict. ecclesiarum, ab his, qui eas furto, vel alias illicitè subtraxerant, tunc enim cum sint res furtiue, si euincantur ab ecclesijs, pretium ab eisdem minimè est reddendũ, quia non fuit conuersum in ipsarum vtilitatem, nec in eum finem, aut nomine ecclesiæ, neque per earum administrato-

res alienatæ, aut pignoratæ fuerunt, sed priuatim mala fide, vt pretium earum lucrifacerent fures, eas alienantes, vel pignorantes: quæ est diuersissima materia à contenta in nostra. l. 6. in qua administrator ecclesiæ, vt vidimus indebitè, & sine iure alienauit. Sublatæ sunt igitur iam, vt censeo (laudetur Christus) tenebræ, difficultates, & obscuritates à nostratibus causatæ.

Quæstionis nonæ

SUMMARI A.

- 2 *Conseruator Apostolicus, an possit procedere contra debitores ciuiles? per totam quæstionem, resoluitur negatiuè, num. 8. cum sequentibus.*
- 2 *Cap. 5. in decret. de reformat. sess. 14. Concilij Triden. & cap. 14. ses. 7. de conseruatorijs agentia adducuntur, intelliguntur nu. 15. iuxta ius commune.*
- 3 *Scholares Salmantini quotidie conueniunt suos debitores ciuiles coram suo conseruatore Apostolico Magistro scholarum.*
- 4 *Iniuria fit creditoribus per debitores retinentes debita.*
- 5 *Iniuria generaliter dicitur omne, quod non iure fit.*
- 6 *Cõseruatores quòd possint defendere ab omnibus iniurijs, intelligitur, id est, ab omnibus, quæ sunt contra ius, & quòd ministrent iustitiæ complementum sine strepitu, &c.*
- 7 *Ecclesiæ, clerici & religiosi, habentes iura & redditus suos per priuilegium, vel delegationem à regibus super*

Quæstio nona

In eandem. l. 1. & 2. tit. 8. lib. 1. nou. Collect. reg.

De conseruatore Apostolico, an possit procedere contra debitores ex causa ciuili?



Varo, an iudex conseruator Apostolicus possit procedere contra debites aliquid ex causa ciuili his, quibus est datus, seu

deputatus conseruator à sede Apostolica, & sic an in ciuilibus possint religiosi, habentes iudicem conseruatorem coram eo conuenire suos debitores? Pro cuius quæstionis intellectu in mentem reuocare decet, decis. c. 5. in decret. de reformat. sess. 14. Sacri Conc. Trid. † vbi literæ conseruatoriæ singularibus personis cuiuscunq; dignitatis & conditionis sint, & etiã capitulo concessæ, vt ipsi à molestijs & iniurijs super bonis, & rebus ac iuribus suis illatis defendatur, atq; in possessione, seu quasi, bonorũ, rerũ, ac iurium suorũ manuteneantur & conseruentur, sunt sublata in causis criminalibus, & mixtis, & etiam in ciuilibus, si talis persona, vel capitulum actor extiterit; si autem reus existat, intra quinquenium gaudere possit beneficio prædictarum literarum, non verò vltra, eoq; casu iudex conseruator, vt suspectus recusari possit: & si aliqua inter ipsum & iudicem ordinariũ controuersia super cõpetetia iurisdictionis orta fuerit, nequaquam in causa procedendum est, donec per arbitros in forma iuris electos super suspicione, aut cõpetetia fuerit iudicatum: in causis aut mercedũ, aut miserabiliũ personarũ, permanet in suo robore

E decretum

super eorum reeditibus, eos exigere debent coram iudicibus regijs secularibus, non verò coram Ecclesiasticis, ex. l. 10. tit. 7. lib. 9. nou. Collect. reg.

- 9 *Conseruatores Apostolici à manifestis iniurijs & violentijs defendere possunt sibi commissos: ad alia verò, quæ iudicalem indaginem exigunt, suam extendere potestatem, non valent: quod latius declaratur iure nostro regio, vt in nu. 11.*
- 10 *Negatione efficitur res dubia.*
- 12 *Iniuria & violentia notoria, seu manifesta dicitur, quando quis est malefactor, aut rerum religiosorum spoliator notorius, id est, raptor, & inuasor manifestus: non vero, quãdo debitum ciuile non soluitur.*
- 13 *Priuilegium eligendi iudicem miserabilibus personis concessum, intelligitur, si iudex electus habet aliã iurisdictionem in conuentum, secus vero aliàs.*
- 14 *Reus conuentus coram iudice conseruatore, si neget iniuriã, aut violentiam notoriam, & manifestam à se commissam, potest iudex conseruator recipere probationes, an factum illud sit notorium, vt sic videat, an sit sua iurisdictione.*
- 16 *Iniuria capitur dupliciter. Primò, in genere pro omni eo, quod non iure fit. Secundò, in specie pro contumelia, & conuicio, & sic pro offensa.*
- 17 *Verba conseruatoriarum licet ampla sint, per summum Pontificem reducuntur ad iniurias & violentias manifestas tantum.*

decretum super hoc eiusdem sancte Synodi, quod est sessione .7. capit. 14. de reform. Vniuersitates autem generales ac collegia doctorum, seu scholarium, & regularia loca, nec non hospitalia actu hospitalitatis seruantia, ac vniuersitatium, collegiorum locorum, & hospitalium huiusmodi personarum in prædicto. canone minimè comprehensæ, sed exemptæ omnino sunt & esse intelligi debent.

Hoc sic præhabito, in quæstione nostra videtur dicendum, affirmatiuam partem esse veram. Primò, ex eodem decreto Concil. Trid. præcitato, dum excipit collegia doctorum, & scholarium, & regularia loca &c. ergo hæc in ciuilibus poterunt conuenire suos debitores coram suo iudice conseruatore, quia si singularibus personis & capitulo hoc prohibetur in præfato decreto, & regularia loca, & cetera, excipiuntur, ut horum personarum in prædicto canone minimè comprehendantur: ergo in eisdem causis, in quibus singularibus personis est prohibitum uti literis conseruatorijs, erit permissum locis regularibus, & alijs de quibus ibi, ut exceptio fit de regula, ut in l. nã quod liquide, cum simili. ff. de penu legat. † Secundo quia hoc videmus quotidie in * praxi admissum atque receptum in magistro scholarium iudice conseruatore Apostolico vniuersitatis generalis doctorum & scholarium Salmat. coram ipso enim quotidie scholares conueniunt suos debitores, & decernuntur ab eo contra ipsos in contumacia sententiæ excommunicationis, seruata formale legis regie hoc permittentis, nempe. 18. titulo. 7. lib. 1. nou. Collect. reg. Tertio, quia cum in bullis conseruatorum dicatur, quod cognoscant contra iniuriantes monasterijs &c. † & retinendo debitum eorum, iniuria fiat eis secundum Speculator. in tit. de instrumēt. edit. §. nunc verò aliqua. vers. 72. incip. de hoc autem queritur, cõsequi videtur, ut possit huiusmodi conseruator de hoc cognoscere: † iniuria

enim generaliter dicitur omne, quod non iure fit, ut in princ. instit. de iniur. & in l. 1. ff. de iniur. in princ. Philip. Franc. in cap. 1. numer. 2. de offic. & potest. iudic. delegat. in. 6. Nam quod possint defendere ab omnibus iniurijs, intelligitur, id est, ab omnibus que sunt contra ius, & quod ministrent iustitiæ complementum sine strepitu, &c. ut loquens in priuilegio Sixti. IIII. incip. Regimini cõcesso fratribus Prædicatoribus & Minoribus eligendi conseruatori, dicit cum Archidiacono summa Armil. verb. conseruator. nu. 1. & si fratres, sint priuilegiati, ut eorum conseruatores procedere possint in quacunq; causa, refert. Syluest. eod. verb. n. 3. in fine & vidi dictum priuilegium hoc dicens. Quarto, quia regulariter verba conseruatoriarum sunt ampla, & in omnibus casibus loqui videtur nec non & casum præsentem comprehendere: ergo cum sit priuilegium, atque Principis beneficium, non est restringendum, sed potius ample, ut sonat, intelligendum, ut in l. beneficium cum simili. ff. de const. princip. Quinto per l. 10. tit. 7. lib. 9. nouæ Collect. reg. per locum ab speciali, † quatenus ibi cauetur, *Que las Iglesias y monesterios y clergos, y personas de orden, y otros qualesquier Ecclesiasticos, que han y tienen de nos, y de los Reyes, donde nos venimos, qualesquier maravedis, y doblas, y florines, y otras qualesquier cosas, por qualesquier priuilegios y mercedes situados, y saluados en qualquier manera, o que los ouieren, y han de auer por nuestras cartas de libramientos, que los demanden ante los nuestros juezes seculares, y no ante los Ecclesiasticos, ni conseruadores, &c.* Ergo extra casum illius legis, & sic in debitoribus priuatis, locus erit iurisdictioni conseruatoriæ. Sexto, in proprijs terminis hæc partem tenet, & probat Guido Papæ decis. 18. num. 3. in fine, quem refert & sequitur Didac Perez in l. 1. tit. 7. lib. 1. ordinam. regal.

regal. colum. 269. in vers. conseruatores autem.

8 † His tamen non obstantibus, contraria sententia in nostra quæstione principali, & sic pars negatiua est tenenda, imò quod huiusmodi religiosi, habentes literas conseruatorias à sede Apostolica, minimè possint in ciuilibus conuenire tanquam actores alios, & sic debitores coram suis conseruatoribus sub pœnis à iure statutis, de quibus hic, est verissima, & tenenda: & quidem primò per text. expressum in cap. de offic. deleg. in. 6. † vbi ita dicitur: Satumus, ut conseruatores, quos plerumque concedimus, à manifestis iniurijs & violentijs defendere possint, quos eis committimus defendendos: nec ad alia, quæ iudicalem indaginem exigunt, suam possunt extendere potestatem. & ibi omnes DD. ex hoc enim text. manifestissimè confunditur opinio contraria Guidonis. Si enim religiosi huiusmodi possent suos debitores ex causa ciuili conuenire coram suis conseruatoribus, cum ipsi debitores negent debitum, alia fuè exceptiones legitimas allegent: † negatione efficitur res dubia. l. 3. C. quib. ad libert. proclam. non licet. & ibi glos. verb. dubium, & ceteri scribes: Felin. in cap. si clericus laicum, nu. 2. de foro comp. & in cap. coram. nu. 8. de offic. deleg. & in cap. super eo. de testibus cogend. & Ias. in l. 1. circa fin. ff. de tractat. DD. in l. post rem. ff. eod. tit. ac per consequens iudicialis indago requiratur, ad hanc suam extenderent iurisdictionem prædicti iudices conseruatores: hoc autem facere non possent, ut in d. c. 1. ergo contra debitores ex causa ciuili procedere non valent: quia si de dubijs possent cognoscere, essent quidem iudices generales in omnibus causis illorum, qui eos impetrarunt: quod esset contra ius, ut in c. ad hæc. 10. in ordine, de rescrip. Idem etiam tenent Sumistæ, vbi supra:

& probatur expressè in his nostris legibus regijs. 1. & 2. tit. 5. lib. 1. nou. Collec. 11 reg. † vbi dicitur: *Los conseruadores dados y diputados por nuestro muy sancto Padre, no sean osados de perturbar nuestra jurisdiccion seglar, ni se entremetan a conocer, saluo de injurias y offensas manifestas, y notorias, que suelen ser hechas a las Iglesias, o monesterios, y personas Ecclesiasticas, segun que los derechos comunes disponen, y los santos padres que los ordenaren, y no mas, ni aliende, no emparante qualesquier comisiones, o poderes, que les sean, o son dados: y si los tales conseruadores lo contrario hizieren, por esse mismo hecho pierdan las temporalidades y naturaleza, que en nuestros reynos tienen, y sean quidos por agenos, y estranos de nuestras reynos: la qual naturaleza no puedan recobrar, y demas que assi como rebeldes y desobedientes a su Rey los mandaremos salir fuera de nuestros reynos.* Sed & in legibus sequentibus idem præcipitur sub alijs pœnis. & in c. fin. in vers. decernimus. eod. tit. de offic. delega vbi asseritur: Decernimus, ut si de alijs quam de manifestis iniurijs & violentijs scienter se introuiserint, seu ad alia, quæ iudicalem indaginem exigunt, suam extenderint potestatem, eo ipso per unum annum ab officio sint suspensi: pars verò, quæ hoc fieri procurauerit, sententiam excommunicationis incurrat, à qua non possit absolui, nisi ei, quæ sic fatigauit indebitè, primò satisfaciatur integraliter de expensis.

Secundo, eadem nostra sententia negatiua confirmatur, quia de iure communè actor tenetur sequi forum rei. c. si clericus laicum. & ibi glos. 1. plures concordantias allegat, & in c. cum sit generale. de foro compet. & vtrobiq; DD. l. iuris ordinem. cum similib. C. de iurisd. omn. iud. sed in his conseruatorijs hoc ius commune non derogatur, quia non dicitur; Non obstante iure communi, quo habetur, &c. sed tantum conceditur (aut saltè concessum esse intelligendum est, ut in d. c. 1.)

vt huiusmodi conseruatores possint religiosos defendere ab iniurijs & molestijs manifestis, & notorijs, vt prædiximus: non verò possint de alijs cogno-
 12 scere: † debitum autem ciuile non soluere, non est propriè iniuria, nec violentia notoria, aut manifesta, sed tunc demum cum quis est malefactor, aut rerum religiosorum spoliator notorius, id est, raptor, & inuasor manifestus, vt patet ex propria vi & significatione vocabuli, & est tex. in dict. cap. cum sit generale, ibi, In fauorem ecclesiæ est introductum, vt malefactores suos, qui sacrilegi sunt censendi venerabiliū locorum, rectores possint, sub quo maluerint iudice conuenire, & ex Felin. in cap. ecclesia sanctæ Mariæ, numer. 7.
 13 & 8. de constit. † Adeò vt tex. in d. cap. cum sit generale in verbis modò relatis, (si Mattheo de Afflictis credimus de cis. Neapol. 157. num. 4.) intelligi debet, quando iudex electus per miserabilem personam, habet iurisdictionem in ipsum conuentum, secus aliàs: sicut videmus in electione fori, quæ datur miserabilibus personis; intelligitur enim, & impetratur, si ille iudex electus per miserabilem personam, habeat aliàs iurisdictionem in ipsum conuentum, aliàs secus, vt dicit ita fuisse pronuntiatum per sacrum Consilium: modò ad propositū, cum iure communi hoc statutum sit pro regula, vt actor teneatur sequi forum rei, & conseruator solum procedere valeat in iniurijs & violentijs manifestis, consequitur, quòd extra hos casus minimè se intromittere poterit sub prædictis pœnis: sed non soluere debitum, etiam si de eo constet per instrumentum publicum, vel per sententiam transactam in rem iudicatam, non est huiusmodi: quia licet iniuste id fiat, quando est verè debitum, nec aliqua exceptione legitima elidi potest; quod in dubio nõ est præsumendū: tamen non sit

in hoc iniuria, nec violentia manifesta; propriè & specialiter sumpta, de quibus in conseruatorijs prædictis: ergo de eo cognoscere non valent conseruatores prædicti. cum requirat iudicalem indaginem. Neque obstant tradita per DD. in c. 1. de offi. deleg. in. 6. & Syluest. vbi supra, † resoluentes, quòd si reus delinquens negat iniuriam & violentiam notoriam à se commissam, adhuc conseruator potest recipere probationes, an factum illud sit notorium, vt sic videatur, an sua sit iurisdictione, vt in. c. super literis, de rescript. aliàs officium eius esset inutile, et si factum notorium inueniret, procedet, alioqui desistet; quia non habet potestatem defendendi ab iniuria simpliciter, sed qualificatam, id est, notoriam: itaque in notorijs bene habet indaginem: sic videbatur etiam eam habere saltem in debitis, quæ per instrumentum publicum, aut per sententiam transactam, in rem iudicatam constant, cum id dicatur esse notorium, argumento. l. emptorem. cum simil. ff. de act. empti. respondemus namque hoc non sufficere, cum tunc propriè & specificè nõ dicatur fieri iniuria manifesta, & in rescriptis verba capiuntur in specie, vt in c. Rodulfus. de rescriptis.

Sed quia non modicum hæc pars fulcitur, & veritas huius negotij elucebit ex responsionibus ad fundamenta cõtrariæ partis supra adducta, idcirco
 15 ad eas me conuerto. † Non igitur obstat primùm de decreto sacri Cõcilij Trid. in sua exceptione: respondemus nõque eam iuxta iuris dispositionem esse intelligendam, nempe dict. cap. 1. de offic. deleg. lib. 6. cum simil. id est, vt licet regularia loca, & similia excepta, eorūq; personæ non comprehendantur in d. decreto, eiusq; prohibitione: nihilominus tamè in his prædictis iuris dispositio seruanda sit, nõ enim conciliū specificè agit ibi de forma & causis, quibus iudices con-

conseruatores ab his eligendi procedere debent: id enim omisit, ac proinde iuris dispositioni reliquit, argumento. l. commodissimè, cum simil. ff. de liber. & posthum. sed tantum voluit excipere à reuocatione præcedenti, quam fecerat literarum conseruatoriarū, prædicta loca, eorumque personas: at verò, quomodò ab his electi iudices conseruatores procedere valeant, ac possint, ibi non egit, sed remanet in dispositione iuris communis prædicti.

Secundum quod attulimus de praxi conseruatoris scholarum Salmant. non diffitemur, attamen affirmamus in eo tantum id ius singulare, ac speciale esse, & ad alios conseruatores minimè extendendum, vt expressè cauetur in dict. l. 18. ibi: *Y en todas las otras cosas y conseruatorias, queremos que se guarde el derecho comun, y las leyes de nuestros reynos, que acerca desto disponen*: quæ sunt supra citata.

16 † Tertium etiam non obstat, quoniam iniuria capitur dupliciter. Primò, in genere, pro omni eo, quod non iure fit, vt in contrarijs. Secundò in specie pro contumelia & conuitio, & sic pro offensa, vt toto titulo. ff. de iniurijs. precipuè in. l. lex Cornelia. ff. eodem: at debitor non soluens debitum, non dicitur facere iniuriam in specie prædicto modo, sed in genere tantum: & in rescriptis verba capiuntur in specie, vt in dict. cap. Rodolphus, de rescript. ergo cum in literis conseruatorijs dicatur, vel saltem interpretata sint ex dict. cap. 1. vt earum virtute conseruatores tantum procedere valeant, & defendere earum impetratores de iniurijs & violentijs manifestis & notorijs, consequitur necessariò intelligendum esse, vt tantum cognoscere valeant de iniurijs & violentijs manifestis, iuxta earum specialem ac strictam significationem, nempe prout in indiuiduo sonant delictū con-

tumeliæ, vel violentiæ, vt ex verb. violentias aperte conuincitur, nepe quòd præcedens de iniurijs in suo speciali significato, de contumelia notoria accipiendum quoque fit, quandoquidem hæc duo in proposito æquiparantur, iniuria & violentia manifesta & notoria: quod etiam comprobatur ex verb. defendant, dict. cap. 1. cum similibus. hoc enim ad vim atque violentiam referri proprius mente ac verbis insinuat.

17 † Non obstat & quartum, quia licet verba conseruatoriarum ampla sint, per summum Pontificem reducuntur ad iniurias & violentias manifestas tantum, vt in dict. cap. 1. de officio delegat. in. 6. & expressè cauetur in hac nostra. l. regia prima, ibi: *No embargantes qualesquier comisiones, o poderes que les sean dados*.

Quintū etiam non obest, quoniam dict. l. 10. negatiuè disponit ad excludendum factum iniustum, non verò in alijs debitoribus contrarium permittere, aut concedere videtur, cum sit contrarius, & sic non continet casum specialem: nec argumentum per locum ab speciali habet locum, cum nulla specialitatis ratio assignari valet, prout non potest ibi, iuxta tradita per Euerardum in hoc eodem loco, qui est. 68. in ordine.

Denique vt ex omnibus supradictis patet, opinionem Guidonis Papæ contrariam falsam esse, & ita meritò eam veram non esse, & confundi ex dicto cap. 1. de officio delegat. lib. 6. affirmat Alciat reg. 1. præsumptione. 23. numer. 2. in versic. & præterea quem inaduertenter pro opinione Guidon. & sua citauit Didac. Perez. vbi supra, cum expressè contra eam teneat, dicēs non esse veram, & confundi per dict. c. 1. & per rationem, quam attulimus ex dict. c. Rodulfus.

Quæstionis decimæ

S V M M A R I A.

1. *Religiosi conuerti pro debitis ciuilibus coram iudice ordinario Ecclesiastico, an possint declinare eius iurisdictionem, & eligere conseruatores, coram quo conueniantur? & per totam quæstionem: eligitur pars affirmatiua, num. 1. & sequent.*
2. *Cap. 14. de reformatione, sessio. 7. sacri Concilij Trid. adducitur tanquam expressum pro parte affirmatiua, cum sua limitatione, in causis mercedum, & miserabilium personarum.*
3. *Vnumquodque verbum etiam minimum non debet censi appositum sine virtute aliquid operandi.*
4. *Praxis duplex in quæstione principali procedendi contra religiosos pro debitis ciuilibus per ordinarium iudicem Ecclesiasticum.*
5. *Vbi est casus legis, non est quæstio dubitabilis.*

Quæstio decima

In easdem. ll. 1. c. 2. tit. 8. lib. 1.

An Religiosi possint conueniri pro debitis ciuilibus coram iudice ordinario Ecclesiastico?



Vero circa easdem. ll. an saltem huiusmodi loca regularia & similia, quæ iuxta Concilium Tridentinū conseruatores eligere possunt virtute suorum priuilegiorum, ac literarū Apostolicarum à sede Apostolica concessarū in causis, in quibus earū personæ

rei sunt, quia contra eos ex causa ciuili aliquid petitur ab alijs, possint declinare iurisdictionē iudicis ordinarij loci, conseruatoresq; eligere, vel iā electo utiq; vt coram illo conueniantur, non verò coram Ecclesiastico ordinario, quinimò ei inhibere possint per suū iudicē conseruatores, nec ne? & videtur primò, quòd non, eisdē prope rationibus, quibus sup. in quæst. proximè præcedenti resolui-mus, alios conuenire nō posse ex causa ciuili coram suis conseruatoribus: igitur nec conueniri ipsi debent coram eisdē. Secūdo, quia iura, vt vidimus, tantū concedunt conseruatoribus, vt defendere possint conseruandos ab iniurijs & violentijs manifestis & notorijs, non verò in alijs causis, nec rebus, etiam si cōmissio eorū plenior sit, non enim possunt procedere, vbi iudicialis indago requiritur: sed causa ciuilis appellari non potest iniuria vel violentia manifesta, imò in ea iudicialis indago requiritur, ad quā ipsi iudices conseruatores suā potestatem extēdere non valēt, vt in. d. c. 1. de offic. delegat. in fine: ergo in causis ciuilibus etiam tanquam rei suis conseruatorijs vt non poterunt.

Nihilominus tamē in hac specie diuersum cēsemus, quā in præcedēti, sequētib. iuris rationibus. Primò, quia cum actor sequi debeat forū rei, iuxta iuris regulas, & huiusmodi religiosi sint rei, habeantq; à sede Apostolica iudicē conseruatores deputatū, quē elegerūt in causis ipsorū, qui eos defendat, ac manu teneat, consequens videtur, vt coram eo conueniendi sint ex quacunque causa, quia is est suus proprius iudex, cuius ratione exempti sunt in hoc à iudice ordinario, & ideò sepe ac sæpius à iure, & sacro Concilio Tridentino appellantur exempti.

Secūdo, quia quando huiusmodi religiosi sunt rei, satis manifesta iniuria eis fieri videtur, si coram alio iudice, quā suo conueniantur, vt patet ex prædictis, neq; enim

enim vlla indagatio iudicialis, tanquam de re dubia requiritur, quando quidem suum proprium habent iudicem, & coram alio diuerso conueniuntur.

† Tertio denique & porēptoriè ex. c. 14. de reformat. sessio. 7. sacri cōcilij Tridentini, cuius hæc sunt verba: In exemptorum causis constitutio Innocētij III. quæ incipit: Volentes (estq; tex. in. c. 1. de priuileg. in. 6.) in generali concilio Lugdunenſi edita seruetur: quam eadem sacrosancta Synodus innouandam censuit: addendo insuper quòd in ciuilibus causis mercedum & miserabilium personarum clerici seculares aut regulares extra monasterium degētes, quomodolibet exempti, etiam si certū iudicem à sede Apostolica deputatum in partibus habeant: in alijs verò (nunc ad rem) si ipsi iudicem non habuerint, coram locorum ordinarijs, tanquam in hoc ab ipsa sede delegatis conueniri, & iure medio ad soluendum debitum cogi & compelli possint: priuilegijs & exemptionibus conseruatorum, deputationibus & eorum inhibitionibus aduersus præmissa nequaquam valituris. Ecce ergo text. expressum in illis verbis: Si ipsi iudicem non habuerint: vbi extra causas ciuiles mercedū & miserabilium personarum, in quæstionibus coram ordinarijs locorum huiusmodi religiosi exempti cōueniri, & ad soluendum debitū cōpelli possunt, etiam si certum iudicē à sede Apostolica deputatum habeant, non obstantibus eius deputatione & inhibitione; in alijs autem tunc demum coram ordinarijs locorum conueniri pro debito, & ad id soluendum iure medio compelli possunt, si ipsi iudicem nō habuerint, & sic conditionaliter: ergo si eum habuerint, coram ordinario in causis ciuilibus, veluti pro debito soluendo cōueniri non possunt, sed coram suo iudice conseruatore, à contrario sensu euidenter deducto à litera illius. c. quod

fortissimum est in iure, & ex mente disponentis, vt in. l. 1. §. huius rei. ff. de officio eius, cui mādatur. est iurid. Si enim hoc nollet sacrum conciliū, minimè adijceret verba illa: Si ipsi iudicem non habuerint, nec distingueret inter causas mercedum & miserabilium personarum, & alias ab ipsis diuersas, sed indistinctè, & purè præciperet, atque statueret in omnibus causis ciuilibus prædictos religiosos esse conueniendos coram ordinarijs locorum. Non igitur otiosè verba præfata in decisione adiecta fuere: sed vt diuersum ius esse indicaret inter vtrascq; causas. † Vnum quodque enim verbum non debet censi appositum, sine virtute aliquid operandi. l. si quando. ff. delegat. 1. quod procedit etiam in verbo vel minima, iuxta dictum aureum Baldi, in Rubrica. C. de cōtrahenda empt. quæst. 9. quem sequitur alios allegans Beccius: conf. 21. nu. 3. Est igitur ibi text. expressus pro hac secunda parte & veriori, ex quo limitatio ad eam assignatur, in causis nempe mercedum & miserabilium personarum, in quæstionibus clerici, seculares, aut regulares extra monasteriū degentes coram ordinarijs locorum cōueniri, ac iure medio ad soluendum debitum cogi & compelli optimo iure possunt, ne pro huiusmodi debitis cogantur coram iudice conseruatore litigare, ac sumptibus & temporis dilatione fatigari: quod etiam excipit sacrum Cōcilium post sess. 14. c. 5. de reformat. ibi: In causis verò mercedum & miserabilium personarum huius sanctę Synodi super hoc decretum in suo robore permaneat, hoc est. d. c. 14. sess. 7.

† Praxis igitur (retenta pro veriori nostra præfata secūda opinione) erit duplex in proposito. Prima, vt producat libellus actionis coram ordinario loci cōtra huiusmodi religiosos exemptos, pro re vel quantitate debita extra causas mercedum, & miserabilium personarum

rum & ordinarius præcipiet statim intimari eisdem, vt intra certum, breuem tamen terminū, quem assignabis eisdem, eligant, vel electum & acceptatum iudicem ostendāt, coram quo lis præfens agitur: ali oqui eisdē libellus intimetur, & intra eundem terminum directē respondēt sub excommunicationis pœna: quod si illum elegerint, vel electum eum acceptatione huiusmodi demonstrauerint in predictū terminū, tunc temporis ad eū causa remittenda erit ordinario: sin minus, de ea ipse cognoscat. Secūda praxis est, vt ordinarius producto libello iubeat ipsum reis intimari & quod tertio die respondeant: quod si ipsi compareāt cū electione sui iudicis cōseruatoris, & petāt ad ipsum causam remitti, tunc præ uio breui huius articuli examine, ad ipsum causam remittēda erit, nisi aliud iuridicū obstat, aliās à suo cōseruatore ordinarius excommunicari poterit: quod si Religiosi hoc non opposuerint, ordinarius in causa iuxta iuris formam procedet.

Ad fundamenta pro contraria parte adducta respōdemus, ipsa nō obitare, tū ex prædictis pro hac secūda, tū etiā, quia diuersa ratio est, vt patet, quoties ipsi Religiosi sunt rei: idē meritō, vt diuersum ius inter vtrūque casum statuatur: & cū habeamus text. expressum sacri Concilij Trid. pro nostra sentētia, † nō videtur amplius dubitandum de hac quæst. iuxta glo. in l. ancillæ verb. quæstio. C. de furtis. iuncto suo text. ibi: Nulla iuris quæstio est: inquit nāque glo. ibi, Scilicet, dubitabilis, quia est casus legis: quā glof. alios al legās sequitur Beccius, cōf. 83. n. 9. in fin.

Quæstionis XI. SUMMARI A.

1 Capellanus iuris patronatus ad nutum patroni in vim fundationis ab ordinario Episcopo approbatē nomi-

natus, an ad nutum eiusdem reuocari possit? & per totam quæstionē, pars affirmatiua eligitur, atq; probatur, num. 18. cum sequentib.

- 2 Officialis creatus ad beneplacitum, censetur perpetuus.
- 3 Officialis ad libitum creatus, sine causa immutari non potest.
- 4 Officialis Episcopi, ad suum beneplacitum constitutus, sine causa amoueri ab officio non valet.
- 5 Tabelliones à dño creati ad suū beneplacitū, sine causa amoueri nō possunt.
- 6 Princeps in Francia non solet tollere officia, quæ semel dedit extra mortem, renunciationem, vel delictum.
- 7 Iudices in dubio intelliguntur perpetui, quando simpliciter eis conceditur officium, &c.
- 8 Locum tenens correctoris non potest ab ipso sine causa reuocari.
- 9 Vicarius Episcopi cōfirmatus à Papa, non potest per Episcopū remoueri.
- 10 Los officios de la casa del Rey, y corte, y chancillerias, y los officios de las ciudades, villas, y lugares, que fueren dados por vida, no vacan por finamiento del Rey, &c.
- 11 Omnia officia regie curie non vacāt morte Principis, nec ad vitam officium concessa.
- 12 Iudices habentes iurisdictionē ordinariā durant vsq; ad aduentū successorū.
- 13 Officia concessa ad certos annos durāt vsque ad illud tempus.
- 14 Officia constitutorum ad vniuersitatē causarum non expirant mortem concedentis.
- 15 Institores à Rege deputati ad negotiationes, vel actus vniuersales, non expirant eius morte.

offi-

modum priuilegij, intellecta de prima vice, esset temporalis.

Quæstio. XI.

in legē 2. tit. 3. lib. 2. nou. Coll. reg. Capellanus ad nutū patroni nominatus in vim fundationis ab Episcopo approbatē, an etiam ad nutum eiusdem patroni remoueri possit?



Væro circa hanc l. decidētē, quæ officia regia durēt, & quæ vacēt morte Regis, ibi: Por el tiempo que los pnedā y deuan tener, &c. † quid erit

dicendū in capella nostra expresse fundata, vt nō sit collatiua, sed amouibilis ad nutum patroni cum consensu episcopi ordinarij loci, qui predictam fundationem approbatum cum predicta conditione, & postea tribus sententijs cōformibus in cōtradictorio iudicio latis fuit iussū, vt predicta fundatio obseruaretur, an patronus ad nutū suū, absq; aliqua iusta causa possit amouere capellanū semel ad nutū prouisum, & nominatū, aliumq; eius loco subrogare vel nominare, prout fecit: an verō ordinarius loci ecclesiasticus iuste potuerit destitutū tueri in sua possessione sine causę cognitione, præcipiēdo sub excommunicationis pœna, ne aliquis eū impediatur, aut perturbet in seruitio. d. capellanie, non obstante amotione predicta à patrono, facta & q; secundo nominatus à Patrono nō admittatur, neque in seruitio dictæ capellanie se intromittat, prout iussit & præcepit. d. ordinarius? Super qua quæst. in facti cōtingentia sui consultus.

Et in primis videtur, prædict. capellanū non potuisse amoueri à patrono sine iusta causa in iudicio probata, ac proinde de facto amotum, iuste fuisse

E 5 tuitum

- 16 Officia perpetua quæ vendantur, vel per renunciationem conferuntur, non expirant morte concedentis.
- 17 Lex. 20. tit. 13. par. 2. intelligitur ne obstat supradictis.
- 19 Gratia summi Pontificis ad obtinenda beneficia vsque ad eius beneplacitum, expirat morte ipsius.
- 20 Voluntas per mortem finitur.
- 22 Habens facultatē seruendi per substitutum in officio tabellionatus, potest eum semel positum reuocare ad libitū, etiam si sit positus & approbatus in cōsilio regio, aliūq; nominare.
- 23 Procurator etiam lite contestata reuocari potest, cum clausula, saluo honore, &c.
- 24 Mandatū factū cū pacto de non reuocando, reuocari potest, & precariū etiam cum detrimento alterius, licet causa reuocandi non adesset, dummodò dolus absit, maximūq; incommodū ex reuocatione nō proueniat.
- 25 In gratijs licet primo facta seruāda sit, hoc tamen fallit si illa reuocabilis sit ad nutum concedentis, quia reuocatur præbendo eam alteri.
- 26 Cōsuetudo actus præcedētis obseruantia, & interpretationē respiciens, sufficit etiam si non sit longi, sed modici temporis.
- 17 Capellanus in casu quæstionis principalis, an semel tantum, vel pluries reuocari possit.
- 28 Etiam in pœnalibus, stāte clausula, Toties, quoties, habet locum reiteratio & exactio pœne.
- 29 Sermo simpliciter prolatus ultra primā vicē intelligitur, quando hoc constat ex mente disponentis.
- 30 Item etiā, quādo dispositio inducta per

tuitum in sua possessione per ordinariū
 1 Ecclesiasticum: † quia officialis creatus
 ad beneplacitum, censetur perpetuus:
 idemque de eo iudicandum est, quod de
 perpetuo, & ideò de iure remoueri non
 potest. argumēto. l. iuris peritus. in prin.
 ff. de excusat. tut. & ibi Bald. & Ludo-
 uic. Bologn. quod & tenet Bart. in. l. de
 pupillo. §. si quis ipsi prætori. ff. de nou.
 oper. nunt. num. 2. versic. quæro. glos. in
 Clemen. 2. verb. per electionem, de re-
 script. est * communis, vt alios allegan-
 tes testantur D. Anton. de Padilla in. l.
 cum quis. nu. 34. C. de iur. & fact. ignori.
 & D. Burg. de Páz consil. 21. numer. 4.
 3 † vbi num. 5. quòd officialis etiam ad li-
 bitum creatus, sine causa immutari non
 potest, secundum Guillel. Bened. latissimè
 in materia loquentem, in cap. Ray-
 nūtius. de testam. in verb. duas habens fi-
 lias. num. 36. cum pluribus sequentibus,
 vbi loquitur in officio ad regis libitum
 concessio: quem refert & sequitur Boë-
 rius decis. 149. num. 18. cum sequentib.
 4 vbi testatur ita fuisse * iudicatum † etiā
 in officiali ab Episcopo ad sui benepla-
 citum constituto, vt amoueri ab officio
 absque causa non valeat. idem Boër. de
 author. magn. consil. num. 154. † Et in ta-
 bellionibus ad beneplacitum domini
 creatis, & sine causa amoueri non pos-
 sint, probat latè per prædicta Burgos de
 Paz, per totum illud consilium, & Pe-
 laez de maiorat. 4. par. q. 10. num. 6. vbi
 5 num. 3. ad fin. † quòd in Francia non so-
 let Princeps tollere officia, quæ semel
 dedit, extra mortem, renunciationem,
 vel delictum: quod in illo regno ordina-
 tionibus regijs ita stabilitum est, vt re-
 fert Boëri. dict. decis. 149. num. 14. Et in-
 quit ex suprascriptis Greg. Lopez in. l. 6.
 tit. 4. part. 3. in glos. acabaren ei su tiempo,
 7 quòd iudices indubio intelliguntur per-
 petui, quando simpliciter eis concedi-
 tur officium sine temporis præfinitio-
 ne, siue ad beneplacitum concedentis:

quem refert & sequitur Burg. de Páz vbi
 supra dict. num. 5. Estq; * communis sen-
 tentia secundum D. Ant. de Padilla, vbi
 8 supra. † Sic etiam locum tenens corre-
 ctoris non poterit ab ipso sine causa re-
 uocari, nec ei inhibere, vel causas ab eo
 auocari per ipsum correctorē sine cau-
 sa, vt probat Azeued in. l. 10. & 11. tit. 5.
 9 lib. 3. nou. Collect. Reg. nu. 5. & 6. † vbi
 quòd etiam Vicarius Episcopi confir-
 matus à Papa, non potest per Episcopū
 remoueri, secundum Ripam in cap. 1. nu.
 10 44. de iudic. † Ideoque lex nostra in-
 quit: *A los officios de la casa del Rey, y corte,*
y chancillerias. Y otrosi los officios de las ciu-
dades, y villas, y lugares, que fueren dados de
por vida, que estos no yaquen por finamiento
del Rey, y que queden a aquellos, a quien fue-
ren dados los dichos officios por el tiempo que
los pueden y deuen tener conforme a las leyes
destos reynos. Per quam l. idem tenet &
 probat cum Greg. Lop. Matienz. in. l. 2.
 glo. 2. num. 3. tit. 7. hoc lib. 5. nou. Colle.
 11 reg. † dicens, quòd omnia officia regie
 curiæ, vt in nostra l. dicitur, non vacāt
 morte Principis, neque ea, quæ ad vitam
 eorundem officialium sunt concessa, vt
 officia publica concilij, iudicum vel exe-
 12 quutorum: † & idem in habentibus iu-
 risdictionem ordinariam, durant siqui-
 dem vsque ad aduentum successoris, vt
 in .l. meminisse oportebit. vbi Bald. &
 DD. ff. de offic. proconsul. Idem si con-
 celsio fuerit facta ad beneplacitum Re-
 gis, quia censetur perpetua, vt in dict. l.
 13 iuris peritos, in prin. & ibi DD. † Idem
 si concessa fuerint ad certum tempus, vt
 ad tres annos vel quatuor, durant siqui-
 dem per id tempus post mortem Regis,
 vt in nostra l. Et Greg. Lopez in. l. 20.
 14 in glo. de los officios. tit. 13. part. 2. † ad-
 dit alios duos casus in officialibus depu-
 tatis ad vniuersitatem causarum à Re-
 ge, vel à domino temporali, qui iurisdic-
 tionem transmittunt ad posteros, ho-
 rum siquidem officia non spirant mor-
 te

te concederis, etiam re integra secund.
 Bald. & Salic. in. l. mādatur. C. mandat.
 15 † Idem in institutoribus à rege deputatis
 ad negociationes vel actus vniuersales
 vt in. l. si quis mancipijs. §. si impubes se-
 cund. communem intellectum. ff. de in-
 stitor. Hæc Matienz. vbi supra. d. n. 3. qui
 16 num. 4. † inquit idem esse in officijs per
 petuis, quæ venduntur, vel per renuntia-
 tionem conferuntur, vt in officio decu-
 rionatus vel tabellionatus & similibus:
 hæc enim nō spirant nec finiuntur mor-
 te concedentis, vt notat Bald. in. c. vni-
 co, qui success. feud. dare tenean. vers. no-
 ra quòd successor: & Greg. Lopz. in. l. 2.
 glossa magna, propè fin. vers. & nota qd
 successor in regno, tit. 15. part. 2. Et præ-
 dicta etiam prope omnia priusquā Ma-
 tienz. tradidit Meres, vbi supra. in. d. 4.
 17 part. q. 10. n. 4. † Neq; prædictis obstat. d.
 l. 20. partit. ibi, *entregandole luego de los of-*
ficios, vbi Greg. Lop. ex ea notat, officia
 morte regis ea prouidentis spirare, quo-
 niam præd. l. regia. 20. intelligi debet in
 officijs, quæ eorum natura finiuntur mor-
 te concedentis, non in alijs, vt per Ma-
 tienz. vbi supra. nu. 3. & Pelaez. d. nu. 4.
 & quòd si Princeps concedat ordinariā
 iurisdictionem ad suum beneplacitum,
 morte concedentis non censetur ex-
 tincta, sed sit necessaria successoris reuo-
 catio vltra Guil. Benedict. vbi supra. nu.
 39. & cæteros supra citatos tradit Me-
 noch. de arbiti. iudic. lib. 1. quæst. 69. n. 9.
 18 † His nihilò secius non obstantibus,
 contrarium in præfata nostra quæst. &
 specie secundum ea, quæ proponen-
 tur, respondi: Nempè capellanum præ-
 dictum potuisse amoueri ad libitum
 patroni, excausis eundē patronum mo-
 uētibus, atque ideò malè processisse or-
 dinarium præfatum, eiusque omnia acta
 esse per appellationem interpositam à
 patrono reponenda & reuocanda & fun-
 dationem prædictam seruari ad vnguem
 præcipiendum. Primò extext. in. c. si gra-

19 tiose. de rescript. in. 6. † vbi gratia summi
 Pontificis facta alicui, vt beneficia, quæ
 tēpore suæ promotionis obtinebat, pos-
 set vsque ad suæ volūtatis beneplacitum
 obtinere, expirat per obitum Papæ con-
 cedentis, per quem ipsius beneplacitum
 omnino extinguitur: si ergo, quia per
 mortem extinguitur beneplacitum con-
 cedentis, expirat quoque gratia in be-
 neficijs: ergo a fortiori per expressam
 contrariam voluntatem concedentis re-
 uocantis prius beneplacitum, & displi-
 centis cessabit, per quem text in benefi-
 cijs (licet aliud sit in officijs secularibus)
 hoc voluit Boërius. d. decis. 149. nu. 11.
 ibi, licet sit ibi text in contrarium in be-
 neficijs, & c. † Sicut enim per mortem fi-
 20 nitur voluntas. l. 4. ff. locat. communis se-
 cund. Curt Iun. in. l. more. nu. 93. ff. de iu-
 risd. om. iudic. Ant. Gom. in. 1. tom. c. 9.
 nu. 2. col. 2. illius num. ibi, Sed ista ratio
 etiam. 3. thomo. c. 8. de exilio & releg.
 nu. 5. late Menoch. de arbiti. iudic. lib. 1.
 quæst. 69. per totam, optimā. l. 45. ibi. *Por-*
que despues que el òme es muerto, no le finca
querer ni no querer. tit. 5. part. 5. & ibi Greg
 Lopez: ita etiam & per contrariā expres-
 sam voluntatem reuocantem priorem,
 aliàs enim non esset beneplacitum.

21 † Secundò, quia in proprijs terminis
 nostris, nempe existente capellania fun-
 data cum consensu episcopi, eo pacto, &
 conditione, vt patronus habeat potesta-
 tem eligendi, mutandi, & permutandi ca-
 pellanos, quoties sibi placuerit ad eius
 libitum & voluntatem, quòd valeat &
 seruanda sit hæc conditio in limine fun-
 dationis apposita cum consensu Episco-
 pi, quamuis sit contra ius commune: &
 quòd iuxta eam videns patronus quòd
 capellanus ab eo præfatus, & ab episcopo
 institutus (quod est fortius) nō ser-
 uit bene, potest amouere eum, aliumque
 ponere, probat, & tenet latissimè fun-
 dans, aliosque authores allegans & res-
 pondens fundamentis contrarijs Casar
 Lam-

Lambert. de iur. patronat. lib. 1. in. 1. par. art. 2. per totum nouæ quæstionis principalis. fol. 87. in nouis cum sequentibus, ubi nullam aliam causam requirit ad hoc ut patronus id facere possit, nisi sua uoluntate & libitum, videns quod capellanus non bene seruit: quoniam tunc temporis mutatio hæc capellani non fit per patronum, sed bene sequitur ratione consensu Episcopi, qui in hoc dicitur causa efficiens, ut pulchre idem author dixerat in præcedenti articulo in secunda declaratione tertie conclusionis. Tandem inquit, quod ita * sententia lata in facti contingencia pronuntiauit: & quia omnia, quæ adduci possunt pro hac parte, ibi congerit, ideo eam non referam: faciunt etiam tradita per D. Azeued. nouissimè in l. 4. nu. 6. & 7. tit. 25. lib. 4. nou. Collect. reg. † ubi quod habens facultatem seruiendi officium tabellionatus per substitutum, potest cum semel positum reuocare ad libitum, aliumque nominare, etiam si primus fuerit presentatus in consilio regio, ibique approbatus, & postea possessionem ceperit, nam mandatum concessum alicui, quocumque tempore reuocari potest ad uoluntatem mandantis. l. si uero non remunerandi. §. si mandauero: & ibi

23 Bart. ff. mandat. & l. 24. tit. 5. partit. 3. † ubi ampliat, quod etiam lite contestata reuocari possit procurator cum clausula, Saluo honore procuratoris reuocati.

24 † Quinimò & mandatum factum cum pacto de non reuocando, reuocari potest, & etiam precarium cum detrimento aduersarij, etiam si causa reuocandi non adesset, dum tamen dolus absit, maximumque incommodum ex reuocatione non proueniat, ut cum alijs probat

25 Azeued. ubi supra. n. 7. † ubi etiam quod licet in gratijs primò facta seruanda sit: hoc tamen uerum est, nisi illa reuocabilis sit ad nutum concedentis & reuocatur per concedentem præbendo eam alteri: tunc enim secunda & non prima va-

let. Non obstant modò fundamenta in contrarium supra adducta, quia loquuntur in officijs publicis, & iurisdictionis contentiosæ uel carthulariæ, ueluti iudicum, & tabellionum, & in alijs officijs regijs concessis pretio, uel ob benemerita, & seruitia; imò etiam si concederentur gratuito, ex eo enim quod sunt concessione principis largita, oportet perpetuò durare, & quod sine iusta causa non reuocetur, nempe morte, resignatione, uel delicto, ut in Francia cauetur ordinationibus regijs, ut est prædictum. In quibus officijs procedere possunt ab eisdem authoribus tradita, nempe ut reuocari minimè possint sine causa, non uero in capellanijs ad nutum amobilibus ex conditione expressa in fudatione apposita cum consensu Episcopi, ut in nostra specie contingit, in quibus ob id diuersa militat ratio, cum ab initio & origine suæ fundationis & creationis sint ita affectæ cum consensu Episcopi, ut resoluit Cæsar Lambert. ubi supra, etià eo casu quo capellanus sit institutus ab ordinario: ergo à fortiori deficiente prædicta institutione, prout deficit in nostro casu, quia solum capellanus habuit simplicem quandam nominationem patroni ad seruendum prædictam capellaniam sine præsentatione aliqua Episcopo uel eius Vicario facta; ea fortassis ratione, ut eadè facilitate amoueri posset ad libitum patroni iuxta tenorem fundationis; quia omnis res, per quascumque causas nascitur per eandem dissoluitur, ut in regula iuris, & in l. prout quisque. cum similib. ff. de solut. Et ita se habet * cõsuetudo in hac & similibus capellanijs eiusdè patronatus: solent enim earum seruitores amoueri, & amouentur sine causa ad libitum & uoluntatem patroni: † & consuetudo actus præcedentis obseruantiam & interpretationem respiciens, sufficit etià si non sit longi, sed modici tantum temporis; ut per Syluan. conf. 66. nu. 21. in secunda

cunda parte cõsiliorum: & ideo non requiritur, quod sit præscripta talis interpretatiua cõsuetudo, sed satis est aliquotvicibus ita fuisse obseruatã, secundum Alex. cõf. 59. n. 21. lib. 2. Aymon cõf. 118. lib. 1. sequitur plures referens doctissimus ac meritisissimus nunc Senator supremi consilij Indiarum, olim inquisitor Apostolicæ regni Arago. D. Molina de Medrano in suis allegation. super iure ponendi uiceregem alienegenum ind. regno. numero. 179.

27 † Limitat tamè supradicta Cæsar Lambert. ubi supra, ut procedant & intelligantur pro prima tantum mutatione capellani ut euitetur infinitas, exploribus doctrinis ab eo ibi relatis, quæ nituntur regulæ uulgari. l. boues. §. hoc sermone. ff. de verb. signifi. ubi quod sermo simpliciter prolatus intelligitur pro prima uice.

Hæc tamen limitatio mihi non placet. 1. quia author hic affirmare eam omnino non uidetur, cum noua sit, sed ipsam introducit pressus quadam difficultate, quam prius mouerat contra suam principalem opinionem, dicens mutationem huiusmodi esse intolerabilem, ex quo laici naturaliter oppidò clericis sunt infesti, & solènt sæpe ac sæpius variare, sicque sequeretur singulis mensibus singulos mutare, & ita respondet in hunc modum: Ad hoc posset dici istam potestatem patronis concessam, ciuilitè intelligendam, ut se extendat ad primam tantum mutationem capellani, ut euitetur infinitas: quod confirmat aliquibus similibus absque ratione efficaci, & authore. Poterat tamen huiusmodi difficultatem alio modo melius soluere, ne prædictam limitationem minus probabilem tenere cogere retur, asserendo nempe in hac specie, minimè esse intolerabilem variationem, quãdo quidè in limine fundationis permixta & apposita fuit cum consensu Episcopi, ex quo resultat fauor cultus diuini ipsiusque uilius seruitium. Quo, fit ut

prædicta conditio sit fauorabilis, non uero odiosa; capellani enim ob eam timore expulsionis accuratius seruiunt ecclesiæ, ut rectius cõsiderauit idè author in proposito paulò superi⁹ n. 14. Quæratio uera militat, non solum in. 1. uice, quia aliàs parum prodesset, sed etià toties, quoties patrono uidebitur expedire capellanum mutare & amouere: itaq; hac sua ratione præcedenti cõfunditur restrictio noua prædicta. subsequens eiusdè authoris; non enim inconuenit patronum sæpe ac sepius mutare posse capellanum, aliq; eius loco ponere, in hoc siquidè uersatur fauor ecclesiæ, præterquam quod suo nutui & uoluntati relictum est hoc in fundatione ab Episcopo approbata. Quod si in aliquo casu hæc limitatio Cæsaris Lambert. locum habere posset, esset in eo, quod ipse loquitur, nempe quando capellanus institutus est ab Episcopo, non uero in nostra specie, in qua hoc ita non est, sed tantum nominatus & positus existit à fundatore, uel patrono, iuxta conditionem fundationis: nempe ut sit amouibilis ad nutum: & ita sicut famulus ab eo nominatus amoueri potest ad nutum toties quoties uoluerit: præmaximè quod si hoc ad unquam ita non obseruaretur in similibus fundationibus, alij retraherentur à fundatione capellaniarum & aliarum dispositionum piarum, uidentes similes aliorum uoluntate non obseruari, aut saltem multum restringi: quod maximè inconueniret, & præponderaret profectò alteri absurdo quod Lambert. asserit resultare ex variatione, mutando sæpe capellanos semel nominatos & constitutos, stante conditione expressa, apposita in fundatione, & ab ordinario loci approbata, qua hoc patrono ad libitum & nutum eius permittitur; quod nihil inconuenit, ut est prædictum.

Secundò, quia fundamenta præfati authoris ad tenendam suam prædictam restrictionem, nituntur prædictæ regulæ uulgari,

gari, quod sermo simpliciter prolatus intelligitur pro prima vice in d. l. boues §. hoc sermone, cum similibus. ff. de verb. signifi. Hoc autem cessat & procedere minimè potest, etiam in sua propria specie, in qua loquitur in principio siquidem d. articuli secundi inquit in ea adesse clausulam infundatione appositam, eligendi & permutandi capellanos, quoties sibi placuerit, & ad eius libitum hoc igitur stante, mutare poterit, quoties voluerit, cum sibi id ipsum principaliter concessum fuerit cum consensu Episcopi: & in claris non est locus coniecturis, ut in iuribus vulgaribus. Quo fit, ut prædicta restrictio repugnet palam fundationi & voluntati fundatorum, atque Episcopi, & ideò iuri, unde tenenda non est. Quod etiam corroboratur, † quia etiam in pœnalibus, stante dictione quoties, vel toties quoties, &c. habet locum reiteratio & exactio pœnæ sapius, ut sonant prædicta verba. & est text. expressus de hoc, qui loquitur in pœna cõpromissi exigenda ob contrauentionem. in .l. si duo. §. fin. ff. de recept. arbit. & in pœna appositæ præd. modo in transactione, glossa fin. in fine iuncta sua additione. in .l. qui fidem. ff. de transact. quam sequuntur ibi Bart. numer. 12. & post eum Paul. de Castr. & dicunt * communem Ias. ibi nu. 7. & Ioan. Orof. nu. 2.

† Idemque esset, si aliter constaret de intentione partium, veluti quando per primum actum non esset satisfactum menti disponentis, ut limitant in hac specie regulam. d. l. boues. §. hoc sermone, Felin. alios allegans in .c. 2. nu. 6. vers. fallit quintò, de tregua & pace, & late Tiraquel. in .d. §. hoc sermone. limitatione. 61. Nauarr. de reddit. eccles. quæst. 3. numer. 23. & in apologia quæst. 3. monito. 9. nu. 3. & Petrus Rebuffus in .d. §. hoc sermone, in secunda limitatione, ubi addit idem esse, quando

eadem ratio esset in secundo actu, quæ in .l. 1. & in .l. 4. limitatione dicit, quod regula perdit officium, quando apparet de contraria disponentium voluntate: at in nostro casu de ea clarè constat, eademque ratio militat in vterioribus vicibus, quæ in priori; ergo idem ius est statuendum, argumento. l. illud. cum similibus. ff. Ad .l. aquil. Ex quibus vera non videtur restrictio præfata Cæsaris Lambert.

† Denique in proposito contra eam facit vltima limitatio, quam assignat Felinus, ubi supra ad .d. regulam, nempe quando dispositio inducta per viam priuilegij esset temporalis, intelligendo de prima vice, quia hoc esset contra naturam priuilegij, quæ est, ut sit perpetuum: unde licentia data prælato, ut quatuor clerici secum residentes percipiant fructus in absentia, non intelligitur de clericis tantum, qui nunc sunt, sed etiam de futuris loco illorum subrogandis. Idem ergo esse debet in nostro casu: conditio siquidem nominandi & amouendi capellanum, gratia est, atque priuilegium ab Episcopo in fundatione patrono concessum, ut fatentur omnes. dd. in hoc loquentes: semper igitur hoc habebit locum: & sicut patronus capellanum nominare & ponere potest, ita ad nutum ipsius eum amouere poterit quoties voluerit: ita respondi hic Ciuitatenf. 10. die februarij an. 1590. Tandem * re hac delata ad regiam cancellariam Pintianam à patrono per viam violentiæ, per appellationem à iudice ordinario Ecclesiastico decreto regio fuit declaratum, reponenda esse omnia gesta per ipsum ordinarium, & hoc pacto quod de nouo audiret patronum præfatum; qui cum summo gaudio ad patriam rediret, in itinere decessit.

Quæ

Quæstionis XII.

SUMMARI A.

- 1 Duo testes singulares de duabus confessionibus extraiudicialibus diuersis, loco & tempore, an sint coniungendi, ut plenè probent: & per totam quæstionem, pars negatiua eligitur, num. 12. cum sequentibus.
- 2 Confessio extraiudicialis sola probata duobus testibus, absente parte, plenè non probat, sed semiplene.
- 3 Duæ semiplenæ probationes quando coniungantur, vel non, ad faciendam plenam probationem?
- 4 Testes singulares non probant etiam secundum ius diuinum.
- 5 Testes ex diuersitate loci & temporis dicuntur singulares.
- 7 Triplex est singularitas testium: obstatiua, diuersificatiua, cumlatiua: & vnaqueq; harum declaratur quæ sit.
- 8 Testes sufficit conuenire in vnum, & eundem rei finem, licet in alijs discrepent.
- 9 Testes singulares suffiunt ad probandum, quid in genere, nempe heresim, iurisdictionem, usuram possessionem, famam, & similia: sed in hoc sunt opinioniones contrariæ, & quedam optima distinctio, ut in num. 20. & 21.
- 10 Quando plures actus habent vnã originem, & vnã causam, illa origo probatur per testes singulares, respectu actuum: sed ubi actus sunt

separati, nec apparet quod habeant eandem originem, in probatione huiusmodi actuum, non sufficiunt testes singulares

- 11 Diuersitas temporis & loci non habetur in consideratione, nec reddit testes singulares, quando locus aut tempus non sunt de substantia, alijs secus.
- 12 Omnes probationes sunt arbitrariæ.
- 13 Illa probatio dicitur sufficiens, quæ iudicem ad credendum inducit.
- 14 Iudex non debet applicare animum ad vnã probationis speciem.
- 15 Iudex tunc demum potest testibus singularibus fidem adhibere, cum ex eis ad credulitatem adducitur.
- 16 Duo testes deponentes de duabus confessionibus extraiudicialibus, præsentate parte, diuersis temporibus emissis, vnus de vna, & alter de altera, non coniunguntur ad inducendam plenam probationem.
- 17 Limitatur pars negatiua in principali quæstione defensata, quando ultra prædictos duos testes aliæ coniecturæ adessent.
- 18 In ciuilibus non solum ex pluribus imperfectis, sed etiam ex coniecturis resultat plena probatio.
- 19 Limitatur etiam prædicta pars negatiua in causis leuioribus, in quibus locum habet delatio iuramenti in supplementum probationis, quia tunc eidem erit locus, si alia non obsint.

Dete-

Quæstio. XII.

In eandem l. 57. tit. 5. lib. 2. not.

Coll. regia.

De testibus singularibus an probent?



*V*ero circa hanc l. ibi, *O ay van variedad en las deposiciones dellos, que trabaje por averiguar la verdad, o falsedad, y si viere que cuple, los careen vnos*

con otros. Nos resolvimus in tractat. de iuramento confirmator. 1. part. c. 54. nu. 6. quod confessio extraiudicialis geminata etiam parte absente emissa probat. † Quid si vnus testis deponat de vna confessione extraiudiciali, alter verò de alia diuerso loco & tēpore prolata, an isti testes varij coniungi debeant, vt plenè probent, nec ne? Nam si plures de vnaquaque confessione deponerent, non esset dubium, sed tunc cum testes sint singulares in hoc, vt prædiximus: & primò, videtur in nostra specie dicendum præd. testes singulares de iterata confessione extraiudiciali minimè sufficienter probare, ex generalitate nostræ l. vbi data varietate depositionum testium præcipit vt veritas eruatur: ergo non coniunguntur ad plenam fidem faciendam. Secundò quia si aliud diceremus, concurrerēt duæ specialitates circa eandem rem: vna † quòd cum confessio extraiudicialis sola probata duobus testibus facta absente parte, plenam fidem non faciat, sed tantum inducat semiplenam probationem, vt resolvimus esse * communem opinionem, vbi supra. nu. 1. & ista profectò est indubitata & communis opinio, vt plurimos allegas affirmat Ioseph. Ludouic. decisione. 9. Peru. nu. 1. Altera, quod testes singulares probarent, contra regulam iuris, de qua statim: duæ autem specialitates circa eandem re procedere nõ possunt;

vt in l. 1. C. de dot. promiss. & ibi * cõmunis; ergo &c. † Neq; obest, quod duæ semiplenæ probationes coniunguntur, vt vnā plenā efficiant, iuxta doctrinam Bart. cõmuniter approbatā in repe. l. ad monedi. n. 48. ff. de iur. iur. quia hoc intelligitur, quoties quælibet semiplena probatio exprædictis in suo genere est perfecta, vt vnus testis de veritate facti principalis, & alij duo de fama, vel de confessione, vel vnus testis de confessione extraiudiciali facta, præsentē parte, & alij de confessione extraiudiciali, absente parte: vel quādo vnus testis deponit de promissione, alter de confessione extraiudiciali facta, præsentē parte, vt resoluit Bart. vbi sup. & ibi * cõmuniter. DD. & Dec. con. 650. n. 10. & nos vbi sup. n. 2. & in terminis Aymon Crauet. de antiquit. tēpor. 4. part. princip. in argu. testiū triū singularitas, &c. c. incip. sed enim. fo. 118 in paruis. n. 24. & 25. vbi limitat cū Alex. quē refert, quādo vna quæque probatio est omninò imperfecta, vt putat in specie præmissa, nēpe quādo duo testes singulares deponerent de duabus confessionibus factis, absente parte, diuersis loco & tēpore, quia tūc prædicti duo testes singulares nõ videtur cõiungendi ex prædicta ratione: vbi cõtra Gozadin. similiter addit, quod vnus testis deponēs de confessione extraiudiciali facta absente parte, non coniungitur cū teste de veritate facti: & ibi declarat, quomodo hoc intelligendū sit, idē cõsil. 73. n. 34. Accedit etiā, quod licet duæ probationes semiplenæ coniungantur ad faciendā vnā plenā, quādo quælibet deper se in suo genere est perfecta, vt vidimus in exēplis supra enarratis: tamē vt ex ipsis patet quælibet ex s. dictis semiplena est diuersæ speciei; secus verò quādo ambę sunt eiusdē speciei, diuersi tamē loci & tēporis, tūc enim nihil magis prestare videtur vnā quā altera: quidquid aliud min⁹ bene dixerit in proposito, meo iudicio, Craue. vbi s. d. tract.

& ca.

& capite. nu. 18. ex Aret. quē refert, hoc idem probatur, quia licet aliās duæ semiplenæ probationes eiusdem generis, puta duo testes singulares proculdudio cõiungantur & plenè probent, vt prædiximus: hoc tamen verum est, quando sint contestes ad idem probandum, secus si sint testes singulares deponentes de diuerso tempore, vel diuerso actu: quia tunc non coniunguntur nec probant, vt plures allegans resoluit Ias. in repet. d. l. admonendi. nu. 211.

† Tertio eadē pars cõprobatur ex reg. iuris generali, quæ habet quod testes singulares non probant, tex. in. c. nihilominus & ibi glossa. 3. quæst. 9. in. c. tam literis, de testib. & ibi gl. verb. soli. c. licet causam de probat. c. bonę. de elect. Ant. de Butr. in. c. veniens col. vltima de testib. Aymo Crauet. conf. 41. nu. 1. estque * receptissima & indubitata omnium opinio, & * communis allegatio in iudicijs: & mille testes singulares tantum probant quantum vnus. Bald. in. l. iusiurandi, col. 2. de testib. sequitur alios referens Petrus Surdus conf. 12. nu. 5. sequitur plures referens & latè declarans & limitans Anto. Gabriel lib. 1. de testib. conclus. 2. per totā, & inquit Menochius conf. 98. nu. 12. lib. 1. hoc esse diuina lege statutum etiam in ciuili negotio, Deut. c. 19. Non stabit testis vnus cõtra, aliquem quicquid peccati aut facinoris fuerit: credere enim dicto vnus testis singularis, est contra ius diuinū & humanum, vt cum Bald. dicit Rolandus. à Valle conf. 95. nu. 20. vol. 4. & sequitur Petrus Surdus, vbi supra. nu. 6. † Sed ex diuersitate loci & temporis testes redduntur singulares, Bald. conf. 39. col. 2. vol. 3. Paul. Castrens. consil. 155. in fin. vol. 2. Alex. consil. 116. volum. 1. Aymo Crauet. conf. 9. nu. 17. quos refert & sequitur Petrus Surd. vbi supra. nu. 7. vbi etiam quòd testes deponentes de verbis prolati diuerso tempore & in diuersis locis, videntur etiam de diuerso facto attestari: & in

terminis hanc primam partem tenuit Ant. de Butrio in c. licet ex quadā col. 3. in vers. & per hoc deciditur quæst. Paul. de Castr. d. cõf. 155. in causa, quæ vertitur coram domino vicario. nu. 2. vers. tertio non proficiūt dicti testes & in cõf. 269. nu. 3. in. 2. parte quos refert & sequitur Ias. in repet. d. l. admonendi. nu. 212. tenet etiam Alexand. conf. 68. nu. 8. lib. 3. & voluit Matthæus de Afflict. decis. Neap. 264. nu. 4. vbi quòd confessio extraiudicialis facta absente parte debet esse probata per duos testes contestes loco & tempore, idem probauit Paulus Castrens. conf. 296. nu. 3. in. 1. part. consil. quamuis hi duo vltimi authores loqui videantur in vna confessione extraiudiciali, non verò in pluribus: sed in duabus confessionibus extraiudicialibus factis, absente parte, vltra supradictos idē tenere alios, quos citat, inquit Aymon Crauet. vbi supra. d. 4. part. de antiquit. tēp. d. c. nu. 9. qui nu. 25. hanc opinionē in his terminis expresse probat, vt vidimus.

† Sed sunt plures, qui contrariam partem tuentur, nempè, quòd quando agitur de probatione vnus debiti, & reperiuntur plures testes deponentes de diuersis confessionibus factis diuerso loco & tempore, coniungantur, & faciant plenam fidē. Quod vt rectius intelligatur, præsupponendū est, triplicē esse singularitatem testium. 1. est obstatiua. 2. diuersificatiua. 3. cumulatiua, aut adimiculatiua. Singularitas obstatiua dicitur, quādo insurgit repugnātia, aut cõtrarietas in vnico actu, de quo tantū probādo agitur, prout contigit intestibus Susanna; nā de vnico tantū crimine adulterij Susanna ipsa arguebatur, quia senes illi testes non dicebant pluries Susannā in adulterio vidisse, sed semel tantum, & nihilominus quia variabant in loco, vnus enim dicebat sub pinu, alter verò sub schino, id circo obstantia & contrarietas inter ipsos inducebatur, ex qua singu-

F laritas

laritas nihil probat, cum testes dicantur contrarij, imò ipsi in crimen falsi incidisse dicuntur: ideoque fuerunt puniti de falso, Daniel. c. 13. & tradit Bossius in sua pract. crimin. in tit. de falsis. nu. 23.

Singularitas diuersificatiua dicitur, ex qua inducitur diuersitas rei & effectus in substantia; veluti quando actor dicit mutuasse decem, & testes super hoc inducit, quorum aliqui dicunt vidisse mutuare decem mense Augusti: alij vero mense Septembris: isti testes dicuntur singulares loco & tempore, non tamen dicuntur contrarij: & ideo non probant nec coniunguntur ad faciendam plenam, nec semiplenam probationem. Singularitas verò cumulatiua, aut adminiculatiua dicitur, quando ex ipsis singularibus testibus nulla resultat repugnantia, obstantia, seu diuersitas factorum, sed imò omnes super ipso facto principali concordant, & ad eundem finem tendunt ad probandum, & coadiuuandum actoris intentionem super eo, quod per ipsum actorem petitum fuit, licet in loco aut tempore diuersi reperiantur: & tunc coniunguntur ad plenam probationem faciendam. Hanc distinctionem, & doctrinam latè & optimè probauit Aymon Crauet. cõsil. 267. nu. 3. cum sequentibus & iterum in tractat. de antiquit. temp. in 4. part. principal. in argumento, testium triplex singularitas, in c. incip. Sed enim fol. 89. in prin. in paruis, nu. 1. cū sequentibus: & nouissimè Joseph. Ludouic. decis. 9. Perus. numero. 10. cum sequentibus.

His sic præhabitis, ex d. 3. membro distinctionis deducitur in proposito, quod testes deponetes de diuersis confessionibus debiti, plenè probant.

Secundò, hæc eadem opinio comprobatur etiam ex alia * communi sententia, quam refert Crauet. vbi supra dicto tractat. & cap. num. 9. in vers. adducitur conclusio vna communis, quæ ha-

bet, quòd sufficit testes conuenire in vnum, & eundem rei finem, licet in alijs discrepent, vt latè ibi probat plures auctores citas. Ex quo infert ibi nu. 11. eadem ratione, quòd testes singulares suffiunt ad probandum quid in genere, nempe hæresim, iurisdictionem, vsuram, possessionem, famam, & similia: genus enim constat & perficitur ex pluribus speciebus & particularibus: ideo licet testes deponant de diuersis actibus, tamen quia tales actus tendunt ad eundem finem & ad probationem illius generis, non repelluntur tanquam singulares, secundum plures DD. quos ibi nuncupatim ad hoc allegat: & glos. in l. ob carmen. §. fin. ff. de testib. quibus & addit Paulum de Caltr. in fraternitate probanda loquentem conf. 151. nu. 1. in 1. part. cõf. & eadem est * magis communis opinio secundum eundem Crauet. conf. 73. n. 34. & d. conf. 267. nu. 4. vbi veriore & * magis communem eam appellat: & eam probat etiam in nu. 5. & Decius plures allegans consil. 650. nu. 11. & Iaf. in d. l. admonendi. nu. 212. ibi: Videtur ergo eandem sequitur communem, & magis communem esse affirmat plures referens & bene declarans Anto. Gabriel. d. lib. 1. de testib. conclus. 2. nu. 18. & 20. cum sequentibus. Idem testatur eam sequutus, plures referens Francisc. Viuius lib. 18. commu. opin. vers. testes singulares pag. 393. in prioribus: & Emanuel Soarez in suo thesaur. recept. sent. lib. 1. commu. opin. pag. 568. col. 2. vers. testes singulares, circa. ff. & loquens in furore probando in genere idem cum alijs bene declarans tenet Mascard. de probatio. tom. concl. 827. nu. 7. cum sequentibus. & loquens in hæresi idem conclus. 856. nu. 1. & latissimè eandem probat plurimos citans Hippolit. Riminald. Iun. consil. 7. nu. 27. cum sequentibus. lib. 1.

Rursum & tertio, quia quòd plures actus habet vnã originem & vnã causam, illa

illa origo probatur per testes singulares respectu actuum: sed vbi actus sunt separati, nec apparet, quòd habeant eandem originem, in probatione talium actuum non sufficiunt testes singulares, vt cum Anchar. & Corneo. probauit Craue. vbi supra in d. tractatu, & cap. num. 14.

¶ Quarto, quia diuersitas temporis & loci non habetur in consideratione, nec reddit testes singulares, quando locus aut tempus non sunt de substantia, vt cum pluribus tenet Aymo. Crauet. ibidem num. 17. & d. consil. 267. num. 5. ad fin. & Bossius in pract. crimin. in titulo de quo possit contra testes, nu. 4. secus alias. iuxta glos. ff. in d. l. ob carmen. §. fin. cuius doctrina est communis, secundum Mascard. conclus. 827. nu. 10. & sequitur Ant. Gabriel. conclus. 2. n. 57. & 58. lib. 2. de testib. ergo idè est, quando agitur de probatione vnus debiti, & reperitur plures testes deponetes de pluribus confessionibus factis diuerso loco & tempore, omnes namque prædictæ confessiones tendunt ad eundem finem, id est, ad probationem eiusdem debiti: & licet confessiones sint diuersæ, non tamen resultat diuersum aut nouum debitum. Rursum omnes istæ confessiones veniunt atque descendunt ab eadem origine & causa, id est, ab eodem debito; ergo nocere non videtur singularitas circa istas confessiones, tanquam media perueniendi aut vnum finem: & in terminis hanc secundam opinionem principalem tenet Paulus de Castro consil. 380. numer. 2. ibi: Item posito. in 1. part. consil. quem corruptè allegans, nempe consil. 300. sequitur Sebastian. de Medic. de reg. iur. regul. 3. num. 21. column. 89. Idem tenet ipsemet Iulius de Castro, consil. 143. Vilo processu & attestationibus, column. fin. in 2. part. consil. & allegat alios plurimos huius opinionis auctores Aymo. Crauet. in d. tractatu. & hæc est * communis & receptissima opi-

nio, vt eam sequutus testatur Joseph. Ludouic. d. decis. Perus. 9. num. 15.

¶ Quid tenendum in hac summe difficili & ancipite quæstione? Ego. profectò omnibus rectè pensatis, & ad amissimam (quod aunt) consideratis atque ruminatis, priorem opinionem veriore longe, atque iuri magis conformem censeo, ex fundamentis pro ea iactis, quæ multum astringunt, atque ad ipsam tenendam conuincunt: & præterea quia si aliud diceremus, daretur absurdum, quòd vnus testis de confessione vna extrajudiciali præsentate parte, & alter testis de alia confessione huiusmodi factis diuersis loco & tempore, ita probarent, sicut duo testes. contestes de veritate facti.

¶ Præterea omnes probationes relinquuntur arbitrio iudicis, sunt itaque arbitrariæ, vt in l. 3. §. 1. vers. tu magis scire poteris. ff. de testib. Paul. Castrensis. in d. l. admonendi, num. 39. & ibi Curti. Iun. num. 33. cum sequentibus, & est communis opinio secund. Auenda. resp. 31. nu. 5. ad fin. & * receptam esse plures allegans testatur d. Ant. de Padil. in rubrica, numer. 17. C. de fideicom. sequitur plures. Allegans Beccius cõf. 52. nu. 85. & Ant. Gabriel. statim citandus. addit Menoch. de arbitrat. iudic. lib. 2. cent. 1. casu 90. per totum. Negari tamen non potest, quin non cadat in arbitrium boni viri, nec illud adimpleat huiusmodi probatio duorum testium singularium loco & tempore, duarum confessionum extrajudicialium factarum, præsentate parte: adest enim scrupulus singularitatis, qui nimium emungit: cum tamen illa probatio dicatur sufficiens quæ iudicem ad credendum inducit, secund. Socin. & Decium, quos refert & sequitur Beccius d. conf. 52. num. 87. vbi num. 88. ex plurimis alijs auctoribus, quos citat, inquit, quòd non debet iudex applicare animam ad vnã probationis speciem. l. 3. §. eiusdem quoque. l. ob carmen. §. fin. ff. de

relib. c. in præsentia de renūciat. Vnde
 † licet possit iudex testibus singularibus
 fidem adhibere: hoc tamen verum est
 si ex eis ad credulitatem adducitur, vt
 post alios tenet Ant. Gabriel. lib. 1. de te-
 stib. cōclu. 2. nu. 62. & Menoch. vbi sup.
 nu. 6. quibus fit vt indistincte prima opi-
 nio sit longè verior & tenenda, non so-
 lum quando prædicti duo testes singula-
 res loco & tempore deponunt de dua-
 bus diuersis cōfessionibus extra iudicia-
 libus, absente parte emissis, prout in hac
 specie nobiscum concurrat Aymon Cra-
 uet. dictis tract. & c. nu. 25. in prin. & in
 d. consil. 267. nu. 5. ibi, quod tamen dubiū
 visum est, † sed etiam si prædicti duo te-
 stes deponerent de duabus cōfessionibus
 extraiudicialibus præsentate parte,
 vnus de vna, & alter de alia diuersis loco
 & tempore emissis, ex omnibus supradic-
 tis, quæ in hac specie etiam militant &
 tenent in terminis Alexand. & Iaf. vbi su-
 pra & alij: tamen si contrarium concluderit
 Crauet vbi supra. nu. 24. in fin. vers. ex
 præmissis vbi nu. 25. vers. secus, rectius
 tenet aliud esse, quando quis de confes-
 sione vnica capitularet, & testes loque-
 rentur de pluribus & diuersis cōfessio-
 nibus, quia tunc testes dicerentur singu-
 lares singularitate diuersificatiua, & di-
 cerentur deponere, quid diuersum ab eo,
 quod esset capitulatum, & sic probatio di-
 ceretur dubia & incerta, ac proinde non
 sufficeret, vt diximus supra in secunda
 singularitate testium.

17 Hæc nostra & verior sententia primò
 limitari posset, si vltra prædictos duos
 testes singulares aliæ coniecturæ concu-
 rerent coadiuantes dicta testium singu-
 larium, quia tunc testes singulares mul-
 tum adminiculantur, vt cum Paul. de Ca-
 stro consil. 281. in causa ista, col. penulti-
 ma, ante fin. lib. 1. resoluit Aymon Cra-
 uet. vbi supra. nu. 26. † In ciuilibus enim
 non solum ex pluribus imperfectis pro-
 bationibus, sed etiam ex coniecturis re-

sultat plena probatio secundum Becciu
 vbi supra. nu. 84. plures ad hoc ciuilem,
 19 † Secundo, eandem nostram sententiam
 limitare, etiam deficientibus alijs conie-
 cturis in causis breuioribus, in quibus a-
 lias de iure habet locum suppletorii iura-
 menti delatio; quia tunc ex dicta probatio-
 ne negari non potest, quin sit locus iura-
 mento suppletorio, si alia non obfint, vt
 inquit Crauet. d. consil. 267. in fin. & pro-
 bavit Decius, vbi supra.

Non obstant modò, adducta supra se-
 cunda opinione, quoniam ea procedunt
 quando testes in substantia, & veritate fa-
 cti principalis concordant & tendunt in
 eundem finem, licet in alijs discrepent,
 vt puta in probando aliquid in genere, sci-
 licet, hæresim, iurisdictionem, vsuram,
 possessionem, & similia: tunc enim etiam
 si vera foret, & inconcussa prædicta com-
 munis sententia, nimirum si testes singu-
 lares sufficiant, quia deponunt de ipsa fa-
 cti veritate, & tendunt in eundem finem:
 at verò in nostra specie testes singulares
 non deponunt de aliquo actu principa-
 li, nec de facti veritate per se subsistenti,
 sed tantum de cōfessione eius quod
 præcessit: quod licet videtur in idem ten-
 dere, non tamen ita sufficienter dicitur
 probatum, sicut quando testes singulares
 deponunt de ipsa facti veritate in gene-
 re: qua propter non idem ius in vtroque
 casu statuendum est, fortior enim pro-
 batio est, maiorque ratio militat in pri-
 mo; quam in secundo: præcipue cum etiã
 20 in primo casu, † nepe cum agitur de pro-
 bando aliquid in genere, sint plurimi au-
 thores tenentes, testes singulares nihil
 probare, quos refert Iaf. vbi supra. d. n.
 212. vbi addit hoc esse tutius: & sequuntur
 plures relati per Anto. Gabriel vbi supra
 d. nu. 20. Quinimo refert in hoc duas
 communes opiniones contrarias Iulius
 Clarus in pract. crimin. §. fin. quæst. 53.
 vers. sed quid si agatur, vbi quod hanc di-
 cit communem Menchacæ in. 1. part. de
 testam,

testam. §. 4. num. 45. Et hæc secunda est
 verior, & magis communis, vt ex Alex.
 refert Mathæus Gribald. in lib. 18. com-
 mun. opin. vers. testes singulares, in
 1. tom. commun. opin. pag. 374. in prin-
 cip. in prioribus: & loquens in hæresi
 probanda eam dicit communem, plures
 referens Mascard. d. concl. 856. num. 3.
 cum sequentibus. & esse magis communem
 & veriorē ex Menoch. refert Hyppol.
 Riminald. dict. consil. 7. num. 26. Eandem
 negatiuam sententiã sequi videtur De-
 cian. in tract. criminali. 1. tom. lib. de pro-
 bat. c. 35. nu. 5. & 6. fol. 267. Sed & in hoc
 articulo refert plures opin. conferens
 quam plurimos authores Stephan. Lam-
 bertegus de contract. glo. 12. n. 15. cum
 pluribus sequentibus. Ipseque Iulius Clarus,
 vbi supra, distinguit, quod si agitur de
 probando delicto in specie ad puniend-
 um aliquem criminaliter, verior sit hæc
 secunda opinio, quod scilicet testes sin-
 gulares non probent aliquem esse adul-
 terum (vt contigit in testibus Susanne)
 hæreticum vel vsurarium: & ita dicit sem-
 per vidisse * seruari, prout etiam lo-
 quendo de hæresi dicit, & latè probat cū
 pluribus autoribus contra alios Docto-
 res, Simanc. de institut. Catholic. c. 64.
 num. 61. tam in hæresi, in specie, quam
 in genere: & tandem num. 69. inquit,
 quod contraria opinio periculosa est, &
 omnino falsa: & ideo à plerisque iuris-
 peritis confutata, & ab inquisitoribus
 iam olim iure quam optimo explosa
 & eiecta est, & num. 79. cum sequentibus.
 duos casus excipit, quinimò num. 66. &
 67. Idem generaliter probat in cæteris
 rebus, nempe vt ad probandum aliquid
 in genere, non sufficiant testes singula-
 res, veluti iurisdictionem generalem: &

hanc opin. primi membri distinctionis
 prædicti Iul. Clar. communem testatur
 Lupus in allegatione de hæresi. §. 12.
 prout eum refert Iulius Clar. vbi supra.
 21 † Quod si agatur de probando delicto in
 genere, non ad pœnam infligendam,
 sed ad alium finem, puta excipiendo
 de adulterio ad priuationem dotis, vel
 de alio crimine ad diminuendam fidem
 testium: tunc forte procedere posset pri-
 ma opinio restringendo eam, iuxta ea,
 quæ idem Clarus dixit in §. testis. Eandem
 concordiam loquens in hæresi proban-
 da refert Mascard. vbi supra, numer. 8.
 cum sequentibus. bene declarans vtramque
 opin. & Anton. Gabriel vbi supra. nu. 41.
 & Stephanus vbi supra, num. 26. cum se-
 quentibus.

Non etiam obstat, quod Ioseph Lu-
 douic. plures citans, dixit secundam præ-
 fatam sententiã principalem esse com-
 munem, & receptissimam, & commu-
 nem eam testantem citat Cephalū con-
 sil. 141. nu. 2. lib. 1. quoniam plures ex ci-
 tatis per ipsum Ludouic. & Crauet. eam
 ex professio non tenent, nec loquuntur
 in nostris proprijs terminis, prout sunt
 Decius consil. 653. nu. 10. & 11. & Cur-
 Jan. consil. 168. num. 21. cum sequentibus.
 Reliqui verò licet eam teneant: non ta-
 men ita vrgenter probant, sicut supra
 nostram probauimus: & nihilominus
 fundamentis contrarijs iam respondi-
 mus, quod si nihilo scius aliquis com-
 muni adherere maluerit, eam vel ma-
 xime probet statibus vltra testes singu-
 lares prædictos aliquibus alijs adminicu-
 lis, ita vt omnibus iunctis animum suum
 ad credulitatem adducat, vt diximus in
 prima limitatione nostræ sententiæ.

H I C

INCIPIUNT PRACTICAE
 QUÆSTIONES DE NOBILITATE
 Hispaniæ, quam hidalguiam vocamus, & præcipuè de
 prisca nobilitate domini Vizcaïæ, super Pragmatica
 Cordubens. anni 1492. hodie. l. 8. tit. II. lib. 2.
 nou. Collect. reg. modum & formã probandi
 Hispanam nobilitatem præfigente,
 eiusdem authoris.

Agitur etiam de l. 9. eiusdem tituli, & de ipsius intellectu.

Quæstionis XIII.

SUMMARIA.

- 1 Nobiles Hispania, hoc est, los hidalgos, unde suam originem ducant, & quare hoc nomine appellentur, & per totam quæstionem.
- 2 Hidalgo dicitur ab Italico: Italici namque immunes erant à tributis, & numeris sequentibus, an vera sit hæc nominatio, siue derivatio?
- 3 Hispania capta fuit à Romanis, eisq; subdita, & multe colonie Italicorū in eam venerunt: pluribusque civitatibus Hispaniæ ius Italicum concessum fuit circa immunitatem tributorum.
- 4 Sola Romana ciuitas, eiusq; Romani immunes & nobiles reputabantur: eo quod immunitatis ius primò Italicæ provinciæ, velut proximiori & principaliori communicatum fuit, quæ sola inter alias provincia nobilis & immunis à prin-

cipio fuit: postea vero alia provinciæ ciuitati Romane subditæ, vel confederatæ propter earum inrempubl. Romanâ benemerita, consequente sunt id ius Italicum, hoc est, immunitatis.

- 5 Pacenses & Emeritenses in nostra Hispania, hoc ius Italicum habebant.
- 6 Ius Italicum uniuersæ Hispaniæ concessum fuit à Vespasiano Cesare.
- 7 Litera T. in D. & C. in G. apud nos antiquissimè, & iuridicè commutantur, cum aliquid vertitur de Latina lingua in nostrâ Hispanicâ.
- 8 In Hispania communis nobiles vocantur hijosdalgo, quàm hidalgos.
- 6 Ius Italicum erat quædam exemptio, atque immunitas, nobilitatem sanguinis minimè respiciens, sed quantoque collectam, seu tributum personale remittens.
- 10 Tributum illud personale, hodie apud nos, est la moneda forera.
- 11 Ius Italicum quandoque etiam solum immunem faciebat.

Ius

- 12 Ius Italicum quandoque à tributis non liberabat.
 - 13 En España siempre ha auido diuersidad de estados, cõuene à saber, Caualleros, Duques, Condes, Marqueses, y ricos hombres, nobles, y plebeyos, y baxos, y de otras suertes, y aun tributarios como se lee en las Chronicas aqui citadas.
 - 14 Vespasiano VII. Emperador de Roma señor de España torno por todo el mundo los pechos, que el Emperador Galua auia quitado: y hizo otras cosas que aqui se quentan.
 - 15 Trajano Emperador Español franqueo los pechos a las ciudades.
 - 16 Adriano XII. Emperador de Roma, señor de España, salto à las ciudades todos los pechos, de que se agrauan, y quemó las cartas ante todo el pueblo, y franqueo muchos hombres que nunca pechassen.
 - 17 Lo mismo se quenta que hizieron los hijos de Antonino Pio despues que fueron Emperadores todos juntos, muerto su padre.
 - 18 Nobilitatem Hispaniæ diuersam fuisse, & nunc fore à nobilitate Italicæ, diuersasque habere leges & qualitates.
 - 19 Hijodalgo in Hispania dicitur. i. Gothi filius, & quare; cum numeris sequentibus. & an hæc dominatio vera sit?
 - 20 Pelagij historia narratur. Gothorum gens nobilis fuit, ibidè hoc est d. nu. 20.
 - 21 Gothorū nominis interpretatio est, in nostra lingua fortitudo.
 - 22 Antes que los Godos viniesen, no se lee que los nobles de España se llamas-
- sen hijosdalgo.
- 23 Chronicis generalibus Hispaniæ credendum est.
 - 24 Hidalguia de España es antiquissima, mas no se sabe si fue antes de la destruccion y perdida de España: nõ tamè dubitatur quin ilico à principio suæ restorationis, & recuperationis, quæ fuit anno. 717. comẽço, y se cõtinue el nombre de hijosdalgo, en los que quedaron con el Infante Don Pelayo, y fueron en ayudar a cobrar el Reyno & nu. 25.
 - 25 Los verdaderos solares y hidalgos han decido de aquellos que quedaron con el Infante Don Pelayo.
 - 26 La lèngua que los Godos hablan, quando se perdio España, quedo en aquellos que se saluaron en los Pyineos que estan a la mar mayor, en las partes
 - 27 Gotylugares que aqui se declaran. horū tẽpore, auia entre ellos hijosdalgo y villanos, segùn la opiniõ del glossador nueuo de la prematica de Cordoua, que es nuestra ley. 8. de stetit. 11. lo contrario prouea, y defien de el autor, infra. n. 29. cū sequentibus. imò q̄ todos los Godos erã nobles.
 - 28 L. i. tit. de la eleccion de los Principes, e delo que ganau. lib. 2. del fuero juzgo de los Godos adducitur, & nu. 38. agitur de eius litera, & intellectu, nec non & nu. 45. & 57. & 59. cum sequentibus.
 - 30 Descendentes à Gothis, omnium hominum nobilissimi censentur vulgò apud nos.
 - 31 Traditū a maioribus nostris sequendū est.
 - 32 Communis opinio est sequenda, in iudicando, & consulendo, atque in foro

- animæ excusat etiam si veritas se habeat in contrarium.*
- 33 *Quod procedit præcipuè in antiquis dubijs, in quibus DD. inter se dissentiunt, quia tunc, quæ plurimum opinio fuerit, inquirendum est.*
- 34 *Ab opinione communi & crebriori calculo recepta, non est recedendum in iudicando, nec in consulendo.*
- 35 *Quod procedit etiam si casus legis videatur in contrarium: & quomodo hoc intelligatur.*
- 36 *Cum casus legis, aut iusta, aut vera ratio, ac consuetudinis interpretatio ad dubij decisionem præstata est, necessaria non est communis opinionis autoritas.*
- 37 *Canon. 3. concil. Toletani. 5. adducitur: & numer. sequenti secundum eandem. l. 1. del fueri iuzgo, intelligitur.*
- 39 *Ante Pelagium, regnum Hispanorum usque ad Roderici infelicis tempora, electione prorsus, non successione constabat,*
- 40 *A Gothis lege generali sancitum fuisse tempore Pelagij, quod primogenitus Regis Catholici in Regnum substitueretur morte patris: &c. ut hic.*
- 41 *L. 2. tit. 15. part. 2. ubi de Regni Castellæ successionem, eiusque formam iure maioratus agitur, ex præd. lege Gothorum antiquissima originem duxit.*
- 42 *Gothorum quidam fuerint nobiles, alij verò nobiliores.*
- 43 *El refran comun quedize que los que vienen o descienden de los Godos, son muy hidalgos, es verdadero y se ha de tener por tal.*
- 44 *Gothorum tempore nondum erant los Alcaldes de los hijosdalgo.*
- 46 *Nobilis nobiliter viuens eo quod sit rusticus & proprijs manibus laboras, non amittit nobilitatem.*
- 47 *Nobilis a rustico non loco ipso sed genere, virtutibus & diuitijs distinguitur.*
- 48 *Nobiles sunt, qui etiam rus cõtinuo habitant, dum modò viles artes non exerceant: de quo nu. 96. cum sequentibus*
- 49 *Nobiliu præcipuū est, quod duo habeant domicilia, alterum in vrbe tempore hyemis, & alterum in rure tempore æstiuo.*
- 50 *Nobilitas maior est eorum, qui in ciuitate habitant, & ideo sunt nobiles ciuitatis, quàm habitantium in comitatu.*
- 51 *Electio regum Gothorum in vrbe regia (hoc est) in la ciudad de Toledo, non autem in Roma fieri debebat.*
- 52 *Apud Gallos, nobiles, gentiles homines vulgò appellantur: ignobiles autem, & plebei, villani, & rustici.*
- 53 *Villa est prædium rusticum, & nu. 75. ubi quod idem in Italia est antiquissimum.*
- 54 *Villani, & rustici, ignobiles dici possunt à villa & rure, nõ propterea quod sit ignobilis & plebeius, quisquis rus habitat.*
- 55 *Leges pluris faciunt nobiles, qui in vr-bibus morantur.*
- 56 *Rusticorum mali mores hic sigillatim referuntur.*
- 58 *Gothorum primates fuerunt magnanimi, audaces, & naturaliter ingenio faciles, prouidi, atque constantes.*

Leges

- 60 *Leges Gothorum latinè primò conscriptæ fuerunt.*
- 61 *Copula, & eum habet intellectum, ut si quando inter duo ponatur, quorum unum alteri insit, ambo in unum resoluuntur, sitque alterum velut quedam adiectio alterius, gratia clarioris intelligentiæ.*
- 62 *Reges nostri Hispaniæ, an sint descendentes à Regibus Gothis nobilissimis: & numeris sequentibus.*
- 63 *En España ha auido ochenta y cinco Reyes de la sangre real de los Godos, contando desde el primero que fue Athaulfo hasta nuestro señor el Rey Don Felipe el Segundo deste nombre.*
- Don Pelayo sinõ fue hermano de Don Rodrigo, como no falta quien lo diga, alomenos fue nieto del rey Recisuintho, segun Roman. eodem numero. 63. adonde se pone lo que en esto se deue tener.*
- 64 *Pelagius fuit legitimus Rex Hispaniæ, atque eius successores; qui omnes ab eo usque ad Regem nostrum per lineam rectam descendunt, & iure principatum Hispaniæ sibi vendicarunt.*
- 65 *Regnum Castellæ & Legionis continuatum fuit ab Athanarico Rege usque ad regiam Maiestatem Ferdinandi V. Hispaniarum Regis Catholici per lineam rectam eiusdem gentis, siue sanguinis, absque alicuius extraneæ familie, aut stirpis interpositione per 83. gradus, computado quolibet Regem pro vno gradu.*
- 66 *Reges nostri Hispaniæ descendunt à gloriosissimo Rege Gotho Reccaredo.*
- 67 *No han faltado authores graues, que afirman, que Pelayo no fue Godo, sino varon principal, natural de las montañas de Cantabria, hijo del Duque de Cantabria, adonde hasta estos tiempos se a conseruado la dependencia del linage, y lengua del Patriarca Tubal poblador primero de España.*
- 68 *Faltando en Fasila hijo de Pelayo la linea masculina tornò nuen a linea de varon de la propria nación Española de los Cantabros; en el Rey Don Alonso el Catholico; de quien todos escriuen ser de Cantabria.*
- Pelayo segun la comun de los historiadores de España fue hijo primogenito de Don Fasila Duque de Cantabria; de sangre real de Godos, ut in num. 62. cum sequent.*
- 69 *Don Pelayo deciende de los Reyes Godos de España por lineas rectas. Y ansi el Rey Don Felipe nuestro señor, y sus descendientes vienen de los Reyes Godos de España; & num. 70.*
- Don Alonso el Catholico de la proge-nie del gloriosissimo Principe Reccaredo Rey de los Godos (el primero que entre los Reyes Godos; echã do de sí y de todo su reyno el error Arriano) professo con todos los suyos la Fè Catholica: fue yerno de Pelayo: porq se caso cõ vna hija de Don Pelayo llamada Ormisenda, o Hermisenda: y por muerte de Don Pelayo, y su hijo dõ Fasila succedio en el reyno: y del dicho Dõ Alonso el Catholico decienden los demas*

F 5 Reyes

Reyes de Castilla y Leon, numer. 66. & 68.

71 Quando salto en don Fanila hijo varon de don Pelayo la linea masculina, torno nueua linea de varon de la propria nacion Española de los Cantabros en el dicho Rey don Alonso el Catholico, yerno del dicho Rey don Pelayo: y la masculina de los Godos en el mismo, por ser el descendiente dellos: y ansi por estas dos lineas rectas decien den nuestros Reyes Catholicos de España de los Reyes Godos della, y tambien de los naturales Españoles decendien tes de Tubal, & num. 86.

Don Pelayo, aunque fue de la san gre real de los Godos, como esta di cho: pero por parte de su padre fue natural Español, primero Rey de España, natural Español, que ga no y cobro el reyno de los Moros, que le tenian ocupado y vsurpado.

72 Primi Gothorū Reges ex grata Hono rij Imperatoris Hispani cōcessione Hispanias viriliter aggressi sunt. Reges Hispanie quo iure ius patro natus Ecclesiarum cathedralium sibi acquisierint.

73 Hijodalgo (segū la ley de partida de estos reynos) es hōbre escogido, de buen lugar, id est, de buen linaje, e con algo q̄ quiere tanto dezir en lēgua Española, como biē: y ansi llama hi josdalgo, q̄ significā tāto como hijos de biē. & n. 76. vbi hoc declaratur. & n. 79. quod à Greg. Lop. & Sar miēt. carpitur hęc etymologia, sed nu. 80 ab authore defenditur.

74 Ad hoc, vt aliquis possit dici nobilis, re

quiritur quòd sit nobilis, natalibus, honore, luce conspicuus, & diues pa trimonio.

77 Apud Latinos dictio hęc, aliquid, sepè in eodē sensu occipitur, id est, bien.

78 El algo y biē maspreciado en España, es tener vassallos solariegos, y por esso dezian hijosdalgo de solar, al que los tenia, sed contra nu. 81.

82 Bona apud iurisconsultos significāt sub stantiā, & facultates, vulgò bienes.

83 Bona hominum tria sunt. Primū, prospe ram valetudinem habere. Secun dum, egregiam formā. Tertium, di nitias nulla fraude acquisite.

84 Dinitie quę & quando inducant nobi litatem?

85 Los hōbres nobles, por ser pobres, no por esso dexā de ser hijosdalgo. et n. 108.

86 Nobilitas fidalgorū non habetur à per sona fidalgi, sed à genere, & à pri mo nobili nominato, & electo ad mi litiā, vel ex causa, de qua in l. 6. tit. 27. p. 2. et alijs legibus hic allegatis.

87 Causa, quando sortita fuit semel effe ctum, nunquā cessat effectus, li cēt causa cesset.

88 Effectus nobilitatis primenā deriuat ur in descendentes, tāquā à fon te, & ille primus videtur semper dare nobilitatem.

89 Hidalguia est hereditas proauorum.

90 Fidalgus verus, etiam si non vnat no biliter, non ob hoc amittit la hidal guia: secus in nobili ex accidenti, co mo es el de priuilegio, y exempció, vt in num. 91.

92 Nobilitas est à maioribus, nunquā à loco dimoueri potest: ea verò quę non est à maioribus in solo tan tum

tā patrio eminent, at qui ex sangui ne prouenit, apud omnes homines splendorem retinet.

93 Nobilitas naturalis sanguinis nūquam mutatur nec perditur.

94 Nobilitas à maioribus in posteros deri uata, personam comitatur, & ve lut hereditas in ipsos descendit.

95 Nobilis ubicunque commoretur, siue in propria, siue in aliena patria, gaudet sua nobilitate.

96 Nobiles exercentes officium vile, ar tem mechanicam, vel mercaturam, non amittūt priuilegia nobilitatis, & contrarium tenentes hic citati non sunt audiendi.

97 Nobilis, qui per alios vititur huiusmo di arte vel officio, nō amittit nobili tatē, etiā secundum illos, qui aliud dicebant quādo ipsemet nobilis per se prædictis officijs vilibus vititur.

98 Receptum est in Hispania, vt nobiles non contribuant etiam si artent ali quam exerceant mechanicam: idē est quoad materiam l. regia de de bitore inope creditori addicēdo agē tis, vt in nu. 99. Idem censeo, quoad cætera priuilegia, nobilitatis natura lis, vt in nu. 100.

101 Nobilis conductōr, aut collectōr tribu torum, aliorumque iurium regaliū ob debitum huiusmodi capi debet ac incarcerandus est ex l. regia. 4. tit. 2. lib. 6. nou. Collect. reg. & n. 102. rationes assignatur. d. l. regia ad alios casus vltra in ea contentos extendenda non est vt in nu. 103.

104 Ratio. l. quoties est generalis extēdit ur vltra casum legis.

105 Nobilis ob gabellam, quam debeat, in

carcerari non debet.

106 Nobilis non cogitur suscipere officium conductōris vel collectōris tribu torum, aliorumque iurium regaliū.

107 Nobilis aliās conductōr extra cau sam fiscalem, vel exercens merci moniū, nū debet pro eo incarcerari.

109 Desta palabra, algo, no solo las Chroni cas de España vsan, por vassallos so lariegos, sino tābiēn por otra haziē da mueble, como aqui se refieren.

110 El Emperador Vespasiano, se lee, en las Chronicas de España que era muy vagaroso en dar las dignida des a los nobles homes a quien las auia de dar: y tardaua mucho en sol tar los presos, quier fuesen con cul pa, quier sin ella: y tenian algunos que lo hizia con colicia de auer algo de todos: &c.

111 Como se repartio lo ganado en la vi toria de la batalla de las nauas de Tolosa por don Diego Lopez de Haro señor de Vizcaya, por man dado del Rey.

Quæstio XIII.

Nobiles Hispanie id est, los hi dalgos, vnde originem suā ducant & quare hoc no mine appellentur.



Vero primò circa hanc. l. vn de nobiles Hispanie id est, los hidalgos, suam originē du cant, & quare hoc nomine appellentur seu nuncupentur? Et in hoc tres descriptiones origineſque & etymologias. inuenio à nostratibus duas priores traditas: tertiam ve rò & vltimam à sapientissimo Rege Alfonso

Alfonso nono conditore legum septē Partitarum.

- ¶ Prior est. Quod, *hidalgo*, dicatur ab Italico, Italici nanque immunes erant à tributis vt in .l. dehis. C. de Episcopis & clericis. glossa in .l. omnes. C. sine censu vel reliquis. Bald. in l. & in prouinciali. C. deseruitur. & aqua Ioan. de Platea in rubrica. C. de annōn. & tribut. lib. 10. ¶ & quia Hispania capta fuit à Romanis eiusque subdita, vt patet ex .l. 2. versic. capta deinde Hispania. ff. de origin. iur. l. relegatorum. §. interdicere. ff. de interd. & releg. c. volumus. 11. quæstione. 1. id quod patet in chronicis generalibus Hispaniæ, & verissimum est: multæ coloniæ Italicorum in eam venerunt pluribus ciuitatibus Hispaniæ ius Italicum concessum fuit circa immunitatem tributorum, vt patet in l. in Lusitania. cum sequenti. ff. de censib. immunesque à tributis dicebantur Iuris Italici: inde ergo corrupto vocabulo dictum fuit, *hidalgo*, ab Italico. Na Greg. Lopez. in .l. 2. tit. 21. partita. 2. in glossa, que muestra tanto, dicens hoc esse conuenientius quam etymologia eiusdem vocabuli posita à lege regia partita, de qua infra in .3. descriptione agemus.

- ¶ Pro cuiusquidem deriuationis intelligentia considerandum est, quod à principio iuris communis, sola Romana ciuitas, ciuesque Romani immunes, & nobiles reputabantur, eo quod immunitatis ius, primò Italicæ prouinciæ, velut proximiori & principaliori communicatum fuit, quæ sola inter alias prouincias nobilis & immunis à principio fuit. Postea verò aliæ prouinciæ ciuitati Romanæ subditæ, vel confederatæ, propter earum in reipublicam Romanam benemerita consequitæ sunt id ius Italicum, hoc est, im-

munitatis, vt in .l. 1. ff. de censib. & de singulis colonijs hoc ius Italicum habentibus prosequitur sigillatim iuriconsultus Vlpianus per omnes leges illius tituli. ff. de censib. Itaque ius immunitatis & nobilitatis Romanæ cepit appellari ius Italicum, quia primitus Italicæ prouinciæ, vbi Roma caput eius sita est, fuit communicatum, vt latius doceat Andreas Alciat. ex probatis authoribus; lib. 2. disputation. c. 21. & Alex. ab Alex. lib. 4. Genial. diet. c. 10.

¶ Hinc in nostra Hispania Pacenses & Emeritenses hoc ius Italicum habebant, & præterea Valentini, & Laceriani: Barcinonenses quoque ibidem immunes sunt, vt inquit Iuriconsultus in .l. final. ff. de censib. ¶ Imò hoc ius Italicum vniuersæ Hispaniæ concessum fuit a Vespasiano Cæsare vt ex Cajo Plinio refert Episcopus Ilerdens. lib. 3. emendat. c. 9. quem sequitur d. Sarmiento. lib. 1. select. interpret. c. vltimo. nu. 1. Nimirum ergo, si *el hidalgo*, vocablo de España, ab Italico originem duxerit: idemque significet, tanquam immunis à tributis, corrupto vocabulo, mutatis literis. T. in D. & C. in. G. ¶ Quarum literarum commutationem antiquissimam & iuridicam esse, atque apud nos vsitatam, cum aliquid vertitur de latina lingua in nostram Hispanicam, curiosè ex pluribus probat Otalora de nobilitate. 2. parte. c. 3. nu. 5. licet hanc primam deriuationem huius vocabuli minimè probet, vt infra dicemus, sed eam, vt nouam & curiosam, simpliciter & succinctè posuit Ginesius de Sepulueda Chronista & Historiographus Caroli Quinti Imperatoris, in epistola. 37. ad Philip. regem nostrum, in fine, prout eum refert Otalora, vbi supra: sed eandem (Gregorio non relato) vt veram probauit

D. Sar-

D. Sarmiento vbi supra, dicens prius, nu. 1. paucissimis esse notā, huius verbi, *hidalgos*, etymologiam, eamque omisisse Otalor. vbi supra. Sed re vera loquitur secundum priorem editionem illius tractatus de nobilit. quam debuit Sarmiento. videre: nam in secunda, quā mihi contingit habere, quod prædiximus & inferius dicemus, præfatur.

- ¶ Hanc autem etymologiam huius verbi, *hidalgo*, veram minimè esse, vel ex pluribus probari potest. Primò, quia in Hispania communius nobiles vocantur *hijosdalgo*, quam *hidalgos*: & dictio hæc, *hijosdalgo* scribitur aspiratione, non verò illa, *Italicos*: & per sincopam, *por hijosdalgo se dixo hijosdalgo: porque antiguamente en España por hijo de zan, hi, con, h, como en escripturas antiguas de Roma se halla*, vt testantur Otalora vbi supra, & Gaspar Baeza de inope debit. cap. 16. num. 44.

- Secundò, quia hoc nomen, *hidalgo*, vel *fidalgo*, præsupponit filiationem, quandoquidem ad patrem aliquem se refert: hoc autem minimè conuenit Italico nomini: diuersa igitur hæc sunt & litera, & sensu. ¶ Tertiò, quia ius Italicum erat, quædam exemptio, atque immunitas, nobilitatem sanguinis minimè respiciens, sed quandoque collectam, seu tributum personale remittens, vt in dict. l. in Lusitania, in vers. Diuus Vespasianus Cæsarienses colonos fecit, non adiecto, vt & iuris Italici essent, sed tributum his remisit capitibus, ¶ quod hodie apud nos esse *la moneda forera*, de qua in .l. 10. titulo. 18. partita. 3. explicat nouissimè Ioannes Garfia Gallæcus in tractatu de Hispan. nobilit. quem edidit super hac eadem .l. regia, glos. 18. numer. 27. ¶ Quandoque etiam solum immune faciebat, vt in dict. l. in Lusitania, ibi: Sed diuus Titus etiam solum immune factum, in-

terpretatus est: & ibi, *Laodicea*, in Syria, & Berythos in Phenice iuris Italici sunt, & solum earum: & ibi: *Eiufdem iuris & Tyriorum ciuitas*, à diuo Vero, & Antonino facta est. ¶ Quandoque etiam hoc ius Italicum à tributis non liberabat, vt in .l. 1. in princip. ff. de censibus. ibi, *Quasdam colonias iuris Italici*: & ibi, *Ptolomaydensium enim Colonia, quæ inter Phœnicem & Palestinam sita est*, nihil præter nomen Coloniam habet: Quomodo igitur, aut in quo horum sensu, hoc ius Italicum in Hispania accipi potest, aut concessum fuisse antiquitus intelligendum est?

Præterea si in Hispania paucis colonijs hoc ius Italicum concessum fuit, vt in dict. l. in Lusitania, si hoc intelligeretur, *de la hidalgua de España*, cum hæc immunitas fuerit localis, ultra illas colonias locum non haberet: hoc autem est absurdum, & à nemine dictum, nec excogitatum, ergo habemus intentum. Si verò hoc ius Italicum vniuersæ Hispaniæ concessum fuit, vt retulimus ex Episcopo Ilerdensi, & inde dicti sunt *los hijosdalgo de España; seguirseha, que todos los Españoles antiguamente reouiesseu sido hidalgos, y ninguno peche-ro: esto no es verisimil, y lo contrario nos consta por las Chronicas geneales de España*: ¶ *Porque siempre en ella ha auido diuersidad de estados, y distincion de gentes en linage: conuiene a saber; Caualleros, Duques, Condes, Marqueses, y ricos hombres, y nobles, plebeios, y baxos, y de otras suertes, y aun tributarios, como se lee en la Chronica del Rey don Alonso en el Imperio de Vespasiano septeno Emperador de Roma, señor de España, adonde se dize,* ¶ *que este Cesar tornò por todo el mundo los pechos, que el Emperador Galba soltara, e menguara en cada lugar; y no le abonado aquesto, antes gelos acrecio, e a sa-*

coles

coles otros muchos de nuevo: e en muchos lugares doblógelos: y era muy vagaroso an dar las dignidades a los nobles hombres, a quien las auia de dar: y començo a imperar en la Era de ciento, y el año del nacimiento de nuestro Señor Iesu Christo de sesenta y vno, y reyno nueue años y onze meses, como la misma Chronica lo dize. Donde consta, que este Emperador no solo no concedio el jus Italicum a toda España, de que hemos hablado, mas antes torno mayores pechos por todo el mundo, como esta referido: y que el Emperador Galbalos auia soltado y menguado antes en cada lugar. † Despues de lo qual el Emperador Trajano Español, franqueo los pechos a las ciudades, como se refiere en el .c. 119. de la misma Chronica: † y despues Adriano, duodecimo Emperador de Roma, señor de España solto, a las ciudades todos los pechos de que se agrauaua, y quemó las cartas ante todo el pueblo: y franqueo muchos hombres, que nunca pechassen, como se lee allí en su imperio. c. 120. † Lo mismo se quenta, que hizieron los hijos de Antonino Pio, despues que fueron Emperadores todos juntos muerto su padre en el c. 122. De todo lo qual bien se prouea, que en aquel tiempo auia pechos en el mundo, pues se quitauan y ponian, y se franqueauan algunos, que nunca pechassen: y no por esso se llamauan hidalgos, ni Italicos: y así no es verdadera esta etymologia y deriuacion de hidalgo, id est, Italicus. Et ita meritò eam videtur improbare. Otalora vbi supra à n. 5. & expressè eam carpit Baeca. d. n. 44. nec non & Ioã. Garcia, vbi sup. d. nu. 37. & nouissimè Humada in procemio ad. II. primæ Partitæ, glo. 16. nu. 2. fol. 3. & expressiùs in. l. 2. & . 3. rit. 21. glof. 8. nu. 1. p. 2. † Et inquit idem Otalora de nobilit. 2. p. c. 5. nu. 18. quòd et si hoc nomen, *hijodalgo*, originale fuisset Italicis gentibus, negari tamen non potest, diuersam fuisse, & nunc fore nobilitatem Hispaniæ à nobilitate Italica, diuersamq; habere leges, & qualitates.

19 † Ideò secunda etymologia, & deno-

minatio huius verbi, *hijodalgo*, in Hispania traditur, nempe *hijodalgo*, id est, Gothi filius: quasi hi, qui erant filij Gothorum, tempore quo Hispania à Mauris occupata fuit, & Gothorum imperiū funditus concidit, maximè essent in omnium oculis & nobilissimi haberentur, quasi filij eorum, qui Hispaniæ imperiū proximè tenuerant; quod ipsum nomen significare videtur: quia hoc nomē *hijo*, habet relationem ad patrem, quasi ex patre velit ostendere nobilitatem: & sic quòd dicimus, *fidalgus* est, id est, filius Gothi: prout videmus, cum dicitur, Philippus est filius Regis: & in sacra Scriptura legimus, Filij Cham, filij Sem, & similia, vt ex relatione ad patrem filius agnoscat, atque nobilitate decoretur; sic apud nos, quando aliquem significamus esse nobilissimum, dicimus: *Viene, o es de los Godos*. Colligitur etiam hæc denominatio ex Chronicis generalibus nostræ Hispaniæ, præcipueque ex illa Roderici Archiepiscopi Toletani, lib. 4. cap. 1. vbi agens de generali vastatione, occupatione, & captione Hispaniæ à Mauris & Arabibus facta, tempore infelicissimi Roderici vltimi Gothorum Regis Hispaniæ, anno Domini. 714. contingente, inquit:

† Quòd Pelagius fugiens à facie Vitiæ, qui eum voluerat excicare, apud Cantabriam se recepit: sed audiens succubuisse exercitum Christianorum, & Arabes quæque desiderabilia inuasisse, sumpta secum sorore propria, Asturijs se donauit, vt saltem in Asturiarum angustijs posset Christiani nominis aliquam scintillam conseruare: Saraceni enim totam Hispaniam occupauerant; gentis Gothicæ fortitudine iam contrita, nec alicubi resistente, exceptis paucis reliquijs, quæ in montanis Asturiarum, & Biscaix, Alauæ, Guipuscuæ, Reuco-

Reuconix; & Aragoniæ remanserunt: quos ideò Dominus reseruauit, ne lucerna sanctorum in Hispanijs coram Domino extingueretur: & iterum cap. 4. ibi: Gothi autem, quibus fugæ facultas affuerat, audiente quòd à Gothis manus Domini non discesserat, clanculò se furantes ad Pelagium Principem aduenerunt, & zelantes legem, & Machabæorum iustitiam æmulantes, pro fide commori elegerunt. Appellat igitur Archiepiscopus Toletanus Rodericus, reliquias Gothorum, filios Gothorum: sicque videtur eos esse, quos hodie in Hispania dicimus, atque appellamus *fidalgos*, o *hijosdalgo*. Idem habetur in alia secunda Chronica generali Hispaniæ, materna lingua composita, quam fecit Rex Alfonso filius Regis Ferdinandi, & dominæ Beatrix, in. 2. p. c. 45. eodemq; vltimo del Rey don Rodrigo: y en la. 3. par. c. 45. del Infante don Pelayo: y en otra compuesta por el Obispo de Bayona don Fray Garcia de Ogni, antiquissima in membranis scripta, quam vidi & legi en el cap. de la conquista que hizo Taric en España, fol. 105, ibi: Este don Pelayo oyo muerte de Christianos, y quebrantamiento de los Godos, priso a su hermana, y fuyo con ella a las Asturias, y los Arabes prisioneros a toda España, sino pocos homes que fincayon en las montañas, como en Viscaya, y en Alaua, y en Guipuzcoa y en Reconia, y en Aragon, que Dios retuvo, porque su nombre no fuesse olvidado en España, que a saz auia grã mal en lo que passo. Esto mismo en suma refiere tambien Estevan de Garuiay Zamalloa en su compendio historial de España. 1. par. lib. 8. c. 49. pag. 376. & sequenti. & 379. & iterum. c. 50. pag. 383. in vers. El omnipotente Dios, &c. adonde llama a estas reliquias de la nobleza de los Godos de España: y dize que algunos de los nobles y Catholicos, que en los encuentros de guerras se auian señalado contra Moros, que no quisieron habitar en tierras de dominio de los Moros sus enemigos, sino en las de los Christianos, se recogieron con sus

hijos y mugeres, y con lo que podian de mueble a Cantabria, Asturias, y Pyrnicos, &c. Y que los Godos fuesse gente noble, tambien lo dize el mismo Arçobispo don Rodrigo, en la dicha su historia general de España, lib. 3. c. 19. ibi: Cens illa victrix, gens illa nobilis, gens Gothorum, &c. & in Chronica Regis Alfonsi. 2. parte, cap. 55. ibi: *Asi que la gente de los Godos, que siempre fueron vencedores, e nobles, &c.* Interpretatio autem nominis eorum, est lingua nostra fortitudo: † & re vera nullius gentis strenuitas, ita regnis & imperijs se coniecit, vt author est idem Rodericus lib. 1. suæ chronic. qui in præcedenti cap. egerat de origine, & primis actibus Gothorū. Idem refert Palac. Ruui. in tractatu de iustitia & iure obtentio. Regni Nauar. 6. par. §. 6. & 7. vbi meminit de las montañas de Asturias, y de Vizcaya: y llama a la gente Gothica, inclyta. La misma historia refiere nouissimamente Manuel Correa Lusitano en la descendencia de los Reyes Godos y naturales de España, impresa en el año 1586. Ila mandola tambien gente noble: y Castillo lib. 2. de los Reyes Godos, discurso. 12. & lib. 3. discurso. 1. Ambrosio de Morales Chronista doctissimo del Rey don Felipe nuestro señor, en su Chronica general de España, lib. 12. cap. 69. pag. 77. es de parecer, que el Infante don Pelayo se hallo con el Rey don Rodrigo en la batalla, quando fue vencido por los Moros, y se perdió España; pues siendo tan deudo del Rey, como adelante se dira: y teniendo tan principal officio en su casa, no le faltaria en tal jornada: y que escapo cõ la vida, porque le guardaua Dios para el bien vniuersal de toda España: y que despues vino a Toledo, y con el Arçobispo de Toledo Urbano, y los Christianos que allí se juntaron, huyeron en las Asturias, y otras tierras por allí vecinas, y lleuo el dicho Arçobispo las santas reliquias que pudo auer, y los libros mas preciados que en su Iglesia, y en otras auia: y que los que se auian acogido a las Asturias con el Infante don Pelayo, y el Arçobispo Urbano nunca perdieron su libertad: y eligieron preste

presto entre síal Infante don Pelayo por Rey, que los gouernasse. Y cierto este parecer de Morales es muy llegado a razón y por el proemio de la recopilacion de los fueros de Aragón parece, que viendo los nobles de España, que con don Pelayo se auian retirado a las montañas de las Asturias de Oviedo, que era hijo legitimo de don Faula, Duque de Cantabria, que fue hijo segundo legitimo del Rey Cindesuindo, y primo hermano del Rey don Rodrigo ultimo rey Godo, que no dexo descendiente alguno legitimo, y hallandose sin Rey, declararon al dicho don Pelayo, y le nombraron, y leuataron, y juraron por su Rey legitimo y natural, successor y heredero de las Españas: y le dieron la posesion de los pueblos, y tierras, que entonces tenian: y de alli començo a conquistar la vltior España, como successor legitimo, y señor natural della.

En igitur optimam etymologiam & denominationem de los hijosdalgo de España, que se digan y llamen así: porque son hijos descendientes de los Godos, que fueron gente noble, valiente, y fuerte, y vencedora: conquistadores y pobladores de España. Porque antes de su venida a ella, no se lee que se llamassen los nobles de España, hijosdalgo, o hidalgos. Y esto parece verdadero, si Chronicis generalibus credendum est, prout debet credi, iuxta glos. in cap. inter dilectos. verb. magis, ibi: Videlicet per chronicam Imperatorum. de fide instrument. glos. etiam in cap. consuluit, verb. antiq. de Iudæis. Bart. in l. 1. num. 22. ff. si cert. pet. & ibi ceteri Doctores, præcipue Ripa num. 72. cum sequentibus. Alciat. num. 28. & notant ibi omnes, secundum Tiber. Decian. consil. 66. nume. 54. vbi id quoque sequitur lib. 3. & est communis se cundum Laffart. de Molin. de decima vendit. in præfatione, nume. 22. in fine. Sequitur etiam Auiles in proem. Cap. prætorū, in glos. Reyna. n. 9. Ioan. Garcia, de nobilit. glos. 18. num. 10. vbi quod historię Hispaniæ faciunt plenam fidem: dicit communem, idem Ioan

Garf. glos. 7. num. 18. fol. 195. colum. 1. ad medium, vbi loquitur in historijs Hispaniæ factis, seu compositis mandato Regis Castellæ. Et quod libris historiarum in factis antiquis stetur, Mexia in l. Regia Tolet. in. 24. fundamento. 2. part. num. 19. & plures referens D. Molina de Medrano senator meritissimus suæ premi Consilij Regij Indiarum in suis allegat. pro vicerege extero nominando in regno Aragon. num. 160. & in terminis cum Chronicis Hispaniæ, ita videtur probare Otalora de nobilit. 2. parte. c. 4. num. 3. dicens se nusquam legisse, etiam si à multis curiosis & eruditis perquisierit, quando y como començaron los hijosdalgo en España. ¶ Quamuis expeditum sit esse antiquissimam hanc nobilitatem, id est, la hidalguia, non tamen an fuerit ante Hispaniæ cladem & destructionem, quæ fuit dicto anno. 714. sed non dubitari, quin ilico à principio suæ restorationis & recuperationis, quæ fuit anno. 717. començo y se continuo el nombre de hijosdalgo, en los que quedaron con el Infante don Pelayo, y fueron en ayudar a cobrar el reyno: porque entonces dizen las Chronicas, que se juntaron con el los hijosdalgo, ¶ y que de aquellos han descendido los verdaderos solares, y hidalgos: y que especialmente se halla, y haze mencion de hidalgos de España, en tiempo de los Godos, alomenos al tiempo que se perdio España, que fue el dicho año de 714. Porque quando los Moros la ganaron en la parte de los montes Pyreneos en Cataluña, que esta al paraje de Ribagorça hasta Canfranco, tuvieron los Moros la tierra hasta el valle de Gistan y Bielsa: mas no passaron mas adelante: porque los defendieron los Catalanes el passo en los castillos y fortalezas, que por alli eran, que fueron en tierra de Sobarbre, Arcusa, Castellazo, Monclus, Escaniela, Laclamosa, Abilança, do esta el castillo de los Reyes de Sobarbre. En estos y en otros se conseruaron los Christianos de Aragon y Cataluña, que despues alçaron por Rey a don Garcia

Ximenez

Ximenez en la cuena del Paonon, do esta san Iuan de la Peña, que fue año de. 720. y hasta oy en señal desto dizen las Chronicas Valencianas, que los que vienen de aquellos solares son tenidos por hijos dalgo, y los que nacen en Bellos, y en Muro de Bellos, y en Puinaruebo, Bielsere, que estan en el valle de Puertolas.

¶ Y la lengua que entonces los Godos hablan quedo en aquellos que alli se saluaron en los Pyreneos que estan a la mar mayor, que son en Valderoncal, y el valle de Salazar, y el valle de Esena, y el valle de Santistean, y los conuornos destes valles que decien en Guipuzcoa: y costando el mar se estienden por Alaba, y Vizcaya. Esto de Otalora refiere, y passa con el fray Iuan Guardiol, en vn tratado que hizo de la nobleza de España, cap. 25. Lo mismo prueua tambien con las Chronicas de España, Baeca de inope debit. c. 16. nu. 44. & iterū nu. 126. & in priori prædicto loco inquit se accepisse à Laurentio Padilla sacerdote, Archidiacono Rodensi fide digno, qui erat nobilis & senex, & etiā Regius historiographus appellari volebat, se vidisse in bibliotheca Malacensis ecclesiæ venerandæ antiquitatis volumen, vbi quotiescunque fidalgi mentio fiebat, non his literis erat scriptum fijosdalgo, sed fijosdalgod. addita. D. in fine, quasi Gothi filius apertè designaretur. Sed quia ipse Baeca nō vidit librum, inquit, sibi vnum pro multis sufficere Rodericum Archiepiscopum Toletanum præcitatum: & tandem in fine dict. num. 44. dicit, quod etsi in re obscurissima temerarium videri possit, sententiam ferre, minimè dubitaret affirmare, suam opinionem cæteris omnibus esse verisimiliorem, magisque probabilem, & iterū num. 46. in princip. & faciunt quæ infra quæst. 16. dicemus num. 23. verfic. vltorius Ioan. Garcia. ibi, De este lugar yo colijo.

Sed contra hanc etymologiam huius nominis, hidalgo, insurgit, ac tenet nouissimè Ioan. Garf. de nobilit. gloss. 18. nu. 38. dicens, errare illos, & quidem nō

leuiter, qui putant: que este nombre hidalgo se dixo, como si dixeran hijo de algun Godo, y piensan que por ser vno descendiente de Godo, luego es hijo dalgo: ¶ cum tamen tempore Gothorum, entre ellos auia hijos dalgo y villanos, vt in l. 1. titulo de la eleccion de los Principes, y de lo que ganan, lib. 1. del fuero juzgo de los Godos, quam etiam refert, sed pro l. 2. D. Molin. de Hispan. primogen. lib. 1. c. 2. nume. 11. eiusque veram literā restituit ad finē libri, in adnotat. num. 1. in hac enim l. Gothorum dicitur. ¶ Non deue ser esleydo defuera de la ciudad, ni de concejo de pocos, ni de villanos del pueblo: & rursum ibi, Quando el Rey morre, ninguno non deue tomar el Reyno, nen fazerse Rey por força, nen ningun religioso, nen seruo, nen otro home extraño, se non y he del linaje de los Godos, e fijosdalgo e noble e digno de costumes. De este lugar colige el glossador de nuestra ley, q̄ no todos los Godos eran hijosdalgo por solo ser Godos: y q̄ entre ellos auia villanos, e hijosdalgo. Quod prius etiā probauerat ex eisdē legibus in eodē tractatu de nobilit. super nostra l. Cordubens. edito. gl. 1. n. 2. & n. 3. Inde cōstare dicit: Que el refrā que vulgarmēte se dize, Es de los Godos, no se funda en mucha verdad. Quid dicendum?

¶ Ego profectò cum videam hanc Ioanis Garfiæ opinionem nimis præiudicare nobilitati antiquissimæ, ac indubiæ omnium Gothorum, ac communi diuerbio & traditioni nostrorum aduersari, non verebor communem existimationem Hispaniæ, prout apud nos est receptissimum, & à maioribus nostris per manus traditum, pro viribus defendere. Omitto nunc, quod attinet ad etymologiam vocabuli, de qua postea agemus. In primis prædictam nobilitatem Gothorum farentur, atque affirmant Chronicæ Hispaniæ generales, quibus credendum est, vt prædiximus. Illam prætereà profitentur nostrates: inquit enim Otalora de nobilit. 2. p. c. 5. n. 7. Que la hidalguia y nobleza de los Godos, es la mas

G antiqua

antiqua y sublimada en España, pues ve mos que ellos fueron aduenedizos y es trangeros, y la conquistaron y ganaron: y sin embargo de esto gozarō y gozā ellos, y sus descendientes de su nobleza en tan to grado, q̄ para exagerar oyen Castilla vno su hidalguia o la agena, no puede encarezer la mas que dezir que deciē de los Godos: y en el. n. 18. buelue á dezir, q̄ el venir o decēder de los Godos es en España la mayor nobleza e hidal guia de todas: lo mismo tiene Baeça, d. c. 16. n. 44. diziēdo q̄ cū aliq̄ue significa mus esse nobilissimū, dicimus: Viene de los Godos. & q̄ certē probable est, Pela giū, & eius successores, qui à Gothis des cendebant, eos reputasse nobilissimos, qui suæ gētis essent, reliquiaq; Gothorū fuisse eo tēpore nobilissimas, cū Regem ex Gothica gēte elegerint: & q̄ illi, qui tūc nobilissimi erāt, in nostris annalib⁹ appellātur los hijosdalgo. † Et rursum nu. 47. inquit q̄ si quis hodie probare posset se ex Gothorū gente descēdere, ei à no stris maximus haberetur honos: & q̄ eā opinionē apud nos iā olim vulgus imbi bit, vt à Gothis descēdētes omniū homi nū nobilissimi censeātur. Constat igitur ex s̄ dictis esse cōmune diuerbiū, ac re ceptā traditionē, que viniendo vno de los Godos es hijo dalgo: quod non diffi retur ipse Io. Garfia, inquit tamen, que no se funda en mucha verdad, ex legi bus quas ibi refert, quibus postea respō debimus. Si ergo ea est cōmunis traditio Hispaniē, quā prædiximus, ab illa nō est recedēdū: hoc nāq; à maioribus nostris traditū est, ac proinde sequēdū more iu risconsulti Vlpiani, in. l. 1. ff. de officio quæstor. ibi, Et sanē crebrior apud vete res opinio est, & ibi optime Io. Orosc. l. athletas. ff. de his qui not. infam. ibi, Et ge neraliter, ita omnes opinātur, &c. Et in l. diui. ff. de iur. patron. melior tex. in. c.

nouimus. de ver. sign. ibi, Cū enim quidā antecessorū nostrorū super hoc consul ti diuersa responderint, & quorūdā sit opinio à pluribus approbata, &c. Quod latissimē probat ampliās, & limitās Io. Neuizan. in sua Silua nuptial. lib. 5. n. 1. cū pluribus sequētibus vol. 6. tract. & Auiles. c. 1. prætorū in glo. fi. el. nu. 15. † vbi q̄ etiā in foro consciētig, & animæ comu nis opinio excusat, etiā si veritas se ha beat incōtrariū, secundū Paulum de Ca stro quē refert (apud quē hoc inuenio) & q̄ comunis opinio sit sequēda in iudicā do, vltra alios tradit etiā Bernardus Diaz de Luc. in reg. 107. & ibi eius additio. † Id quod procedit præcipuē in antiquis du bijs in quib⁹ DD. inter se dissentiūt, quia tunc, quæ pluriū opinio fuerit, inquirēdū est, secundū Abb. in. c. 1. col. penultima de constit. quē refert, & sequitur Io. Orosc. vbi s̄ nu. 8. & probatur in. d. c. nouimus: † Et ab opinione cōmuni, & crebiori cal culo recepta, non est recedēdū in iudicā do, nec inconsulēdo, vt notāt Bar. Bal. & alij in. l. fi. C. de pœnā iudic. qui male iudic. sequitur plures referens Beccius cō fil. 80. n. 8. & inquit idē Beccius conf. 8. n. 24. id procedere, etiam si videatur casus legis in cōtrariū, citans in id Alex. in. l. si conuenerit. col. fi. sub nu. 13. ff. de reiu dic. † dicētem temerariū esse à cōmuni opinione recederē, etiam quando cōtra eā videretur casus legis, intelligendo eā dem legem in suo casu. Hoc tamen pro cedere posset, verūq; existeret, vbi casus legis expressus non esset contra cōmu nem opinionem, sed aliqua inductio, vel subtilis ponderatio, seu cauillatio alicu lus tex. arg. l. penul. ff. ad exhib. vt cum Felin. hoc dicit & tenet Silua nuptial. vbi supra nu. 67. versu. non tamen: secus verò quando cōmunis opinio conuin ceretur per casum legis, vel rationē cō cludētē, vt bene probat plures authores citās Silua nuptial. d. n. 67. in prin. & Io. Orosc. vbi s̄. n. 9. & 15. † dicēs, q̄ cū casus le gis,

gis, aut iusta, aut vera ratio, aut cōsuetudi nis interpretatio ad dubij decisiōnē præ sto sit, necessaria nō est cōmunis opinio nis autoritas: q̄ in consuetudine cōtra ria cōmuni opinioni, etiam probauit cū Abb. quē refert Auilesius vbi s̄. d. n. 15. in versu. vbi quoq; sed in nra specie de quā agimus: cōmunis opinio præfata nō est contra casum præd. l. forijuzgo, vt infe rius docebimus, sed cōformis omnibus Chronicis generalibus Hispaniæ, ideò te nenda. † & præterea cōprobatur ex Cō cilio. V. Toletano, Canone. III. vbi dicitur: Quoniā sunt incōsideratæ quorūdā mētes, & se minimē capientes, quos nec origo ornat, nec virtus decorat, qui pas sim, licenterq; putant ad regalis maiesta tis peruenire fastigia: huius rei causa, nō s̄tra omniū cū inuocatione diuina pro fertur sentētia, vt si quis talia meditatus fuerit, quē nec electio omniū præfecit, nec Gothicæ gētis nobilitas ad hūc apicē trahit, sit cōsortio Catholicorū priua tus. Ecce igitur Conciliū Toletanū anti quissimū, quo idē decernitur, qd̄. l. præd. Gothorū forijuzgo statuit, à Ioan. Garfia relata in cōprobationē suæ contra cōmu nē opinionis, & expressē nostrā fulcit sentētiā. † Ex illo nanq; Concilio cōstat verba legis forijuzgo, ibi, Si non è de los Godos, è fillo dalgo è noble: aliter se habere quā in ipso Concilio Toletano, latinis literis seu verbis conscripto: q̄ autē po tius literæ Concilij standū sit, quā literæ legis materna lingua traductæ, nemo iure dubitabit: litera igitur. l. fori supra re lata, aut errore non caret, aut iuxta Con ciliū prædictū intelligenda est: Cōciliū siquidem, & lex præfata idē propē dis ponunt, præfertim iunctis verbis Con cilij Toletani. III. Canone vltim. & in 6. Conc. Tolet. relatis à D. Molina lib. 1. de Hispan. primogen. c. 2. n. 11. Constat igitur ex præd. Concilio. V. Toletano, Canon. III. nullū in Regnū Hispaniē præ ficiēdū esse, quē neq; electio omniū præ

fecerit, nec Gothicæ gētis nobilitas ad hūc apicē traxerit. Nec dicitur, que sea de los Godos, è fidalgo, è noble, sed de la nobleza de la gēte Gothica, para excludyr a los q̄ no fuerē de su origē, vt patet ibi, Quos nec origo ornat, nec virtus deco rat. Euidēter igitur ibi probatur, q̄ la gēte Gothica y sus decēdiētes indistinta mēte son nobles y hidalgos: pues los q̄ no tienē esta origē, no puedē presumir que hā de ascēder a la dignidad de ser Rey. Pues el refrā, o maxima comū q̄ España, q̄ los q̄ vienē de los Godos s̄o hidalgos, me nos sufre distinció de Godos, sino q̄ indistintamēte esta recibido, q̄ como vno de ciēda de los Godos, es hidalgo notorio. † Ex sequētib⁹ sit, ante Pelagiū, Regnū Hispaniarū, vsq; ad Roderici infelicis tē pora, electione profusus, nō successione cōstare: tamen si aliud existimauerit Pal. Ruu. de iusta obtēt. regn. Naua. 6. p. §. 10. A rege autē Pelagio, vsq; ad nra tēpora alia cepit esse forma regnādi, quia ex suc cessione iure maioratus, & primogeni turæ regnū defertur, secundū Pal. Ruu. vbi s̄ 6. p. §. 9. † dicēte tēpore Pelagij à Gothis lege generali sancitū fuisse, q̄ si rex fuisset Catholicus, primogenitus eius, atq; ante obitū patris decedēte primogeni to, secundò natus, & sic per ordinē quātū cūq; minimæ fuisset ætatis, in Regnū sub stitueretur: si autē deficeret filius mascu lus, statuisse, vt filia eodē ordine ad Reg ni successione admitterentur, cui ipsa magnorū Gothorū prouidētia ex nobi lioribus Gothis virū deligeret, quo re galis posteritas cōseruaretur, secundū Lu cā Tudēf. quē refert in suo Chron. vbi d̄ Rege Pelagio agit. Idē repetit ipse Pala. Ruu. in rep. Rub. de donation. inter vir. & vx. §. 69. n. 26. quod latius cōprobat D. Molin. d. lib. 1. c. 2. n. 11. 12. & 13. & iterū in adnotat. ad fi. libri positus, n. 1. 2. & 3. & Ioan. Garfia de expensis & melior. c. 16.

na. 17. cum sequentibus eum referens D. Spino in suo Specul. testam. gl. 19. n. 73.

41 † Ex quo primò deducitur. l. 2. ti. 15. par. 2. vbi de Regni Castellę successionē, eius que forma iure maioratus agitur, ex ea lege Gothorum antiquissima originem duxisse, vt aduertit D. Molin. vbi supra.

42 † Secundò deducitur, legem illam, dū dicitur ex nobilioribus Gothis virum deligeret, supponere, Gothorum quosdam fuisse nobiles, quosdā verò nobiliores: iuxta quod etiam lex illa forijuzgo antiquior Gothorū, cui innitur Ioan. Garfia, poterit intelligi, nempe, vt sicut tempore, quo Regnum Gothorū successionē in filios deferebatur (prout nunc defertur) deficiente masculo, deligendus erat vir ex nobilioribus Gothis nuptijs copulāndus filiæ foeminae regis prædefuncti: ita etiam prius, quando idem Regnū non successionē, sed electione conferebatur, de nobilioribus Gothis Rex eligeretur: non enim est nouum, vt priores leges ad posteriores trahantur, vt in. l. nō est nouum. ff. de legib.

43 † Ex superioribus igitur satis probatum existit, Gothorum gentē nobilissimam fuisse, verumq; esse atq; omnino seruādum diuerbiū vulgare prædictum, *Que los que vienen o deciden de los Godos, son muy hidalgos*, si peritis in arte credendum est: quod (vt prædiximus) omnino nō diffitetur glossator nostrę. l. nō enim inquit aperto ore q̄ sit falsum: *sino q̄ no se funda en mucha verdad*, ergo alicui innitur: *y quādo no fuera mucha sino alguna, bastara la antigüedad y pronabilidad que tiene, y estar tan recebido, y seguido, como esta por las Chronicas, y Chronistas de España. y todo el comun della, por lo qual se confirma y corrobora este dicho comun.*

44 † Superest vt satisfaciamus fundamentis contrarijs: & primum nēpe quod vñratū sit in Hispania iam inde à Gothis, quo tēpore nobiles distinguebātur à plebeis, vt nobiles suos haberēt iudices, nō

obstat: quoniam id probabilitate caret, cum legamus in Chronicis, quod tēpore Regis Alfonsi. IX. qui appellatus est sapiens, *en Burjos se le agrauaron los hijosdalgo de algunas cosas, y le pidierō las proueyesse, y entre ellas fue vna, que ninguno huiese poder de los juzgar, sino fuese hijodalgo, y para esto estuuiessen puestas, y se nombrassen por el Rey dos juezes que anduuiessen en la Corte del Rey, y se llamassen Alcaldes de los hijosdalgo, y el Rey se los concedio y los nombro*, vt refert Otalora de nobilit. 3. par. c. 2. n. 3. & Ioā. Garfi. hic glo. 1. nu. 3. & forsan hoc fuit initium horū iudicum, qui appellantur *Alcaldes de los hijosdalgo*, secundum Otalorā vbi supra; *y este Rey don Alfonso que se llamo el Sabio, fue el que hizo las leyes de las siete Partidas, en la era de la Encarnacion de nuestro Señor, y Salvador Iesu Christo de. 1241. años, segun Montaluo su glossador: y segun Gregorio Lopez de. 1251. años, como parece por su proemio. Por manera q̄ conforme a entrābas quētas fue muchos años despues de la destruyçō de España, y de los Reyes Godos, vt patet ex supradictis.*

45 † Deinde lex illa forijuzgo, que habet Regē Gothorum, non esse eligendum de consejo de villanos, quare hinc probare nititur, apud Gothos esse tunc iam nobiles, & plebeios, & sic q̄ inter Gothos, huiese vnos hidalgos, y otros villanos, y ansī que no eran todos los Godos hidalgos, non videtur id probare: si quidem hoc minimē dicit, sed tantum præsupponit, illo tempore auer villanos, nec aperit, *Si aquellos villanos eran Godos: Pero quando lo fuessen, porque parece no podian ser otros, no por esso de xauan de tener la nobleza originaria que traian de sus antepasados Godos, como decendites dellos; supuesto, que como queda probado, la gente Gothica indistintamēte era nobilissima.*

Pero quiso aquella ley y decidio que el Rey no fuese eligido de consejo de villanos del pueblo,

blo, y que el tal Rey, no fuese extraño, sino del linaje de los Godos, e fijosdalgo, enoble; non vero voluit lex eadem decidere, quod si villani essent Gothi, nobilitate carerēt, nec de hoc verbum vllum in ea adest.

46 † Nobilis autem nobiliter viuens eo quod sit rusticus, & proprijs manibus laborans non amittit nobilitatem, vt probant Guido Papæ decif. 11. & 41. dicens, quod ita feruat stylus in curia parlamenti Delphinatus in iudiciō, & iterū decif. 392. & alios allegans Tiraquelus de nobil. c. 2. nu. 54. pag. 29. Auenda. in suo dictionario, verbo *cauallero*, in versic. & quod dicti nobiles. Vincēt. de Franchis decif. 128. nu. 4. diximus consi. 1. num. 7. quanuis si mercimonia exerceat, non gauderet nobilitate, secundum Guid. Papæ decif. 196. nobiles. prout eum refert & sequitur Franchis vbi supra.

47 † Nobilis enim à rustico non loco ipso, sed genere, virtutibus, & diuitijs distinguitur, vt est tex. notabilis in. l. si prædiū. C. de præd. min. l. vrbana familia. in princip. ff. de verb. signific. per quæ iura hoc in specie tenet Ias. in. §. itē Seruiana. nu. 2. §. in fin. instit. de act. ion. † vbi cōcludit nobiles esse, qui etiam rus continuo habitant, dummodò viles artes non exerceant (de quo an in Hispania verū sit, infra agemus) refert, & sequitur Tiberius Decianus consil. 66. nu. 42. & 43. lib. 3. vbi nu. 44. cum Bal. in. c. dilectus post mediū de rescrip. probat, † hoc esse præcipuum nobilium, quod duo habeāt domicilia, alterū scilicet in vrbe tempore hiemis, & alterū in rure tēpore æstiuo.

48 † Nihilominus tamen maior est nobilitas eorum, qui ciuitatem habitant, & ideò sunt nobiles ciuitatis, quàm illorū qui habitant in comitatu, & sic appellantur districtuales, vt cū alijs probat ibi Decianus. nu. 4. licet postea. nu. 46. cum sequētib; probet, apud se nullam esse differentiam inter nobiles districtuales, & nobiles ciuitatis.

51 † Electio autem Regum Gothorum quamuis in. d. l. forijuzgo dicatur quod sit facienda *en la ciudad de Roma*, est manifestum codicis mendum, tamen id in omnibus libris Hispanis verbis scriptis, semper hoc pacto appositum sit: cum non in vrbe Roma, sed in vrbe regia sit legendum, prout in libris Latino sermone compositis legi solitum est. Urbem autem Regiam Toletum Gothi appellabant, quod ibi sedes regia esset perpetua & Regum domicilium, prout euidenter ex concilijs Toletanis comprehenditur. Ex quo fit, vt in ea lege, nō in vrbe Roma, sed in vrbe Toletana deinceps legendum sit, vt aduertit D. Molina in dictis adnotat. num. 1. & 2. quicquid aliud velit. D. Spino in suo Specul. testament. glof. 19. principal. n. 73. Primate igitur totius gentis cum sacerdotibus successorem Regni consilio communi constituere debent, vt in. d. 4. Concilio Tolet. canone vltimo habetur.

52 † Et quamuis apud Gallos nobiles, gentiles homines vulgò appellantur, ignobiles autem & plebei, villani, & rustici, & leges feudales ignobiles rusticos appellant, vt in. c. si rusticus. & in. c. si miles & in. c. si quis rusticus, de pace tenend. † villa enim est prædium rusticum, vt in. l. 1. §. siue autem. ff. de operis nou. nunciat. & in. l. si ita. §. vltimo. ff. de fund. instruct. & c. in. l. si maritus. §. legis Iuliz. ff. de adult. † villani tamen & rustici ignobiles dici possunt à villa & rure, nō propterea quod sit ignobilis & plebeius quisquis rus habitat, vt inquit Ias. in. d. §. item Seruiana. n. 26. de actio. per textum in. d. l. vrbana familia, vbi dicitur: Vrbana familia, & rustica, nō loco, sed genere distinguitur, quasi etiam nobilis ab ignobili, non loco, sed genere distinguatur: licet sit, & distinguatur rusticus, & rusticanus eo sensu, quo sumunt, qui propriē, & latinè loquuntur, vt colligi potest ex. l. 1. vbi hoc notant Lu

cas de Pena. & Ioan. de Plata. C. ne rustic. ad vllum obseq. de volu. lib. 1. Bar. in. l. conficiuntur. §. codicilli, paulò ante fin. ff. de iur. codicill. & optimè Tiraq. de nobilit. c. 2. nu. 53. & 54. ubi num. 55. quòd leges pluris faciunt, habentq; in maiori pretio nobiles, qui in vrbibus morantur, vt probat ex. in auth. præfides, ibi, Nobiliores ciuitatum habitatores. C. de Episcop. & cleric. & alibi, vt ibi per eum. † Nihilominus videmus rusticos istos, siue agrestes, esse moribus, vita, sermone, incultos, rudes, ineptos, stolidos, duros, inhumanos, truces, in suaues, seuos, asperos, immanes, feros, & pene barbaros, nullaq; honestatis, sed vtilitatis potius rationem habètes, & modis omnibus dissidentes à moribus, quibus nobiles potissimum munitos insignitosq; esse decet, vt refert idè Tiraquel. ibidem num. 57. & nonnulla etiam in proposito Otalora de nobilit. 5. par. c. vltim. nu. 20.

57 † His forsan rationibus lex Gothorū præcitata sanciuir ne rex eligeretur consilio paucorum, nec villanorum, ne in re adeò graui, prout erat huiusmodi regis electio, à qua vtilitas publica totius Hispaniæ depèderet, erraretur, sed per primates totius gentis cum sacerdotibus ipsa fieret, vt cauetur in præd. Concilio. III. Toletan. † Fuerunt enim Gothorum primates, magnanimi, audaces, & naturaliter ingenio faciles, prouidi, atque constantes, &c. vt refert Rodericus Archiepiscopus Tolet. lib. 1. suo Chronic. general. cap. 9. ad fin. Nimirum ergo si ob prædicta, regem consilio villanorum eligèdum esse prohibuerint. Constat igitur ex præfatis, non ideò villanos dici necesse esse ignobiles, cum nobilis non loco, sed genere distingui debeat, & gens tota Gothorum fuerit nobilissima, vt ex præcitatis Chronicis satis probatur.

59 † Non obstat etiam secūda pars eius-

dem. l. forijuzgo, quatenus dicitur in ea: *Si non è de los Godos, e fillo dalgo, e noble*: quasi innuat, non omnes Gothos fuisse nobiles, nec fidalgos, quando quidem illa dictio. E. ponitur inter diuersa, & est copulatiua in hunc sensum, nempe, vt requiratur quòd eligendus in regem sit è Gothis, & nobilis, non vero ignobilis, licet sit ex Gothis, quia vtrumq; copulatiue requiritur, iuxta regul. iuris vulg. Nā primo respōdemus, hanc partem illius. l. intelligendam esse iuxta Concilium Toletanum supra relatū, nempe vt eligendus in regem Hispaniarum, sit ex nobili gente Gothica, vitioq; traduentis leges illas de latina lingua in Hispaniam, vel incuria typographi, aut correctoris, vel ob iniuriam temporum, potuisse addi litera. E. prout fuit erratum in illis verbis: In Vrbe Roma: cum tamen in originalibus latinis, non ita, sed in Vrbe Regia scriptū esset, vt retulimus supra: facilius namq; mendū cōtingere potuit in additione vnus literæ. nempe. Y. vel. E. quā in vna parte adeò substāiali, prout, in Vrbe Roma; cum tamen non ita traducendum erat, sed eius loco, in Vrbe Regia.

60 † Secundo respondeo, quòd cum leges Gothorum latinè primo conscriptæ fuerint, vt omnes fatentur, præcipuè, qui eas viderunt in lingua latina tunc temporis, non sequitur, nec verisimile est, quòd verbum latinum significaret *hijodalgo*, quamuis in Hispanica ibi expositum, aut traductum fuisset: ita respōdet Baeça vbi supra de inop. deb. c. 16. nu. 46. illud addens, quòd licet tempore, quo Gothorum imperium in Hispania vigeat, non omnes Gothi essent nobiles, attamen deleta in Hispania Gothorum potentia, quiuis ex ea gente, quæ pridem regni Imperium tenuerat, nobilissimus habebatur: hocq; cōprobari potest ex Chronicis prædictis, dū loquuntur de reliquijs nobilis gētis Gothorū, qui

in

in montanis remāserunt tēpore generalis vastationis Hispaniæ, quo infelicissimus Rex Rodericus victus fuit, & inuisus vsq; hodie, & postea ad Pelagiū peruenerunt, ipsumq; viriliter adiurunt in recuperatione eiusdem Hispaniæ.

61 † Tertio, & vltimo respondeo, quòd supra diximus de copula. Y. cum intellectum habere, vt si quādo inter duo ponatur, quorum vnum alteri insit, ambo in vnum resoluantur, sitq; alterū, velut quædam adiectio alterius, vt sæpè in sermonibus nostris contingit; idq; sit gratia clarioris intelligentiæ: & præterea de iure probat, & tenet Bart. in extrauag. ad reprinendum in verb. videbitur, & in. l. 1. in princip. col. 1. nu. 2. ff. de pact. & in. l. 1. col. 2. nu. 2. ff. de iustitia, & iure, & ibi Ias. nu. 2. cum sequentibus: & hoc est traditum pro regula, secundū Ioan. Orosc. in. d. l. 1. nu. 24. ff. de pact. & ceteri etiam sequuntur. secundum eundem Orosc. in. l. 1. nu. 6. & 7. ff. de offic. procurat. Cæsar. Verba igitur illa: *fillo, dalgo, e noble*, cum insint in præcedentibus, nempe *de los Godos*, quia Gothica gens nobilis erat, vt probauimus, in vnum resoluuntur cum verbis præcedentibus *de los Godos*, ac si diceret apertius lex illa, quòd eligendus in regē sit fidalgo, & nobilis è Gothis quia Gothi huiusmodi sunt, vel Gothus nobilis, quia in Gotho inest nobilitas, sicut in exēplis Bar. placitū & cōsensus, id est placitus consensus: Arma virumq; cano, id est armatum virum: id quod in prædicta lege apertius fit, quia postquam dixerat, *è fidalgo*, adiecit, *è noble*: cum tamen, *si fidalgo è noble*, nō sint diuersa, sed idem, saltem in nobilitate sanguinis, quæ naturalis appellatur: & quòd gens Gothica esset nobilis, omnes Chronistæ testantur, & Concilium Toletanum præcitatum probat. Remanet igitur ex omnibus supradictis, & late dissertis comprobata hæc secunda

etymologia huius nominis *hidalgo*, vt idcirco ita dictum esse censendum sit, quasi filius God: & sic fidalgod: Gothi enim nobilissimi fuerunt, vt est probatum.

62 † Prius tamen, quā ad tertiam & vltimam deueniamus, veluti per transennam hīc agere libuit, an Reges nostri Hispaniæ sint descendentes à Regibus Gothis prædictis nobilissimis, necne? Quia in re historiographi communiter in hoc conueniunt, Pelagium Regem quondam Hispaniarum, à Regibus Gothis fuisse propagatum, ab illaque Regia profapia descēdisse: & post cladem illam generalem & miserandam Hispaniæ, primitus Hispaniæ Principatū obtinisse, vt constat ex ipsis, & affirmat Palat. Ruu. de iusta obtent. regn. Nauarræ. 6. part. §. 9. est * cōmunis opinio, vt pleno ore affirmat Gariuay in. 1. parte. lib. 8. del Compendio historial de España. c. 50. sub nume. 20. eamque nouissimè sequitur Ambrosius Morales statim citandus: & frater Hieronymus Roman. libro. 7. de las Republicas del mundo, en la Republica Septentrional. c. 1. fol. 134. colum. 3. ibi. *Pero esto es cierto: adonde dize, que don Pelayo era del linage Gothico y Real. † Y q̄ ha auido de la sangre de los Godos en España ochenta y cinco Reyes, contādo desde el primero que fue Athaulfo, hasta nuestro señor el Rey dō Philippe segūdo. Y mas dize, que si don Pelayo no fue hermano del Rey don Rodrigo, como no falta quien lo diga, alomenos fue nieto del Rey Recesuinto. Pero en esto, aunque los Obispos Sebastiano de Salamanca, e Isidoro de Sela, dizen en general, que Faula padre del Rey don Pelayo fue del linage de los Reyes; lo mas cierto y verdadero es, conforme a las historias del*

Arçobispo don Rodrigo, y del Obispo de Tuyd, y Ambrosio de Morales que los refiere y sigue en el lugar que luego citare, que don Fauila fue hijo del Rey Cindasuindo, que esta enterrado en san Roman de Hormisga: el qual tuuo sin Reccesuindo otros dos hijos, el vno llamado Theodofredo Duque de Cordona, padre del dicho Rey don Rodrigo Godo, q̄ esta enterrado en Uiseo de Portugal: y el otro Fauila Duque de Cantabria, padre del dicho Rey don Pelayo, el qual con su muger la Reyna Gaudiosa esta enterrado en santa Eulalia de Cangas. Estas genealogias y descendencias pone el Obispo de Ouedo Pelagio, en su libro original antiguo que es de la dicha Iglesia: a quien vio, refiere, y sigue Ambrosio de Morales en su Chronica general de España, lib. 12. c. 29. y 64. Y así conforme a esto se facan en limpio dos cosas: la primera, que el Rey don Pelayo fue hijo del Duque don Fauila, o Fasila, que es todo vno: porque los Godos pronuncian differentemete V. por F. y F. por V. como lo hazen aora tambien los Tudescos; y nieto del Rey Godo Cindasuindo. La segunda, que el Rey don Pelayo, que otros Chronistas llaman Infante, era primo hermano del Rey don Rodrigo, ultimo Rey Godo que perdio las Españas, por ser como eran hijos de dos hermanos, Theodofredo y Fauila, y nietos del dicho Rey Cindasuindo, como tambien lo confiesan los Aragoneses en el proemio de la recopilacion de sus fueros, aunque entre los Chronistas ay alguna diuersidad en la descendencia de estos dos cauallos, Fauila, y Theodo-

fredo, trocandoles los padres: pero lo arriba dicho parece ser mas verdadero, segun el Obispo de Tuyd, y Ambrosio de Morales que le sigue, y vbi supra. Adõde dize tambien que el dicho don Pelayo temiendo la yra del Rey Ubitiza, que auia muerto con vn baston a su padre, se fue huyendo a la Catabria y tierras de Vizcaya, adonde por su padre era querido, y estimado: lo qual primero afirmo el Arçobispo don Rodrigo, lib. 3. de su Chronica. c. 16. diziendo que Pelayo se escapo de la furia de Ubitiza, quia volebat Dominus liberationis asilum in Hispanijs conseruare. De todo lo qual se prouea no ser verdadera la opinion de aquellos que refieren Palat. Ruu. vbi supra. 6. parte. §. 7. y Roman. vbi supra, que tenia que don Pelayo fue hermano del Rey don Rodrigo; porque no lo fue sino primo hermano, como hemos visto. Y así mismo que se engañó el dicho Romano en dezir, que don Pelayo fue nieto del Rey Reccesuindo, porque no fue sino nieto del dicho Rey Cindasuindo, y sobrino del dicho Reccesuindo, hermano del dicho Fauila su padre: como tambien parece faltan en esto Castillo en su historia, lib. 2. de los Reyes Godos, discurso. 10. y en el lib. 3. discurso. 1. y Manuel Correa Portugues, en la tabla que hizo de la descendencia de los Reyes Godos, impressa en Salamanca año de 1586. Los quales aunque confiesan y afirman que don Pelayo fue hijo de Fauila, Duque de Cantabria, y de doña Luz: pero no parece que aciertan en dezir que esta doña Luz era hermana del Rey don Rodrigo, hijos

ambos

ambos de Theodofredo, hijo de Reccesuindo: porque si auemos de seguir, como es razon, a los autores antes alegados, por ser mas antiguos, y mas graues, Fauila padre de don Pelayo fue hijo del Rey Cindasuindo, y Theodofredo no fue hijo de Reccesuindo, sino su hermano, hijos del Rey Cindasuindo. Y así doña Luz, si fue madre del dicho Rey don Pelayo, no parece que pudo ser hermana del dicho Rey don Rodrigo, alomenos de parte de padre: porque Fauila fue hermano de Theodofredo, hijos entrambos del Rey Cindasuindo, como esta dicho. Si ya no dixessemos que don Fauila se auia casado con dispensacion de la sede Apostolica, con la dicha doña Luz siendo su sobrina, hija de Theodofredo su hermano, y hermana del dicho Rey don Rodrigo: como muchas vezes accade entre Reyes, y Principes por justissimas causas, y que así don Pelayo fuesse por vna parte primo hermano del Rey don Rodrigo, y por otra su sobrino; hijo de su hermana: pero a mi parecer, lo que dize Ambrosio de Morales es mas cierto.

- 64 † Pelagius igitur ex genere & sanguine nobilissimo Regum Gothorum Hispaniæ fuit, atque legitimus Rex eiusdē, eiusque successores, qui omnes ab eo vsque ad Regem nostrum, per lineam rectam descendunt, & iure principatum Hispaniæ sibi vendicarunt. secund. Palatium Ruu. vbi supra, dict. 6. parte. §. 7. ad fin. id quod in * confesso est apud
- 65 omnes historiographos nostros. † Ad dit Palat. Ruu. ibidem. §. 11. continuatū fuisse regnum Castellæ, & legionis ab Athanarico Rege, vsque ad Regiā Maiestatem Ferdinandi sancti, Hispaniarū

Regis Catholici per lineam rectā, eiusdem gentis siue sanguinis, absque aliquius extraneæ familiæ stirpis interpositione per. 83. gradus, computando quolibet Regem pro vno gradu: & quod hæc est res ita singularissima, vt in tota Europā, imò forsan in toto mundo similis non valeat reperiri. Idem affirmat Ambrosius Morales vbi supra, al principio del libro vndecimo, en la hoja antes de la primera, diziendo, que desde el Rey don Pelayo hasta aora, el reyno de Castilla siempre ha passado de padre a hijo, o de hermano a hermano. Y que es cosa esta muy señalada, que en el linage real de Castilla se ha continuado por mas de 800. años sin mezcla, perseverando siempre el señorio limpio y todo real, la casta, que no se halla en historia sagrada, ni profana, desde el principio del mudo: y que las cinco vezes que ha caydo la successión en muger, todas ha ganado el linage, acrecentando el señorio, y acerandose la sangre. Y vna vez que entro bastardo, fue su madre de alto linage, y luego se restauo en el Rey don Enrique el tercero, casando con nieta del Rey don Pedro. Refiere el mismo Ambrosio de Morales otra vez, en el libro duodécimo de la dicha su Chronica, cap. 8. pagina. 115. col. 2. in fin. y en entrambos lugares dize, que jamas despues aca los Castellanos auemos besado manos de Rey, que no se ouiesse besado tambien la de su padre o abuelo.

Stantibus igitur supra dictis, bene sequitur, Regē nostrū inuictissimū Philippū huius nominis II. eiusq; progenitores, itidemque & descendētes, tanquā legitimos successores iure primogenij in Hispaniarū regnis à Rege Pelagio des-

cedentes, ab ipsis Gothis originem ducere & præter supra citatos, hoc etiã expressè tenet Otorala de nobilit. 2. parte. c. 5. nu. 7. ibi, & iustè quidem.

† Quinimò etiã longius alio ex latere Reges nostri Hispaniæ, vsque ad Catholicum Regem, & dominum nostrum Philippum II. eiusque descendentes à sanguine regio Gothico descendunt, conuiene a saber, del gloriosissimo Rey Flauio Reccaredo, hermano del santo Rey y Martyr Herminigildo, hijos entrambos del Rey Leouigildo, y todos Reyes Godos de España. Y aunque el linage real de Castilla tenga mucha gloria en proceder de la inclita sangre Gothica: mucho mayor la puede, y deue tener, por ser su legitima y verdadera descendencia de un Principe tan señalado, y tan excelente entre todos los demas reyes Godos, hermano de un Martyr, sobrino de quatro santos tan principales, restaurador de la Fè Catolica en España, vencedor de Frãcia, y domador de los Romanos, valeroso por su persona, amado por su bondad, atreuido por su grandeza, como lo refiere y cõsidera escogidamente Ambrosio de Morales, vbi supra lib. 12. cap. 8. prouandolo por lo que nuestros Chronistas antiguos dizen, quando escriuen del rey don Alonso. 1. deste nõbre, llamado por su mucha religion el Catolico, yerno del rey don Pelayo; y de otro su hermano que no fue rey, por que todos afirman que aquel Principe, y su hermano venian del linaje, y descendencia del dicho rey Reccaredo, como lo deduze el Obispo de Salamanca Sebastiano, casi contemporaneo del Catolico, y por esto de mucha authori-

dad, quien siguen Ysidro Obispo de Beja en Portugal, llamado comunmente el moço à diferencia de san Ysidro Arçobispo de Seuilla: este es author graue, y de gran authoridad entre todos los hombres doctos, y de buen iuzzio en la Historia, y don Lucas de Tuyd, y el Arçobispo don Rodrigo, y el Doctor fray Iuan Gil de Zamora, en la Historia general del rey don Alonso el Sabio: y lo afirman tambien las Chronicas de Aragon, y todos los que despues han escrito, aqui sigue Ambrosio de Morales arriba referido: y es del mismo parecer de los nuestros Pala. Ruu. vbi supra. §. 7. Y certificase de todo punto por dezirlo el rey don Alonso el Casto, en su priuilegio que dio a la yglesia de Logro en. 27. de Março, año de nuestro Redemptor Iesu Christo de. 832. Contando alli como cobro de los Moros aquella ciudad el rey don Alonso el Catolico, que decedia por derecha sucesion del rey Reccaredo de los Godos, segun lo refiere Morales, vbi supra. Este rey Reccaredo, es el que entre los reyes Godos de España, echando de si, y de todo su reyno el error Arriano, professo con todos los suyos nuestra santa Fè Catolica, como lo trae Pala. Ruu. d. 6. 7. Y mas largamente Ambrosio de Morales d. lib. 12. c. 1. y en el cap. 3. dize que este rey fue el que hizo celebrar el Concilio. III. Toletano: y el dicho don Alonso el Catolico su descendiente auiendo se casado con una hija del rey don Pelayo llamada Ormifenda, o Hermifenda, muerto don Pelayo, y su hijo don Fañila, sucedio en el reyno, y del y de los demas reyes arriba referidos decien-

den

den nuestros reyes Catolicos de Castilla, y de Leon.

Bien prouado tenemos arriba, como por lineas rectas decien den nuestros reyes, y señores nuestros de España de la sangre real de los reyes Godos, sus progenitores, de manera que nadie pueda con razon poner duda en ello.

67 † Con todo esso no han faltado autores de mucha autoridad, y escrituras antiguas que contradizen a la comun opinion arriba referida, afirmando que don Pelayo fue varon principal natural de las Montañas de Cantabria, hijo del Duque de Cãtabria, a donde hasta estos tiempos se ha conseruado la dependencia del linaje y lengua del Patriarca Tubal poblador de España, como lo afirma e sigue Estevan de Garinay. d. c. 50. refiriendo por autor desta opinion a don Francisco de Navarra Arçobispo que fue de Valencia, que dezia que don Pelayo no era Godo: ni a los reyes de España resultaua ninguna gloria por descender de los Godos, pues euidentemente era mas noble y clara generacion la de los mismos Españoles descendientes de Tubal progenitor de los verdaderos Españoles, que la de los Godos estrangeros poco auia tenidos por Barbaros, que andauan peregrinando por el mundo. Tambien esfuerça esta opinion, diziendo que los nombres de Pelayo, y de los demas reyes de España despues del son muy diferentes de los nombres de los Godos sus antecessores. Desto mismo parecer, que Pelayo, y sus descendientes no sean de los Godos, refiere Garinay, que estã tambien Enciso en la suma de su Geographia, hablando con el

Emperador don Carlos Maximo rey de España, y otros muchos graues varones, y muchos reyes de armas tratando de la descendencia del mismo Emperador, que le hazen Cantabro, por la parte de España. † Y que despues quando salto en Fañila hyo de Pelayo la linea masculina, tornò nœua linea de varon de la propria nacion Española de los Cãtabros, en el rey don Alonso el Catolico, de quien todos escriuen ser de Cãtabria, como lo refiere Garinay, vbi supra.

69 † Pero todo esto no concluye que don Pelayo dexasse de ser, y descender de la sangre real de los reyes Godos, sus verdaderos progenitores: y lo mismo sus descendientes hasta el rey don Felipe nuestro señor, y los suyos, y despues se boluiesse à mezclar y juntar la misma sangre real de los reyes Godos, en los descendientes del rey don Pelayo, con la generacion del rey don Alonso el Catolico su hermano y successor, que como se ha prouado euidentemente, decendia derechamente del rey Reccaredo: y ansi se deue tener la dicha comun sententia, que es de los mas en numero, autoridad, granedad y antiguedad autores Coronistas de España, que don Pelayo fue de linaje real de los Godos, y por el consiguiente lo fueron, y son todos los reyes de España, despues del sus descendientes y sucessores, no solo por la linea real del dicho rey don Pelayo, sino tambien por la del dicho rey don Alonso el Catolico su yerno. Y esto no cõtradize a que tambien no sean naturales Españoles Cantabros, pues lo pueden ser, y son por otras lineas, y dependencias, y ansi concurre en ellos el un linaje, y el otro

otro juntos, como consta del proemio de la recopilacion de los fueros de Aragon.

† Et primi quidem Gothorum Reges Athanaricus, vel secundum alios Alaricus (à quibus nostri Reges Catholici indubitata trahunt originem, ut probauimus) ex grata Honorij Imperatoris Hispani concessione Hispanias viriliter aggressi sunt, & Vvandalos, Sueuosq; eas tunc temporis tyrannicè, & contra Imperatoris voluntatem occupantes forti animo debellarunt, eosque ab Hispanijs expulerunt, & in Africam fugere coegerunt: ex tuncque postquam Hispanicam Monarchiam adepti sunt, vsque ad nostra tempora (eo duntaxat excepto miserabili, & lamentabili tempore, quo Saraceni Hispaniam inuaserunt) absque alterius gentis intermixtione Reges Gothi regnauerunt, & in sempiterna secula regnabunt. Itaque nostra regna, nec transferunt, nec transeunt (sicut cætera) de gente in gentem: eo quod iuste, & non tyrannicè initiū ex prædicta Honorij Imperatoris concessione habuerunt, ut auctor est Ioan. Lup. de Palat. Ruu. de benef. vacant. in curia. §. 8. in princip.

Verumtamen, re ab Historicis præcipuis (quibus magis in hoc credendum est) radicitus euulsa, ut patet ex Roderic. Archiepiscopo Tolet. lib. 2. suæ Histor. general. Hispan. c. 4. cum sequentibus, Alaricus Rex secundus Gothorum, qui successit in regno Athanarico, primo eorum regi, impetrauit ab Honorio Imperatore longè positas prouincias, scilicet Gallias, & Hispanias, quas pene perdiderant Romani, ut Gothos à finibus Italiæ pellerent. Quæ donatorem Gothi acceptarunt sacro oraculo confirmatam, & ad patriam sibi traditam processerunt, non tamen tunc peruenerunt, sed ipso Alarico sepulto, ad regni fastigium Athaulfus, eius consanguineus fuit sublimatus: qui audiens insolentias barbarorum cœpit condolare miserijs

Hispanorum, & occurrere incurribus Vvandalorū: & dum relictis Gallijs Hispanias peteret, à quodam suorum apud Barcinonem fuit inter familiares fabulas iugulatus, era. 455. Demum Sigerico eius immediato successore defuncto, Vvalia in regno successit, qui ad Hispanias per Constantium patritium euocatus Romani nominis causa barbaris intulit magnas cedes, Vvandalos, Silingos in Bætica bello prostrauit: Alanos, qui dominabantur Vvandalis, & Sueuis ad eum cecidit, ut extincto Athace ipsorum Rege, pauci qui superfuere ex Alanis, oblitum regni Gunderico Regi Vvandalorū, qui in Gallæcia residebat, sese darent: & dum cum Vvalia cōfligere tētauerunt, non potuerunt eius potentiam sustinere. Deuictus itaque cū Vvandalis Gundericus fugam in Africam meditatus, in freto Gaditanum maris vi grauissimæ tempestatis effraus, omisso navigationis periculo, relictis Hispanijs fugam in Gallias procurauit. Prostratis igitur Vvandalis, Alanis, & Sueuis potitus victoria ab Hispanijs gloriosus Vvalia reuertitur in Tolosā. Idem concludit Gariway lib. 8. suæ Chron. generalis capit. 1. & 2. dicens, *que los Godos entraron en España siendo su Rey Ataulfo; en el año del Nacimiento del Señor de. 414. y Manuel Correa Lusitano en la dicha su tabla de la descendencia de los Reyes Godos de España, diciendo, que aunque Athanarico fue primero Rey Godo, no entro en España, sino que el primero que entro en España fue Ataulfo: y lo mismo los demas Chronistas, y en especial Ambrosio de Morales en su Chronica general de España, lib. II. c. 6. & 30. adonde refiere que los autores modernos, y entre ellos Vaseo dicen lo de la concession del Emperador Honorio: y segun Ysidoro despues en tiempo de*

otro

otro Emperador llamado Auito, Teodorico entro en España, con licencia, y consentimiento del dicho Emperador Auito, quasi como en remuneracion de la ayuda que auia dado para el Imperio, para que todo lo que aca ganasse quedasse por suyo, sin que los Romanos pretendiesen ningun derecho de la posesion antigua en ello: y que esta es y fue la primera entrada de los Godos en España con nueuo derecho, dandoles el señorio de ella quien con razon podia, como tambien antes el Emperador Honorio, como esta dicho, auia dado el mismo derecho al Rey Alarico sobre España. Cum autem tunc ipsi Reges Gothi construxerint in Hispanijs sacra templa, & ecclesias, ubi diuina officia celebrarentur, dotemque eis constituerint, & ornamenta plurima eis ministrauerint, ut constat ex Chronicis antiquis, & II. huius regni, nimirum quod ex hoc ius patronatus in eisdem ecclesijs præsertim Cathedralibus sibi, & successoribus suis acquisierint, & specialiter reseruauerint; quod iure facere potuerunt, ut in. c. nobis, & in. c. præterea. de iure patronat. cum similib. & latè probat cum Archidiacon. & Bal. Palat. Ruu. ubi supra: quos sequitur alios etiā referens Coua. in reg. possess. de regul. iur. in. l. 6. in. 2. p. §. 10. nu. 5. Eandem sententiam sequitur plures citans Didacus Perez in. l. 3. tit. 3. lib. 1. ordinamen. col. 121. ubi quod non solum hoc procedit quantum ad protectionem, ut existimabant ab eo ibi allegati, sed etiam quoad præsentationem Prælatorum. Quod hodie probat expressè l. 1. tit. 6. lib. 1. nouæ Collect. regis à nostro inuidiosissimo Rege Philippo condita, anno. 1565. quæ ita se habet: *Por derecho y antigua costumbre y justos títulos y concessiones Apostolicas somos patron de todas las Yglesias Catredales*

destos Reynos: y nos pertenece la presentacion de los Arçobispados, y Obispados y Prelacias, y Abadias Consistoriales de estos Reynos, aunque baquen en Corte Romana. Deinde, & per. c. 19 de reformat. sacri Conci. Trident. sessio. 25. ibi: *Exceptis patronatibus super Cathedralibus ecclesijs competētibus, & alijs, quæ ad Imperatorem, & Reges seu regna possidentes aliosque sublimes ac supremos Principes, iura Imperij in dominijs suis habentes, pertinent: hoc ius patronatus illesum seruari iubetur, ut ex illo decreto patet, & tenet Azeued. in. d. l. 1. num. 4. ubi cum numeris sequentibus latè probat, consuetudine etiam, & Papæ priuilegio, hoc ius competere nostro regi Hispaniæ: & refert Guerrerij relatum per Mencha. controuer. illust. c. 22. num. 15. latè hoc defendentem.*

Quæ sententia fuit etiam antiquitus approbata in Conc. XII. Toletan. ann. 1. Heruigij Gothorū Regis, qui Hispanias obtinebat era Cæsaris. 723. ann. à Natiuitate Domini nostri Iesu Christi. 685. ut refert præfatus Roderic. Archi. Toletan. lib. 3. suæ Hist. c. 12. & obseruauit Alfonso à Carthagine, Episcopus Burgenfis, in Anacephaleosi regum Hispan. c. 40. Quo quidem Concilio decretum fuit quod Rex ad Episcopalem dignitatem promouendos eligeret, ipse uero Toletanus Antistes, præuia morum examinatione, institueret: cuius Canonis Gratianus meminit in. c. cum longe. 63. distinct. ubi Præpositus dicit notabiliter, quod Rex Hispaniæ tempore illius Concilij Toletani habebat priuilegium præsentandi Episcopos in Ecclesijs Cathedralibus. Eiusdem Concilij meminerunt Palat. Ruu. ubi supra. §. 9. & Coua. etiam ubi supra statim recitandus: nec non & Azeued. d. l. 1. post Didac. Perez in. l. 2. tit. 6. lib. 1. ordinament. col. 251. & D. Spinò in suo Spec. testa. gl. 4. n. 13.

Et

Et quantum nulli dubium sit, quod prædictum Concil. Toletan. celebratum fuerit anno. 1. Heruigij, mense Ianuario, quia id ex ipsius Concilij actis constat: in hoc tamen controuersia versatur, sub quo summo Pontifice id contigerit: quam bene explicat D. Couar. d. 2. part. §. 10. nu. 6. ideo super hoc non conuenit amplius immorari. Superest igitur ex supradictis clarum, electionem, & præsentationem Episcoporum Hispaniæ iure ad eius Regem pertinere, atque spectare, rationibus prædictis: sed & consuetudine, & quasi possessione immemoriali Reges Hispaniæ hoc ius præsentandi Episcopos legitime præscripserunt, ut eadem. l. regia præcitata affirmat: & probat atque testatur Palat. Ruui. vbi supra. §. 10. Id quod est absque ulla controuersia; ita quidem, ut nisi à Rege nominatus nemo possit his dignitatibus insigniri, ut probat D. Couarr. vbi supra num. 5. quem sequitur Didac. Perez d. col. 251. ideoque secundum ipsum Reges Hispaniæ, hoc suum ius etiam possunt defendere, allegato priuilegio Romanorum Pontificum, quod probare poterunt immemorialis temporis quasi possessione inconcussa & notoria, in qua existunt, quæ vicem tituli obtinet. l. hoc iure. §. ductus aquæ. ff. de aqua quotidiana. c. super quibusdam. §. Præterea. de verb. signif. cum his quæ infra la tius adducemus circa possessionem immemorialem, quæst. 14. nu. 69 cum sequentibus. & probat præterea in terminis D. Spino vbi supra. d. num. 13.

Quinimò idem ius præfatis regibus Hispaniæ competit ex titulo expresso sedis Apostolicæ, quem ad id habent, ut eadem. l. regia præfatur, & affirmat prius Gre. Lopez in. l. 18. glos. magna ad fin. tit. 5. part. 1. dicens. quod Rex Hispaniæ habet etiam concessiones, & confirmationes Papales super isto iure patronatus, quas ipse vidit: quem refert, &

sequitur Didacus Perez, vbi supra. d. col. 251. qui prius in. d. l. 3. tit. 1. eod. lib. 1. col. 21. ad fin. idem probauerat ex Ioan. de Selua in tractatu de benef. 2. part. quæst. 23. nume. 16. dicente, quod hoc regibus Hispaniæ ex priuilegio Papæ concessum est, quia alias tale ius non haberent: & D. Spino vbi supra nu. 14.

Neque superioribus obstat, quod olim apud Hispanos * moribus obtinuit, ut Canonorum collegium cui munus eligendi Episcopum iure communi incumbebat, ut habetur in. c. ne pro defectu, & in. c. congregato, & in multis alijs cap. de electione, & in. l. 17. tit. 5. pa. 1. statim mortuo pastore, regi eius obitum nunciaret, licentiamque, & facultatem eligendi Episcopum ab eo peteret: qua per Regem concessa, Canonici eligebant Prælatus, eumque ante missionem in possessionem regi exhibebant, ut ab ipso bonorum administrationem obtineret, ut expressè cauetur in. d. l. 18. *a dond se e dize que esta mayoria e honra han los Reyes de España por tres razones. La primera, porque ganaron las tierras de los Moros, e hizieron las mezquitas Yglesias, y echaron de alli el nombre de Mahoma, e metieron el de nuestro Señor Iesu Christo: la segunda, porque las fundaron de nuevo en lugares donde nunca las huuo: la tercera, porque las dotaron, e les fizieron mucho bien.* De qua consuetudine, & iure etiã meminit. d. l. 3. tit. 3. li. 1. ordina. & l. 2. tit. 6. eod. lib. 1. & iure æquum esse & honestati conueniēs, quod Prælatus electus in ecclesia Cathedrali, vel collegiali ante institutionem, patrono etiam priuato exhibeatur, ut ipse videat si ne is conueniens, & idoneus ecclesiæ administrationi, probat tex. in. c. lectis. 63. dist. Regis enim interest nosse, qui sint, qui ecclesias intra eius prouinciam sunt admi-

ministraturi, ut cum pluribus auctoribus, quos in id citat, probat D. Coua, vbi supra. d. nu. 5. id fatentibus nuncupatim de Hispaniarum rege ex. d. c. cum longe. 63. distinctione. Necnon, & Didac. Perez, ac D. Azeued. vbi supra nu. 1. cum sequentibus: hoc enim, & præcipue. d. ll. regis videbantur primâ facie contrariæ omnibus ante dictis, & d. c. cum longe cuius temporē ad Reges Hispaniæ expectabat, prout nunc expectat electio seu præsentatio Episcoporum ad Ecclesias Cathedralis, non verò ad Decanum, & Capitulum, prout dicunt expectare. d. ll. Regiæ antiquæ. Non tamen obstant, quia potest dici, secundum Greg. Lopez in. d. l. 18. glos. mag. & in. l. præcedenti, quod temporibus. d. c. cum longe, prouisio Ecclesiarum Cathedralium pertinebat ad Papam, ut in. c. 1. & 2. 2. dist. postea verò data fuit potestas eligendi Prælatum Ecclesijs Cathedralibus, & collegiatis, ut latè per glos. in. c. quanquam. de elect. lib. 6. & in. c. Congregatio. 16. quæst. 7. & cum Reges Hispaniæ essent patroni Ecclesiarum, inducta fuit prædicta consuetudo, ut nunciaretur Principi mors prælati, & peteretur licentia eligendi futurum successorem; & alia de quibus in. d. ll. regijs prioribus: quæ consuetudo valet, & si aliter fieret electio cassabitur, ut ibi probatur. Cū verò postea reseruauit sibi prouisionē ecclesiarum Cathedralium, & certos redditus monasteriorum virorum, ut refert Abb. ibi ab eo relatus, Reges Hispaniæ redierunt ad suum ius primæuum præsentandi electos ad ecclesias Cathedralis, ratione iuris patronatus, prout fiebat temporibus. d. c. cum longe. Neque eis obstat dictum Abbatis in. c. cum inter vniuersas. penultim. notabil. de elect. dum censuit, quod Papa, qui hodie prouidet ecclesijs Cathedralibus, & regularibus, non tenetur requirere consensum Principis in his locis in quibus erat. d. consuetudo; quia Pa-

pa prouidet iure suo, & non vice Capituli, arg. c. 2. de præb. lib. 6. & sic consuetudo grauiosa inducta contra capitulum, non debet extendi ad Papam: quoniã negamus primùm, præd. consuetudinē esse, vel fuisse in grauiam ecclesiarum, sed tantum detrâhere in aliquo pleni iuri patronatus ex electione data ecclesijs Cathedralibus, & collegiatis. Deinde asserimus constâtere, Reges Hispaniæ, non tantum fundare suum ius patronatus in præfata consuetudine immemoriali, sed etiam in concessionibus, & confirmationibus Apostolicis, quas ad hoc habent, ut prædiximus, & testatur Greg. Lopez, in proprio loco, sic respondens illi. l. cum similib. Nec audiendi sunt Ioan. Ferraldus in tractatu de insigni pecul. reg. Franciæ. 9. iure & Ioan. Igneus, in. l. necessarios. §. non alias. nu. 33. ff. ad Syllanian. existimantes, non debere gloriari Hispanos propter. d. c. cum longe. 63. dist. quando Hispani reges concessione Carolo facta id obtinent, qui postquam Adrianum. 1. Pontificem à tyrâride Desiderij Longobardorum regis liberauerat, Hispanias Mahumetica prauitate imbutas, Christianas fecit, potitis eis, Hispaniæ rex insinuatus est: eo medio ius istud regale consequuti sunt. Verum ab horum opinione, quâuis Gallus, dissentit Carol. de Grassal lib. 2. reg. Franciæ iure. 3. & merito, quoniam falsissimum est, quod prædicti opinantur, ut latissimè ad oculum demonstrat doctiss. Couar. d. §. 10. nu. 6. vers. nos vero, quia ante ipsum Carol. Magnum, & ante Arabum in Hispanias expeditionem Gothorum reges id obtinuerunt, ut constat ex. d. Conc. Tolet. XII. præcitato. Quamuis enim nonnulli scripserint, Carolum Magnum cū exercitu suo Nauarram, Aragoniam, Cathaloniam, & adhuc (quod omnino à vero abhorret) Gallociam usque per mediterranea Hispaniarum penetrasse, easque Prouincias à Sarracenis bello abstulisse: nam

& à Gratian. in. c. volumus. r. q. i. adducitur Caroli Magni decretum, vbi ipse Carolus asserit Hispanos sibi subditos esse: attamen fere apud omnes receptum est & Hispani Historici testantur, eundem Cæsarem Carol. Magn. à Sarracenis in ipsis Pyrenæis saltibus Magna cum iactura, & clade fugatum, fufumque fuisse: quod planefatentur, qui ex Gallis exterisq; eius vitam memoriæ tradiderunt. Nostri verò eam victoriâ militibus Alfonso Regis Castellæ qui cum Sarracenis pacem inierat, tribuendam esse censent. Fit igitur ex modo dictis, Carolū Magnum Hispaniarum prouincias minime obtinuisse bello, neq; eas Catholicis Hispaniarum tradidisse regibus: sed ipsi, quorum primus Pelagius fuit, auxilio diuino, post illam Roderici ultimi Gothorum Regis Hispaniæ cladē maximis laboribus deuictis, & fugatis Sarracenis, strenuæ Christianæ Religioni Hispanias restituerunt, vt supra probauimus: & in proposito commemorat Couarr. d. nu. 6. & Didac. Perez. d. colu. 251. Non obest testimoniū Gratiani adductum in d. c. volumus. r. q. i. quia nullam fidem habet ex eo quòd illius decreti auctor incertus sit, aut de Hispanis Galliarum finitimis, & Pyrenæum habitantibus intelligi debet, authore D. Cou. vbi supra. Reges igitur nostri Hispaniæ minime ius eligendi, & nominandi Episcopos ex concessione, & priuilegio Carolo Magno concessio habuerunt, vt fatetur Couarr. ad edictum Henrici regis par. vltim. nume. 31. cum sequentibus, relatus ab eodē Couarr. vbi addit, ante Carol. Mag. idem ius Gallorū reges habuisse, quod reges Hispaniæ longē ante Imperium. d. Cæsaris habuerunt, & habent à tēpore immemoriali, iure communi suffultū, vt videmus, & ita merito à summis Pontificibus semper admissum, imò & approbatū & concessum, atq; in bullis Apostolicis prouisionis Episcopatuū ab ipsis agnitū est:

adeò, vt de hoc in nullo pacto aut modo, tãquã de re certissima, & verissima valeat: fit vnquã nec possit dubitari.

73 † Tertia significatio nominis *hijodalgo* es, *hombre escogido de buen lugar*, id est, de buen linaje, & con algo: que quiere tanto dexir en lengua Española, como bien: y ansi se llaman *hijosdalgo*, que significa tanto como *hijos de bien*. En algunos otros lugares los llaman *Gentiles*, e tomaron este nombre de *gentileza*, que significa tanto como *nobleza de bondad*: porque los *Gentiles* fueron hombres nobles e buenos, y viuieron mas ordenadamente que otras gentes. Ita. l. 2. tit. 21. partit. 2. in ver. *E por esto sobre todas las cosas*, ibi: *E por que estos son escogidos de buenos lugares e con algo, que quiere tanto dexir en lengua de España, como bien: por esso los llamaron hijosdalgo, que muestra tanto, como hijos de bien.* Idem probat iure communi Celsus con-

74 sil. 44. nu. 5. † dicens qd ad hoc, vt aliquis dici possit nobilis, requiritur quòd sit nobilis, natalibus, honore, luce cōspicuis, & diues in patrimonio: quæ tria cumulat rex. aureis literis scribendus, secundum eundem Celsum, in. l. nobiliores.

75 C. de cōmercijs & mercat. † Et apud Gallos, nobiles, gentiles homines, vulgò *gentilz homes* vocantur, vt refert Tiraquel. de nobilit. c. 2. nu. 53. Id quod & in Italia antiquissimum esse fertur, vt refert Cassaneus in Catalog. gloriæ mūd. in tertia consideratione octauæ partis. Et optimè declarat Budeus in adnotatione. ad Pandectas in. l. fin. ff. de origine iuris, quòd apud Gallos magis volunt vocari, gentiles homines, quàm nobiles teste Otalora de nobilitate. 2. par. c. 3. num. 5. & prædicta etiam probat frater Guardiol. in suo tract. de la nobleza de España. c. 28.

76 † Hanc tertiam huius nominis *fidalgo*, significationem, à nostra lege regia traditam, sequitur & bene comprobatur Otalora. d. c. 3. nu. 4. cum sequentibus, dicens, que de buenos lugares se entienda de buen linaje

ge y suelo: y llamanse hijos de bien, ansi por el algo que era la hacienda, como por el buen lugar y suelo donde venian, que era testimonio de verdad y virtud: & inde notat, que en el tiempo de la dicha ley de partida los hijosdalgo eran ricos, y que ansi era y oy es qualidad de hidalguia la riqueza: sed vtrumque requirit lex, nempe, que fueren escogidos y de buenos lugares, id est, de buenos linages, y que tuuessen algo, que es y ha sido bien, y honra. Et tandem inquit, quòd hæc allusio huius vocabuli est planior & communis, eamquē comprobatur ex duobus. 77 Primò, † quia apud Latinos hæc dictio, Aliquid sæpè in eodem sensu accipitur, id est, de bien y nobleza, vt insinuat Cicero. lib. 3. epistolar. ad Atticum in epistola incipienti Accepi Idibus &c. ad finem, ibi, Quare fac vt omnia ad me perspecta, & explorata præscribas, meque vt facis, velis esse aliquem: & Iuuenal. Satyra. 1. *Aude aliquid breuibus gyaris e carcere dignum, si vis esse aliquis*, & Apostol. in secunda epistola ad Galatas ibi, Euangelium, quod prædico in gentibus, seorsum autem his qui videntur aliquid esse: & iterum infra: Mihi autem, qui videbantur aliquid esse nihil contulerunt: & apud Græcos dictio, Tis, quæ latinè interpretatur aliquid, significat egregium, vel notabile: vt affirmat, Ambros. Calepin. in suo dictionario verb. Aliquid, vel aliquis. *Est a misma expositione sigue y apruena* glossator noster. glossa. 18. nu. 26. & 27. *Dixiendo que no tiene por seguro, antes es cosa temeraria apartarse en esto desta ley de Partida, principalmente en cosas y vocablos antiguos de España, y que conforme à ella hijodalgo es hijo debien, id est, que hijodalgo es el que de su padre y mayores hereda este algo y bien: † el qual, segun el dicho author se entienda, que es tener vassallos solariegos: por-*

que este es el algo y bien, que antiguamente y oy, era y es en España estimado en mucho, y entre otros algunos y bienes preciado en mas: y que por esso dexian en España hijodalgo de solar, al que venia vassallos solariegos, entendiendo ansi en el numero. 19. especialmente la dicha ley segunday 3. titul. 21. part. 2. porque este bien de tener vassallos solariegos, era el mas noble, y es oy el mas estimado, y el que el mundo siempre mas ha preciado y oy precia, vt ibi nititur probare ex verbis quarundam chronicarum: quod in alijs numeris illius glossæ sæpè ac sæpius repetit.

79 † Hæc tamen etymologia huius vocabuli, *hijodalgo*, extranea videtur Gregor. Lopez in dict. l. 2. Partitæ, in glossa que muestra tanto, in princip. & inquit D. Sarmiento lib. 1. select. interpret. capit. 15. statim post princip. ante numer. 1. quòd hæc etymologia respicit effectum rei, non tamen omnino veram huius nominis originem explicat: & non placet Baëcæ de inope debit. c. 16. num. 45. quia si nomen, algo, significaret diuitias, & ex diuitijs oriretur nobilitas, potius nobilis diceretur, *padredalgo*, que *hijodalgo* (adde vel *señordalgo*) itaque hi tres authores contra eam tenent, atque ipsam impugnant. Quid tenendum?

80 † Ego in primis, etsi ingenuè fatear, standum omnino esse huic tertiæ etymologiæ vocabuli *hijodalgo*, quia tradita est à conditore. l. Partitæ, quæ sic id expressè exponit, à qua non est recedendum, quia est communis expositio lege regia approbata, viciniore illis temporibus, quibus *los hijosdalgo de España* originem suam huius nominis ducunt, cæteris auctoribus, qui de hac rescripsere; ac proinde veriùs ac propriùs vim ac significationem & deriuationem intellexerit:

Nihilominus tamen probabilem esse

esse existimo secundam ac mediam etymologiam prædict. vocabuli supra positam, nempe ut fidalgo dicatur, quasi filius Gothi, id est, fidalgod, ex omnibus ibi prædictis, quæ profectò eam veram videri ostendunt: nec aliena videtur à prædicta terra expositione, imò nonnihil commune habet cum ea, quandoquidem ut prædiximus, *los nobles Catolicos, que en tiempo de los Godos, y de la destruycion de España se recogieron a las montañas, lleuaron consigo sus hijos y mugeres, y lo que podian de mueble a Cantabria, Asturias, y montes Pyreneos.*

Præterea, que el algo y bien que dize la ley de Partida, de donde tomaron los hijosdalgo de España su denominacion, se entienda, que sea de suelo con vasallos solariegos, por ser este el mayor bien, y el que mas se ha estimado, y estima oy dia en España, ut supra meminimus, credo non fuisse tunc, nec esse nunc necessarium, nec essenziale, para dezirse, ni ser uno hijodalgo, aunque si los tuuiese, seria mejor, y se verificaria bien la ley de Partida, y su palabra algo, que quiere dezir bien. Y en este sentido hablan y proceden las Chronicas alegadas por Iuan Garcia, las quales no prueuan que no seria algo otra hazienda y bien para dezirse con hombre de buen lugar y linage, que lotuuiese, hijodalgo, no teniendo vasallos solariegos: porque como quiera que esta diction y palabra, algo, o bien, de que habla la dicha ley de Partida, sit generalis, atque

simpliciter, & indistinctè posita, & à lege prolata, generaliter & indistinctè debet intelligi *de qualquiera algo y bien, junto con que el hombre sea de buen lugar, hoc est, suelo y linage, como lo requiere la ley de Partida arriba citada.* Igitur non solum de vassallis solariegos, quod fatemur esse magnum bonum, sed etiam de alijs bonis, nempe mobilibus & immobilibus, ac semouentibus, & generaliter de quibuscunque diuitijs sine fraude acquisitis intelligenda est, ac potest, & debet propriè intelligi. † Hanc etiam significationem habent bona apud iurifconsultos antiquissimos, ut in. l. subsignatum. 39. §. bona. ff. de verbor. signification. vbi accipiuntur bona pro substantia & facultatibus, vulgò, *bienes.* Idem in. l. 2. §. in hac actione ibi, sed illud solum, quòd ex bonis meis, hoc est, ex substantia. ff. vi bonor. rap. & sic pro substantia, facultatibus & patrimonio. l. bonorum. ff. de verbor. signific. l. Lucius. la. 2. §. quæ marito. ff. de leg. 2. & in alijs pluribus locis. † Et bona hominum (ut inquit Platon in Gorgia, quem refert & sequitur Rebuffus in dict. §. bona. in princip. tria sunt. Primum, prosperam valetudinem habere. Secundum, egregiam formam. Tertium, diuitias nulla fraude acquisitas. Et quòd verbum, bona, sit nomen generale, ideoque debeat declarari, & aliquid adijci, tenet Rebuffus, vbi supra. Vnde cum lex Partitæ prædicta exponat el algo, de donde se llaman los hijosdalgo de España, id est, bien, que muestra tanto como hijos de bien, simpliciter, & generaliter, y no declare, ni añada otra palabra, que lo restringa à suelo de vasallos: siquese que este algo y bien, se aya y deua entender

der conforme a derecho comun generalmente en lo que suena de patrimonio y riquezas bien ganadas, aora consistan en suelo con vasallos, aora en otros qualesquier bienes o hazienda. No trato aora de donde se llamaron y dizen hijosdalgo de solar conocido, porque desto adelante en la question quarta sobre esta ley, se tratarà largamente; sino solamente de la fuerça deste vocablo, algo, y bien, simplemente pronunciado: el qual sentido y entendimiento, in terminis a la dicha l. de partida, da y sigue nouissimè post hæc scripta visus, & in lucem editus frater Guardioli, en su tratado de la nobleza de España, cap. 27.

Neque obstat, que esto de tener con hombre con vasallos solariegos, era y es el algo mas noble, &c. porque aunque confesse esto, no es substancia, ni calidad necessaria y precisa, para dezirse cono hijodalgo: pues demas de tener este algo, que basta ser otra qualquier hazienda, ha de ser de buen linage y lugar, como esta dicho. Y ansimesos obsta dezir, quòd non quælibet diuitiæ arguunt nobilitatem, auiendo, como ay, infinitos mohatros que crecen en vn momento, los quales nadie los tiene por nobles, aunque mas juros y dineros tengan: porque a esto se responde de dos maneras. La vna, que estas riquezas y bien han de ser justamente ganadas. † Y la otra, que con todo esso no bastaran, sino que es necessario, que junto con ellas, el que las tiene, sea de buen linage y lugar, como esta dicho: porque

aqui no tratamos de la nobleza, que solamente se adquiere por hazienda; que esta es diferente, sino de la nobleza natural de linage y sangre, con la qual concurrio el algo, que es bien y hazienda. † Y desto no se infiere, ni es mi intencion dezir, que los hombres nobles, que no tuuieren hazienda, aunque deciendan de buen linage, no se podran llamar, ni ser hijosdalgo, porque basta que ellos deciendan de quien era de buen linage, y tenia este algo, para que ni mas ni menos ellos sean hijosdalgo, aunque pobres. † Nobilitas enim fidalgorum (ut ita dicam) non habetur à persona fidalgi, sed à genere, & à primo nobili nominato & electo ad militiam, vel ex causa, de qua in. l. 6. tit. 27. part. 2. & in. d. l. 2. tit. 27. part. 2. & in. l. 3. eiusdem tituli, dum dicit: *Fidalguia, segun diximos en la ley antes desta, es nobleza que diene a los homes por linage.* Ergo si primus generis nobilis habuit aliquid, attento initio nobilitatis, illud sufficit: † quia quando causa sortita fuit semel effectum, nunquam cessat effectus, licet causa cesset, ut per DD. in capit. cum cessante de. appellationib. & Tiraquel. de caus. cessant. limitatione. 12. † Effectus autem nobilitatis primæ derivatur in descendentes, tanquam à fonte, & ille primus videtur semper dare nobilitatem, argumento. l. vnum ex familia. §. 1. ff. de leg. 2. l. 3. ff. de interd. & relegat. cum similib. † Et ideo la hidalguia est hæreditas proauorum, ut in dict. l. 2. in fin. tit. 21. part. 2. & in. l. 1. tit. 11. part. 7. ut in similibus prope terminis, nempe del hidalgo, qui verè ab auis loes, & non viuit nobiliter, quòd non ob hoc amittat la hidalguia, per

prædicta tener, ac rectè probat Auendan. in suo dictionario legum Partit. in verbo, *cavallero*, in vers. neq; obstat, cum sequentibus. Et Otalor. de nobilitate. 4. parte. c. 7. numer. 2. sentit idem in. 5. parte, cap. 2. numer. 2. & in. 2. parte, cap. 5. numer. 12. & Sarmiento lib. 1. select. interpret. cap. 15. numer. 2. in fin. & Ioan. Garfia in præsentis glossa. 1. 5. r. numer. 57. cum sequentibus, ubi latè probat, quòd nobilitas naturalis sanguinis non amittitur, *por vsar officio vil, o mechanico*: perpetua enim est, & ideò nec loco, nec tempore circumscriptur, *y exèplifica en hidalgos notorios, que ay en las montañas de Santander, Quatrouillas, Vizcaya, prouincias de Alaba, Galizia y Leon, que por la calidad de la tierra, y pobreza della, les esforçado viuir de officios baxos: y por este exercicio no degeneran de su hidalguia, y sería iniquidad, si por ello se pusiese falta alguna en ella.*

91 *Y Otra cosa resuelue alli, que sería en la hidalguia, ex accidente, como es la de privilegio y exempcion: porque esta bien se pierde por vsar de officios viles, como son los mecanicos, y otros semejantes, de quo est expressa. l. 3. tit. 1. lib. 6. nou. Col. le. reg. adonde se declaran algunos. Y así lo entendio primero expressamente Auendan. vbi supra. Y esto entiendo el dicho glossador, dum non nobiliter viuit exemptus, vel priuilegiatus, ita vt nec sibi desistenti, nec posteris noceat ex Masuerio, Guido. Pap. Cassan. & Tiraquel. quos ibi refert & sequitur: idem probat Baëça de inop. debit. cap. 16. numer. 33. vbi loquitur in nobili (& intellige ex*

accidenti) qui desinit exercere artem vilem, vt recuperet nobilitatem eiusque priuilegia: nobilitas namque naturalis non amittitur ex exercitio humilis officij, vt probauimus. Præterea quòd nobilitas deriuetur ad posteros, probat Tiraquel. de nobilitate, cap. 15. in princip. † quia nobilitas est a maioribus, nunquamque à loco dimoueri potest: ea verò, quæ non est à maioribus, in solo tantum patrio eminet: at quæ ex sanguine prouenit, apud omnes homines splendorem retinet: ita Orosius Lusitanus lib. 1. de nobilitate, cap. 4. quem ad hoc refert & sequitur, atque magni facit Ioannes Garfia in præsentis glossa. 7. numer. 17. † Vnde ista naturalis sanguinis nobilitas nunquam mutatur, nec perditur, Tiraquel. dict. cap. 25. numer. 5. & cap. 35. per totum. Et probat latè Ioannes Garfia dict. gloss. 7. numer. 17. † Nobilitas namque à maioribus in posteros deriuata, personam comitatur, & velut hæreditas in ipsos descendit. d. l. 2. tit. 21. partit. 2. ibi: *porque les viene adelante, como heredad.* Ex qua. l. ita notat Otalor. de de nobilitate. 2. par. cap. 5. numer. 1. cum sequentibus: vbi etiam quòd non est localis, nec realis, sed merè personalis, proueniens ex genere & sanguine maiorum. Non enim aliud est nobilitas, quàm qualitas quædam per gerentem principatum illata, qua quis, eiusue descendentes ultra plebeios, honestos accepti ostèduntur, vt ex Bart. & Syluest. consil. 1. numer. 22. cum sequentibus, tradit Mascard. de probatio. conclus. 1094. numer. 6. vbi, nu. 7. quòd hæc est nobilitas ciuilibus & politica distincta à plebeitate & rusticitate. Quod etiam nobis fatis insinuauit Diuus Ambrosius, in homil. super Euangel. capit. 1. Fuit in diebus

bus Herodis, &c. sic enim exorditur. Docet nos Scriptura diuina, non solum mores in ijs qui prædicabiles sunt, sed etiam parentes oportere laudari, vt veluti transmissa immaculatæ puritatis hæreditas, in his, quos volumus laudari, præcellat: quæ enim alia intentio hoc loco sancti Euangelistæ, nisi vt sanctus Ioannes Baptista nobilitetur parentibus, miraculis, moribus, munere passionis? Sic etiam sancti Samuel mater Anna laudatur: sic Isaac à parentibus nobilitatem pietatis accepit, quam posteris dereliquit. Sacerdos itaque Zacharias, non solum sacerdos, sed etiam de vice Abia, id est, nobilis inter superiores semine, & vxor, inquit, eius de filiabus Aaron: non solum igitur à parentibus, sed etiam à maioribus sancti Ioannis nobilitas propagatur. Hæc etiam D. Ambrosius.

95 † Ideò vbiunque nobilis commoretur, siue in propria, siue in aliena patria, gaudet sua nobilitate, cum eius personæ cohæreat, nec possit renunciatione, vel ciuitatis mutatione, vel amissione perdi, vt in. l. iura sanguinis. ff. de regulis iuris. & in. l. ius agnationis. ff. de pact. Nobilitas enim fidalgorum non habetur à persona fidalgi, sed à genere, & à primo nobili nominato, & electo ad militiam, vel ex causa, de qua in. l. 6. titu. 27. part. 2. vt prædiximus. Si ergo primus vixit nobiliter, attento initio concessæ nobilitatis, illud sufficit: quoniam quando causa fortitur semel effectum, nunquam cessat effectus, licet causa cesset.

96 † Ex quibus omnibus iam non sunt audiendi, saltem in nostra Hispania, dicentes nobilem exercentem officium vile, artem mechanicam, vel mercaturam, amittere priuilegia nobilitatis, vt in. l. vnica. C. negotiat. nemilic. lib. 10. l. nobiliores. C. de com-

merc. & mercat. & in. l. milites. la segunda, cum. l. sequenti. C. de remilit. lib. 12. & latè Platea, in. l. ne quis. C. de dignit. eodem libro. Cifuent. in. l. 79. Taur. in. 7. quæstione. Ioan. Faber in. l. falso. C. de diuers. rescrip. Latè probat Andreas Tiraquel. de nobilit. capit. 33. per totum. Didacus Perez in. l. 9. glossa vnica, colu. 199. tit. 15. lib. 2. ordinam. Idem in. l. 9. titu. 1. lib. 4. col. 357. cum sequentibus, & plures idem tenentes. refert. Baëça de inop. debit. capit. 16. numer. 3. & 32. & 34. in vers. quoniam mercatura, eamque sequitur atque probat. Lassar. te de Molin. de decim. vendit. cap. 18. num. 64. & latissimè Petrus. Plaça de delict. 1. tom. c. 1. vbi nu. 10. hoc intelligit, quando ipsemet nobilis per se vitur huiusmodi arte vel officio: secus si per seruos, vel institores: quod & sequitur Cagnol. alios allegans, in. l. is damnus dat. ff. de regulis iuris. Et de eo latissimè agit Tiraquel. vbi supra, capit. 27. numer. 7. cum sequentibus.

98 † Hæc autem * vulgaris opinio vera quidem esse non potest in nobilitate naturali sanguinis ex omnibus supradictis: & ita meritò receptum est in Hispaniam his locis, quibus nobiles vtuntur priuilegio immunitatis, & tributorum exemptione, vt minimè cogantur ad eorum solutionem, etiam si artem aliquam exercent mechanicam, & ex his quæ nobilitati derogant, quarum meminit Tiraquel. de nobilit. cap. 30. & sequentibus, vt affirmat D. Couarruias in practicis quæstionibus, cap. 19. numer. 7. Tametsi adijciat, quòd priuilegijs quibusdam, quæ moribus, vel iure nobilibus conceduntur, propter publicum decorem non debeant honestari, nec gaudere nobiles qui vili funguntur officio. Sed indistinctè, q̄ hi in omnibus sua nobilitate

sanguinis gaudere debeant, eadem ratio dicitur, & probant præcitatæ auctores. Addit Baeça vbi supra numer. 33. cum sequentibus, quod hidalgia, eiusque privilegia non amittuntur ex mercatura officio, ex l. r. r. condita apud Segobiam anno. 1372. vbi probari dicit, hidalgiam, quæ ex genere descendit, non amitti etiam si hidalgius exercent vilem artem, non enim orta est in persona hidalgi; sed descendit à maioribus, secundum Auendañum vbi supra; quem ibi quoque citat: & tandem inquit quod consuetudine in illa Beticæ regione receptum est vt nobilis, quem hidalgius vocamus, non amittat nobilitatem neque eius privilegia, etiam si vilem artem exercent: & cum in iudicijs disputatur, an quis sit nobilis sanguine, si opifex probet se nobilem, creditur verè nobilis esse, nam cū egeat, & nobilitatem probet, creditur non favore, nec diuitijs nobilitatem acquisisse, vel testes subornasse, sed quod vere nobilis sit: id quod late probat Calcaneus consili. 8. in causa pendente. Denique Baeça numer. 37. versicul. equidem resoluit, atque arbitratur, vt quod attinet ad soluendum principi tributa, nobilis, qui exercet officium vile, non sit spoliandus suo privilegio, quo immunis est à tributis; ne scilicet duplici miseria grauetur, honoremque, & pecuniam sententiat amissam.

99 † Et idem sentit quoad materiam illius regie de debitore in ope creditori addicendo agentis, licet enim sua sponte exercent officium vile, durum quidem, & aduersus privilegia nobilitatis est cogere eum, vt illud exercent ad utilitatem creditoris, vt ibi late

100 probat. † Sed & idem ipse censeo quoad cætera privilegia nobilitatis naturalis, vt illis omnibus gaudere debeat nobilis huiusmodi, licet mercaturam, artem mechanicam, aut officium vile

exerceat, vel pauperrimus sit, vt probauimus: & præterea quia si respectu tributorum id verum esse fatentur nostrates, atque consuetudine Hispaniæ, ita receptum est, quare non idem dicendum erit respectu cæterorum privilegiorum nobilibus sanguine à iure concessorum? eadem enim ratio militat, imò fortior in his: maius namque privilegium est illud non soluendi tributa Principi, ex cuius probatione verè atque præcisè nobilitas, & exemptio probatur, vt cauetur in hac nostra Pragmatica Cordubens. eiusque forma. Si ergo nobilis sanguinis in Hispania gaudet suo privilegio ne soluat tributa Principi, etiam si officium vile exercent, quod est maius, à fortiori cæteris minoribus privilegijs eidem nobilitati attributis gaudere debet, argumento sumpto de maiore ad minus: & quia cui conceditur quod est plus, conceditur quod est minus: vt in regula iuris. Neque quod hæc privilegia publicum decorem concernant aliquid interest, quoad iuris rigorem, habet siquidem nobilis hic officium vile exercens, veram sanguinis nobilitatem, à maioribus suis propagatam, atque deriuatam. Possent autem contraria vulgaris opinio procedere, & saluari in nobilitate ex accidenti, *que llaman de privilegio*, officio vili durante; ita vt nec sibi desistenti, nec posteris noceat, vt prædiximus.

101 † Excipitur nobilis conductor, aut collector tributorum, aliorumque iurium regalium: is enim licet alias ob debitum civile regulariter capi, nec incarcerari debeat aut possit, si nobilis sit, ob debitum tamen huiusmodi fisci capi, atque in carcere detineri potest, vt in l. 4. tit. 2. lib. 4. ordinamen. veter. hodie l. 4. tit. 2. libr. 6. nouæ collectio. reg. quæ est huiusmodi:

Orde-

Ordenamos que ningun hidalgo pueda ser preso, ni encarcelado por deuda que deua: salvo sino fuere arrendador o cogedor de nuestros pechos y derechos: porque en tal caso el mismo quebranta su libertad: Cuius legis rationem, atque intellectum adduxi post alios in meo tractatu. de iuram. confirmat 1. part. c. 16. nu. 67. cum sequentibus, & de eo agit etiam Auendañ. vbi supra in vers. sit ergo conclusio, à quo non disse simus vbi supra: superuenit nouissimè La farte de Mol. qui de decima vedit. & c. c.

102 18. num. 64. † aliam illi. l. assignat rationem, dicens, vel ex eo procedere quod nobilis vectigalia, aliaue iura regia conducens, & colligens, indignum, nec decens virum nobilem exercitium, & illiberalem negotiationem sumpserit, vt constat extraditis per Tiraquel. de nobilit. c. 34. nu. 32. vnde plebeiorum quoque iure censeatur, sicut de alijs officijs. vilibus proditum est: & in fine. d. nu. 64. addit hoc aperte significare illam l. 4. ibi *Porque en tal caso el mismo quebranta su libertad*: quicquid nos, vbi supra & alij DD. ab eo ibi citati dicamus, hæc ille

Sed in primis aduertimus, eam non esse veram ac propriam rationem illius l. nempe quod officium illud conductoris, vel collectoris tributorum, & iurium regalium sit vile, ac indignum homini nobili: tum quia de hoc nec verbum vllum in illa. l. tum etiam, quia verum quidem id in se non est, vt in terminis eiusdem. l. prius probauit Baeça, vbi supra nu. 78. cū sequentibus: tum præterea quia nobilis exercens officium vile non amittit nobilitatem naturalem generis, vt rectius supra probauimus contra eundem auctorem & alios antiquiores: denique quia si prædicti nouissimi auctoris ratio vera esset, atque eius ampliatio de alijs officijs & vilibus, sequeretur inde quod nobilis conductor, vel collector

tributorum, aliorumque iurium regalium teneretur hodie in Hispania contribuere, cum plebeis, vt idem auctor manifestè insinuat: at hoc alienum est à praxi huius Regni (non solum à iure vt supra probauimus) in quo contrarium receptum est, vt affirmat Couarr. vbi supra ab eodem auctore ibidem citatus, ergo non tenendum. Erit igitur alia ratio illius l. regie, quæ desumi potest ex adductis per nos (non quidem eo loco à Lafarte citato, ibi enim de hoc non egimus, sed de prodigo, cui bonis interdictum est, nec in hoc plusquam sex numeros ibi constituimus) sed in c. 16. eiusdem primæ partis de iuram. confirmat. num. 67. cum sequentibus. Præterea quæ nos illo loco diximus, in eum finem adduximus, vt ostenderemus legem illam regiam minimè obstare veriori, & receptæ sententiæ, quam ibi latissimè probauimus, atque defendimus conformem supradictis, nobilem nempe sanguinis renunciare minimè posse suæ naturali nobilitati, & respondimus idè in d. l. regia illud, quia loquitur in tacita renuntiatione, quæ interdum plus roboris fortitur quam expressa, vt ibi probauimus, & in terminis ita intelligit. l. illam Auendañus, vbi supra in d. ver. Sit ergo conclusio. Conducendo igitur, vel colligendo nobilis iura regalia, videtur tacite quoad affectum capturæ suam libertatem infringere, & sic eo tantum casu à lege excepto: quia indignum est, vt contra Principem prædicti privilegij auctorem eo vtatur.

103 † Præterea censeo. d. l. dispositionem, cum in speciali casu conductoris, & collectoris iurium regalium loquatur, ad alios extendendam minimè esse: itaque si ex alio contractu, aliaue ratione nobilis debitor fisci existat, incarcerandus non erit ob id debitum, modò ex causa civili procedat, propter generalitatem privilegij nobilibus Hispanis concessi, ne pro debito civili incarcerentur, à quo solū

lex regia excipit casum conductoris, & collectoris iurium regalium (necnō lex altera regia debitum à delicto descēdēs) non verò aliud debitum ciuile, quàm cōtentum in d.l. regia, vt rectius probauit idem Lassarte, vbi supra nu. 62. cum sequentibus aduersus Baeçā vbi supra nu. 81. simpliciter, sed non verè aliud existimantem per d.l. regiam, quæ tamen tantum loquitur in casu prædicto: & cum sit correctoria, ad alios extendi non debet. Neq; obstat ratio generalis illius legis, ibi, *Porque en tal caso, el mismo quebranta su libertad*: & quoties ratio. l. est generalis, extenditur vltra casum. l. vt in l. i. §. sextum, & ibi Bart. ff. de postul. Baeçā alios allegans, vbi supra nu. 77. est communis, vt resoluimus in d. nostro tracta. de iuram. confirm. 3. p. c. 2. nu. 8. respondemus etenim, quòd quamuis ratio prædicta videatur prima facie generalis, attamen ipsa se restringit dicendo, *porque en tal caso, &c.* Extra illum ergo casum nō frangit nobilis debitor regis ex causa ciuili suam libertatem.

105 † Quo fit, inquit, & bene Lassarte vbi supra d. nu. 62. quòd si ex conuentione sua generalie loci distributione aliqua summam nobilis debeat ratione decimæ; hoc est, gabellæ, nec illam soluat, carcerari non possit, ad gabellarij membri in quo fuerit capitatus, vel ad regis petitionem: quia tunc cessant verba & ratio. d. l. 4. ibi. *Porque en tal caso el mismo quebranta su libertad*: in casibus enim prædictis distributio illa ab vniuersitate facta propter generalem illius loci in quo nobilis ille habitat, & totius Regni conuentionem cum rege nostro celebratam, & particularis quoq; conuentione à se ipso inita cum gabellario ex antiqua gabellæ obligatione, & ea quidem necessaria originem habent, vt ibi probat.

106 † Secundò infertur quòd cum nobilis suscipiendo huiusmodi officium conductoris, vel collectoris tributorum, alio-

rumq; iurium regalium, ipsemet frangat suam libertatem, quoad capturam, vt vidimus: erit in ipsius voluntate illud suscipere, ideoc; inuitus ad id suscipiendū cogi non poterit, vt per Lassart. vbi supra nu. 65.

107 † Tertio ex prædictis infertur, quòd extra causam fiscalem nobilis fidalgus exerceat officium locandi, vt conductor in propria persona, vel exerceat mercimonium, adhuc gaudebit privilegio ne pro debito ciuili incarcerationetur, quia in sola locatione fiscali, & collectione iurium regalium loquitur prædicta. l. regia, vt latius probat interminis Auendañ. vbi supra, versu, si verò extra causam: quod indubium existimo.

108 † *Boluiendo pues aora al algo de los hijosdalgo, dico quòd tempore. d. l. 2. tit. 21. par. 2. los hijosdalgo eran ricos, & ferè semper fortuna comitabatur virtutem, & probi, ac virtute præstantes ex virtutum premio ditabantur: sed hodie deseruit fortunæ virtus: y pocos hijosdalgo de los que mas cierto lo son, tienen algo, sed vt plurimum sunt pauperes, vt deplorat Otalor. de nobil. 2. p. c. 3. nu. 4. Pero no por esso dexan de serlo verdaderamente, y constando dello, han de gozar y gozan de sus priuilegios, como queda resuelto, bien es verdad que el tener el algo de que habla la dicha ley de Partida a prouechara para poder prouar mas facilmente la nobleza e hidalguia, prouando que el y sus passados no pechan, ni han pechado por la hacienda que tienen en lugar pechero, en la forma, y con los requisitos que nuestra ley presente de Cordoua requiere.*

109 † *Y para que mejor se comprueue nuestra dotrina de que este vocablo algo y bien, de que vamos hablando, en España se entiende y verifica no solo*

solo de vassallos solariegos, sino tambien de otra hacienda; hallarse ha ser así en muchas Chronicas antiguas de España, que usan deste vocablo algo tomándole espressamente en el sentido que vamos diciendo y declarando: particular en la Chronica general del Rey don Alonso, en la primera parte en el cap. 115. del Imperio de Vespasiano. VII. Emperador, a donde hablando de la hija de Vatelio su enemigo, dize la Historia que la caso muy noblemente e diol muy dalgo a gran marauilla. Y claramente mas adelante hablando de vna dueña de gran guisa llamada Maria, que a la sazón auia en la villa, e era de tierra de allende del rio Jordan, y al principio de la guerra se vino con todo lo suyo para Ierusalem por ser hi mas segura, dize la Chronica: Y como era muy rica tragiera, gran algo, mas todo yelo auian robado aquellos caudillos de la enemiga, &c. Luego he aqui lugar espresso en que el algo es forzoso entenderse de bienes muebles, y no de solar, ni vassallos, pues dize que era de la tierra de allende del rio Jordan, e que se vino con todo lo suyo para Ierusalem, e que troxiera gran algo: porque suelo, ni solar, ni vassallos, ni otros bienes rayzes, no los podia traer consigo, sino era en dinero. Et iterum inferius

110 *cod. c.† se dize deste Emperador Vespasiano que era muy vagaroso en dardas dignidades a los nobles omes aquié las auia a dar: e tardaua mucho en soltarlos presos, quier fuesen con culpa, quier sin ella: e que tenía algunos que lo fazie con codicia de auer algo de todos. Y mas abaxo: E otrosi a los Gra-*

máticos, e a los otros maestros dauales muy grande algo, porque mostrassen en Roma de sus artes. Y en la Chronica del Rey don Alonso el vndecimo. c. 255. fol. 136. col. 2. ibi, *E assi como el Rey don Alonso auo mucho apercebimiento de algo, e de caualleros, e de cauallos, mulas, e azemilas, &c. Y lo mismo en la Chronica del Rey don Pedro, año. 6. c. 5. y en la Valeriana Nouenario. 6. c. 46. vt refert, & fatetur Ioan. Garf. d. glo. 18. nu. 18. quamuis adijciat nō inde vocari in Hispania antiquitus hijodalgo: aunque esta palabra algo: lo significa, sino por el algo de vassallos solariegos, que era y es mas estimado que otros algos: pero que hablando propriamente esta palabra algo signifiquetambien otra hacienda fuera de vassallos solariegos, facile alibi sæpissime reperietur apud Chronistas: quod hic referre esset potius fastidiosum quam necessarium: satis sit quòd ex supradictis deducitur plane, que esta palabra algo antiguamente (y lo mismo es aora) significaua qualquiera hacienda, riquezas, y auer, y no se restringia solo a suelo con vassallos solariegos: y esto se comprueua bastantemente por la dicha ley de Partida, en quanto generalmente dize, *Econ algo, que quiere tanto dezir en lenguaje de España, como bien por esso los llamaron hijosdalgo, que muestra tanto como hijos de bien: porque si fuera necessaria qualidad y requisito que este bien fuera de vassallos solariegos, espressaralo la ley, y nolo passara en silencio, ni dixerá generalmente, como dixo, Bien: luego nolo hemos de restringir a solo el bien, y algo de solar co-**

ocido con vassallos solariegos, per supradicta, aunque en ellos se pueda verificar, y verifique muy bien. Y aunque por lo arriba dicho queda muy bien prouado este nuestro parecer, no quise ultimamente dexar de referir para ello lo que nuestros Chronistas refieren de la batalla de las Nauas de Tolosa, conuiene a saber: que ganada la victoria que fue en el año de 1260. + el Rey mado a don Diego Lopez de Haro señor de Vizcaya, que partiese el campo, y todo lo que se auia ganado, como el quisiese, y don Diego lo partio diciendo: Señor, todo el algo que vos e nos, e los hijosdalgo auemos de auer en esta batalla del Miramamolín, que está en el cerca do, y palenque, sea todo del Rey de Aragon, y del Rey de Navarra: y a vos señor do la honra de la batalla, que la denedes auer, y a las otras gentes no se les quite lo que ganaron, &c. Luego el algo no se entiende precissamente de vassallos solariegos, segun fuero de España, sino tambien de qualquiera otra hacienda, como fueron los despojos desta batalla y victoria: & cum his remanet expedita hęc. 1. quæstio super hac l. & pragmatica Cordubensi.

Quæstionis. XIII.

S V M M A R I A.

- 1 Nobilitas, hoc est, la hidalguia de España, quibus modis probetur? & per totam quæstionem.
- 2 Quilibet naturali presumptione presumitur esse bonus ex bonis, & naturalibus principijs.
- 3 In dubio nemo presumitur natus ex

infecta radice, sed de proba, ac ingenua progenie.

- 4 Nobilis tamen nemo presumitur, sed potius plebeius, nisi probetur magnas.
- 5 Soli Florentini de iure communi sunt nobiles. non alij.
- 6 Nobilitas primo probatur iure communi per reputationem, & nu. 51. que requirantur ad hoc.
- 7 Communis existimatio est magis quam lex.
- 8 Ad probandam nobilitatem est magis necessarius articulus de reputatione, & communi opinione quam dicere, quod sit ex tali nobili domo.
- 9 Reputatio, & communis opinio ad probandam nobilitatem debet esse immemorialis.
- 10 Consuetudo quando ad tributa erit attendenda.
- 11 Nobilitas nihil aliud est, quam qualitas illata per Principem, qua quis ultra honestos plebeios acceptus ostenditur.
- 12 Ut quis dicatur nobilis, requiritur, quod a statuto sit nobilis.
- 13 Ad probandam nobilitatem non sufficit articulum simpliciter facere, nec probare quod talis fuit, vel est reputatus nobilis, quia verbum, Nobilis, est æquinocum: sed requiritur probari quod sit nobilis nobilitate, que facit quæ differre a plebeio seu populari: sicq; actus positivi, & distinctivi nobilium a plebeis probandi sunt.
- 14 Sola fama, estimatio, aut reputatio non sufficit ad faciendum aliquem nobilem, sed actus qui vulgò reputantur

- tur actus nobilium, & non plebeiorum, id faciunt: sed hoc procedit vbi sunt actus distinctivi, & positivi: se-
cus vbi nulli existunt, vt in nu. 15 cum sequentibus.
- 16 Nobilitas non est qualitas naturalis, sed fantastica, non substantia, sed attributum accidentale & variabile, quia nec habetur in corpore, nec in parte corporis sensitua.
 - 17 Sumpsit Iudaica, aut Mahometica probatur sola opinione, reputatione, ac fama.
 - 18 Bona fides causatur ab auditu maioru.
 - 19 Bona fides semper presumitur in incorporalibus, vbi agitur de prescribenda libertate, nisi contrarium probetur.
 - 20 Bona fides presumitur, data immemoriali possessione.
 - 21 Titulum præbet immemorialis possessio.
 - 22 Ex communi reputatione causatur quasi possessio nobilitatis.
 - 23 Seruus si pro libero segerat bonafide, statim priuat dominum possessione, & ista sua quasi possessio est habilis ad prescriptionem libertatis longo tempore.
 - 24 Valde iniquum esset, si nobilis familia ab antiquo amitteret suam priscam nobilitatem ob hoc solum quod degeret in loco exempto, vel inter alios forte nobiles.
 - 25 Nobilitas probatur per prescriptionem immemorialem.
 - 26 Nobilitas quanto antiquior tanto nobilior, perfectior, & honoratior.
 - 27 Nobilitas iure nostro Regio quomodo & quo tempore probetur, & n. 29.
 - 28 Nobilitas localis quomodo probetur, & vnus casus tantum huiusmodi reperitur iure Regio.
 - 29 Nobilitas quomodo probetur in locis vbi nulli sunt actus positivi distinctivi?
 - 30 Sciētia, & patientia principis an requiratur in reputatione immemoriali nobilitatis? & nu. 31. & 71.
 - 31 Nobilitas antiquissima, & notoria omnium Viceagitorum originariarum in foro de Vizcaya eiusq; confirmationibus regijs expressè continetur.
 - 32 Fama in antiquis hominum memoriam excedentibus plene probat id, quod est indubitabile, quando præsens status rei non repugnat, vt in nu. 34.
 - 33 Sufficit me reperiri in possessione, vel quasi alicuius iuris, ad hoc vt virtute immemorialis nihil aliud probare debeam.
 - 34 Vbi nulla sunt tributa plebeiorum, nec alij actus distinctivi nobilium, & ignobilium, ibi libertas nullo modo potest considerari ab opposito seruitutis.
 - 35 Nobilitas possidetur in semetipso sicut, & libertas.
 - 36 Omnes res considerari debent per substantiam, & non per accidentia.
 - 37 Qualitatum diuersitas non facit rem diuersam in specie, sed eadem est.
 - 38 Nobiles, & ignobiles quauis in locis liberis in non soluendo, nec in se distinguendo visibiliter videantur vnitati, & similes, non tamen ita vnitati sunt, nec similes in omnibus, & per omnia, quin vterq; status opinione & reputatione distinguatur, & quin primariam, ac primenam suam naturam retineat.
 - 41 Vna

- 41 Una res ita vniui potest alteri, vt
vtraque retineat sua priuilegia,
suamque primæuam naturam.
- 42 A primordio tituli posterior formatur
uentus: & non ratio obtinendæ no-
bilitatis, sed & illius quoque origo
est exquirenda.
- 43 Inherendum est semper primæuæ radi-
ci, & suo proprio principio, etiam si
alij tramites intercurrant.
- 44 Priuilegia non faciendi non amittun-
tur, nisi vsu contrario.
- 45 Aptitudo & potentia dummodò actus
contrarius non interueniat, sufficit
ad retinendum ius.
- 46 Poni non potest, quod non fuit, neque
est, estque impossibile illud velle
probare.
- 47 Duo contraria non possunt simul esse
vera.
- 48 Impossibile est querere actus eorū, que
sunt à tempore immemoriali intro-
ducta.
- 49 Aliud est acquirere, aliud conseruare.
- 50 Impedimentum superueniens exercen-
dæ seruitutis, etiam si duret tan-
tum tempus, per quod ius seruitu-
tis amitti amitti soleat, nihilomi-
nus ille sum permanet ipsum ius ser-
uitutis.
- 52 Omnis notorietas est omnium probatio
num superlatiua, & veluti scriptu-
ra & sententia.
- 53 In familijs notoriè nobilibus valde super-
latiue, respectu aliarum, à fortiori
probabitur nobilitas per reputatio-
nem & communem opinionem im-
memorialē, etiam si illis absit qua-
litas de solar conoscido.
- 54 Quasi possessio non releuat ab onere
probadi, quando eidē repugnat pri-
mæuus status naturæ, nisi quasi pos-
sessio adiuuetur præsumptione alicuius
tituli, vel æquitatis, vt in n. 62.
- 55 Ubi requiritur priuilegium, non sufficit
quasi possessio, & nu. 65. limitatur.
nu. 66. in possessione immemoriali,
vt ibi.
- 56 In locis omnino liberis, vbi nulli actus di-
stinctiui existunt, an probetur nobi-
litas per communem opinionem, &
reputationem patris, vel aui refer-
tur distinctio Otaloræ, & numeris
sequentibus agitur de ea.
- 57 Quod est quæsiibile priuilegio, illud etiã
est quæsiibile tempore immemoriali.
- 58 Princeps potest nobilitare quem velit.
- 59 Omnis immemorialis præstat illud, quod
aliquando potuit esse: & in nu. 60.
exemplificatur in decimis à laico
perceptis à tempore immemoriali,
nam præsumitur tunc temporis in-
stus titulus possessionis ante Cõcil.
Lateranens. concessus.
- 61 Isdem modis, quibus inducitur præscrip-
tio (nempe ex diuturna præstatione
vsurarum) eisdem quoque induci-
tur præsumptio allegati tituli, præ-
cipuè probata immemoriali, etiam
sine allegatione tituli.
- 62 Imprescriptibilia acquiruntur per im-
memorialem possessionē, cū allega-
tione expressa tituli, qui per eam
probatur.
- 63 Possessoriū retinendæ non datur contra
eum, qui habet intentionem suam
fundatam de iure cõmuni, nisi osten-
datur titulus.
- Neque contra illum, qui habet intentio-
nem suam fundatam in genere: ibi-
dem;

- dem, sed non procedunt contra pos-
sessionem, vel quasi, immemorialē,
vt in nu. 66. quando præsens status
non repugnat.
- 64 Aliud est possessio, vel quasi, aliud ipse
titulus.
- 67 Quando aliquis est in quasi possessione
alicuius qualitatis, que potuit esse
ab origine, sufficit sine aliqua priui-
legiorum ostensione, & transfert
onus probandi in aduersarios.
- 68 Possessio immemorialis dominorum exi-
gendi impositiones à suis vassallis,
quoad proprietatem habetur loco ti-
tuli sufficientis.
- 69 Ubi adest immemorialis, ibi est proba-
tio plenaria.
- 70 Immemorialis habet vim tituli & pri-
uilegij.
- 71 Scientia principis non requiritur in im-
memoriali.
- 72 Immemorialis possessio habetur, vt con-
stitutio, & tunc non est opus allega-
re titulum, & habet effectum publi-
ci instrumenti.
- 73 Immemorialis possessio habet vim re-
gij assensus & priuilegij.
- 74 Immemorialis possessio dat possidenti
ius plenissimum ex fortiori causa,
que excogitari possit.
- 75 Immemorialis habet vim legis, & iu-
stitiæ.
- 76 Immemorialis habet vim tituli, & con-
cessionis, & habetur pro veritate,
& solenni priuilegio.
- 77 Immemorialis habet vim concessionis
expressæ ab eo, qui dare poterat.
- 78 Immemorialis elidit omnem præsump-
tionem iuris in contrarium.
- 79 Omnis longa possessio vel quas, inducit
præsumptionem tituli & priuilegij
à Principe, etiam contra dispositio-
nem iuris communis.
- 80 Sufficit aliquē reperiri in quasi posse-
sione alicuius iuris ad hoc, vt vir-
tute possessionis pro eo præsumatur,
& nihil aliud debeat probare &
nu. 82. dum tamen præd. quasi pos-
sessio sit indubia, & sine contradi-
ctione, & in nu. 83.
- 84 Nobiles exteri huius regni, veluti, Ge-
nuenses, Mediolanenses, Florentini,
& alij, qui apud nos negociantur, an
gaudere debeant & possint nobili-
tate nostræ Hispaniæ ex nobilitate
iuris cõmuni, vel sue patriæ: ardua
& summè difficilis questio, in qua
octo conclusiones constituit Otal. ex
quibus unica resolutio ponitur. nu.
90. sed opinio Baecæ refertur. nu.
91. nostra autem. nu. 92.
- 85 Nobilis in vna prouincia, non est neces-
sariò habendus nobilis in alia.
- 86 Nobiles ferè per totam Italianam non ab-
solutè immunes sunt à contributio-
nibus.
- 87 Nobiles, en la mayor parte de An-
daluzia y en el Espinar, Belmon-
te, y en el Castillo de Garcimu-
ñoz, y en otros lugares pechan
por fuero y costumbre.
- 88 Nobiles omnes genere antiquitus in His-
pania tributa soluebant, hasta en
tiempo del Conde don Sancho
de Castilla que los libro.
- 89 Nobiles genere de iure cõmuni censum
soluebant, & à muneribus patrimo-
nialibus nemo excusatur, vt hic.
- 93 L. fn. tit. 1. part. 2. litera, & de eius intel-
lectu.

- 94 Cathanei ab utilitate operum in curia principū & strenuitate super alios simplices milites sunt dicti, quia & proceres, quasi ante alios procedentes dicuntur.
- 95 Valualli vocantur à valuis, quia deputati erant ad custodiendas portas palatii Regalis, siue Imperialis, quos nos ostiarios appellamus.
- 96 Praxis accepit, ut nobiles exteri, hoc probato, apud nos pro fidalgis pronuncientur.
- 97 Nobiles exteri notorii per communem reputationem & inconcussam famam, atq; opinionē immemorialē, etiā ubi, & apud quos aliqui actus distinctiui positi non existunt, sunt pronūciandi apud nos nobiles.
- 98 Et quid de Mauris.
- 99 Nobiles descendentes à Iudæis per lineam masculinam, non sunt pronūciandi nobiles; secus si per lineam maternam tantum ab eis descendant, si clarè testis de prædicta macula ex parte matris deponat.
- 100 Nobilitas secundo modo principaliter probatur per notorietatem, per solar conocido, oportet executoria.
- 101 Notorius nobilis appellatur ille, qui per sententiam, quæ transiit in re iudicatam declaratus est talis: ille etiam, qui sine vlla populi retractatione talis reputatur.
- 102 Nobiles, durante lite super sua nobilitate, omnes cōtribuere tenentur, si non fueren notorios hijosdalgo de solar conocido, o tuuieren executorias vřadas y guardadas cōforme à la ley Real que desto habla.
- 103 Pendete quæstione super immunitate, interim, qui se prædedit immunem, debet per iudicem cogi ad soluendū ad instātiā communitatis, hoc est, concilij.
- 104 Nobiles predicti notorii si in collectentur, an possint suspendere petitorū & deducere possessorium, petendo, ut de eo summarie cognoscatur, & offerendo probationem in continenti, ut spoliati restituantur, & ne durante lite in collectentur: & numeris sequentibus.
- 105 Vbi est casus .l. non est amplius de eo dubitandum.
- 106 Disputandū non est de lege, si sit instituta ab habente potestatem eam stabiliendi,
- 107 Praxis & stylus huius regni in quæstione de qua supra. 5. nu. 104. est in contrarium, nempe in partem negatiuā, eiusq; fundamenta referuntur: sed praxis prædicta est cōtra. l. Regiam nonam, infra eodē. quæ hic expenditur in hoc, nēpe. n. 108. & nu. 109. opinio authoris exprimitur.
- 110 Iudex ordinarius loci minimè cognoscere potest, an nobilis notorius, pendente lite, in collectandus sit, nec ne: sed iudices competentes nobilitatis, qui decretum regium in ferta. d. l. 9. de derint.
- 111 Praxis seruanda à iudicibus competentibus nobilitatis, quoties notorius nobilis offert se in continenti hoc probare, ne durante lite in collectetur.
- 112 Illustres personæ, nempe Duces Marchiones, Barones, Comites & alij similes, eorumque descendentes legitimi, durante lite, super nobilitate, mini-

- minimè in collectandi sunt ex generis & sanguinis notoria claritate, & dignitate.
- 113 Verbum, Nobilis, quamuis sit latum & amplum, congruens multis qui non sunt de genere: propriè tamen restringitur ad solos eos, qui de Ducū, Marchionum & Comitum genere procedunt, qui reputantur illustres.
- 114 Nobilis notorius, de cuius nobilitate notoria dubitari non valet, licet non sit de solar conocido, comprehenditur in exceptione. d. l. 9. ac si esset de solar conocido, & numeris sequentibus.
- 115 Frustra fit demonstratio rei demonstratæ.
- 116 Notorium illud est, quod sui notitiam omnibus exhibet.
Plus est aliquid esse notorium, quam manifestum, ibidem.
- 117 Notorium est in principio & in fine: manifestum autem potest esse occultum in princip. quod fit manifestum in fine litis, per probationes apertissimas.
- 118 Per signa quedam possunt esse notoria, quia sunt determinatæ significationis talia, quibus est datus certus modus significandi, ut hic.
- 119 Notorium est perfecta notitia rerum visui subiacentium.
- 120 La probança superlatiua en qualquier materia que sea, en tōces es visto verificarse, quando aliquid nulla inficiatione celari aut negari potest.
- 121 Iuris ratio dicit, ut nobilitas a personis, non à rebus prædicetur.
- 122 Illa interpretatio dicitur necessaria, quæ fit per punctum rationis: illa verò, quæ fit ex æquitate, dicitur probabilis.
- 123 Ratio finalis. l. 9. infra eodē, dū excipit nobilem notorium, ne lite durante super sua nobilitate contribuat.
- 124 Notorietas nobilitatis est fortior, quā præsumptio ignobilitatis contraria.
- 125 Copula, & ; quoties ponitur inter duos, quorum vnum alteri inest, ambo in vnum resoluuntur, ut latius hic.
- 126 Publicè interest verba impropriari secundum subiectam materiam, & negocij naturam.
- 127 Sæpissimè res ipsæ veluti domus, accipiuntur pro personis, ut in exemplis hic positis.
- 128 Subiecta materia facit, ut vnum verbum pro alio accipiamus.
- 129 Res à persona non è diuerso conditionem accipit.
- 130 Los mares, rios, la elada, el frio, &c. alaben y bendigā al Señor: como se entiene.
- 131 El hidalgo de solar conocido, es hidalgo muy notorio de cuya nobleza no se puede dudar.
- 132 Communis vsus loquendi & intelligendi præfertur verbis, hoc est, proprie dictionis significationi: etiam si verba proferantur à principe ut in nu. 133. idem si à lege nu. 134. imo & peritorum verba accipiuntur secundum communem vsum loquendi nu. 153.
- 136 Verba nunquam intelliguntur impropriari quando intelliguntur secundum communem vsum loquendi.
- 137 Rerum vocabula moribus magis vtentium intelliguntur emanasse, quam

Quæstio. XIII.

In eadem. l. 8. tit. 11. lib. 2.

Nobilitas Hispanica, id est, *la hidalguia*, quibus modis probetur.



† Vero secundo circa eandē. l. quibus modis probetur nobilitas, hoc est, *la hidalguia de España*, nobilitas enim sanguinis non datur à natura: omnes namque homines sunt æquales. † Quāvis ergo naturali præsumptione quilibet præsumatur esse bonus, ex bonis & naturalibus principijs, quia qualia sunt principalia, talia præsumuntur principia: sed natura est bona, & idē quilibet præsumitur esse bonus, nisi offendisse probetur. l. merito. ff. pro socio. l. quoties. §. qui dolo. ff. de probatio. cū simi. vt inquit Bald. in. l. 1. nu. 9. C. si. omis. sit. caus. testam. † Similiter etiam licet in dubio nemo præsumatur natus de infecta radice, sed de proba acingenua progenie, vt in. l. 3. C. de infantib. ex pos. notatur in. c. cum deputatur. de iudicijs. † nemo tamē præsumitur nobilis, sed potius plebeius, nisi probetur magnas ita Bald. in. l. non ignorat. col. 1. n. 3. C. de his. qui accus. non pos. sunt. Sequitur alios allegans Baëça de inop. debit. c. 16. nu. 100. & probat latē Tiraquel de nobilitat. c. 10. nu. 13. † & plures referens Mascard. d. conclus. 1094. nu. 1. Et inquit Bart. in. l. 1. nu. 10. C. de dignit. lib. 12. §. soli Florentini de iure communi sunt nobiles, non alij, & D. Couar. lib. 1. var. resolutio. cap. 16. nu. 10. circa finem. & Auend. in. 2. part. cap. 14. prat. nu. 24. vers. in dubio non præsumitur. Tiborius Decian consi. 66. nu. 5. lib. 3. Ioan. Garf. in præfenti gloss. 12. nu. 15. & gloss. 11. nu. 51. & gloss. 10. nu. 1. Sequitur alios referens. D. Ant. de Padill. in. l. si ædibus. nume-

- qudm à iure scripto.
- 138 Natura noua quotidie nomina edere properat.
- 139 Triplex est ius completum probandi nobilitatem: primū est, el que se llama de solar conofcido: secundum res indicata, id est, por executoria de hidalguia: tertium est per præscriptionem legitimam.
- 140 Descendentes à nobili notorio de solar conofcido, an vltimo tempore amittant hoc ius quoad tributa & contributiones, vulgò, para pechar, etiam si ipsi vel eorum prædecessores contribuerint.
- 141 Et quid si ipsemet, qui vult declarari nobilis in quæstione præmissa, simul cum patre, auo, & proauo censum soluerit plebeium?
- 142 Et an idem sit in nobili, de executoria de solar conofcido, vel super nobilitate simpliciter in proprietate vel possessione.
- 143 L. 9. hoc. tit. 11. lib. 2. nou. Collect. reg. in proposito intellectus.
- 144 Transactio facta à concilijs populorum cum aliquibus, qui prætendebant se esse nobiles, vt in posterum ipsi & successores eorum in certa quantitate & forma contribuerent, & non amplius nec alias, an præiudicet successoribus & fisco, vel releuet, vt saltem teneantur successores pro illa parte vel quota.

num. 5. cum sequentibus. C. de seruitut. & aqu. & est expressa lex Regia hæc nostra pragmatica Cordubens. in princip. pro hac sententia, ibi: *Pues el derecho resiste à su possession, y que nos tenemos fundada nuestra intencion, contra quien no prouare la tal exempcion e inmunidad.* Fallit in Vizcaginis originarijs immemorialibus, vt latissimè docebimus infra quæst. 5. super hac eadem. l.

† Probatur igitur primò nobilitas iure communi per reputationem, iuxta text. in. l. cognitionem. ff. de var. & extraordin. cognit. text. in. l. prouidentum. C. de postul. & ibi gloss. Bald. & Salicet. Is igitur præsumetur, & erit nobilis, & nobilis fit, quem vulgus & communis hominum æstimatio nobilem reputat, vt in. l. 8. supra hoc titulo, ibi: *Estuieron pacificamente en reputacion y possession de hombres hijosdalgo.* Et voluit Dynus consil. 11. incip. quæstio & articulus talis est. Bart. in. l. 1. nu. 97. cum sequentibus. & ibi Platea. C. de dignit. libr. 12. Guid. Pap. decis. 88. nu. 2. Albericus in prima parte statut. quæst. 137. Lucas de Pēna. in. l. mulieres. col. 3. C. de dign. lib. 12. Paul. Castrenf. consil. 22. nu. 2. in princip. & consil. 107. nu. 2. lib. 2. Barbac. consil. 57. nu. 24. lib. 2. Calcan. consil. 8. numer. 13. Socin. consil. 246. nu. 3. lib. 2. Curt. Senior consil. 18. nu. 2. Felin. in cap. super eo. el. 2. nume. 5. de testib. Rip. lib. 2. respons. cap. 26. nu. 8. vbi quod communis existimatio in hoc est magis quàm lex: sequitur plurimos, referens Tiraquel. de nobilit. cap. 10. per totum. & Menoch. de arbit. iudic. lib. 2. casu. 670. nu. 4. & inquit Tiraquel. vbi supra, nu. 8. † quod fama publica constituit aliquem in quasi possessione immunitatis: & hoc tenent omnes Philosophi & Iuristæ, secundum Otalor. de nobilit. 3. part. cap. 6. nu. 6. & sequitur Decian. consil. 66. nu. 69. lib. 3. & plures citans Mascard. de proba. 2. tom.

conclus. 1094. num. 8. & 9. & 12. & Ioan. Garf. hic gloss. 7. num. 11. Cassaneus in Catalog. gloriæ mundi. 8. par. consider. 16. per totam. Idem Cassaneus consil. 64. num. 11. † dicens, quod ad probandam nobilitatem est magis necessarius articulus de reputatione, & communi opinione, quàm dicere, quod sit ex tali nobili domo: & quod satis plenè probatur nobilitas, quando maior pars testium deponit aliquem fuisse existimatum & reputatū pro nobili. Matien. in. l. 7. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. reg. gloss. 4. num. 3. & Mascard. d. nu. 12. † Quod procedit, dummodò ista reputatio & communis opinio fuerit immemorialis, secundum Rip. vbi supra num. 10. Ioan. Andr. in cap. Abbates. de priuileg. lib. 6. Ludouic. Roman. singul. 289. & latē Otalor. de nobilit. 3. par. c. 7. per totum, estq; vera & * recepta sententia, quam prædiximus.

† Similiter etiam quoad tributa consuetudo erit attendenda, secundum Bald. in. l. miseri opinatores. num. 6. & 14. C. de exactor. lib. 10. tradit Otalor. de nobilit. 2. par. c. 5. nu. 16. vbi quod in propria materia contributionum & immunitatis specialiter à iure cautum est, legem & consuetudinem vniuscuiusque loci & ciuitatis debere conseruari, vt optimè inquit & probat text. in. l. semper. §. legem. & ibi gloss. ff. de iure immunit. Sed & sunt alia iura idē probantia, quæ refert Otalor. vbi supra. & tenet Casfan. in Catalog. gloriæ mundi supra citat. in vers. & idē. vbi Ex Cepola refert nobiles esse ex statuto vel consuetudine, qui admittuntur ad consilia & officia. Idem in consuetudine & statuto respectu immunitatis à tributis, expressè & latissimè probat Syluan. consil. 60. n. 16. cum sequentibus. in. 2. par. suorum consil. & D. Sarm. lib. 1. select. interpret. c. 15. num. 3. Menoch. de arbit. iudic. lib. 2. cent. 1. casu. 67. & Ioan. Garf. in præfenti, gloss.

- 11 ti, glos. 7. nu. 13. & 22. † Nobilitas enim nihil aliud est quam qualitas illata per Principem, qua quis ultra honestos plebeios acceptus ostenditur, secund. Bart. in d. l. 1. nu. 62. in princ. C. de dignit. lib. 12. & alios plures quos refert & sequitur Decian. conf. 66. n. 1. lib. 3. vbi cum Baldo & alijs, quod Princeps, quem vult nobilitat: quod probatur. c. 6. Esther. & probat latissimè & sigillatim dictâ descriptionem nobilitatis frater Guardiola, de la nobleza de España. c. 4. † Quinimo vt quis verè dicatur nobilis, oportet quod à statuto sit nobilis, vt cum Bart. & alijs probat Decianus, vbi supra. nu. 2.
- 12 † Nec cōtra supradicta obstat opinio quædam nostri glossatoris fūdata in doctrina Bart. in l. 1. n. 100. C. de dignit. lib. 12. vbi tenet ad probandam nobilitatem non sufficere articulum simpliciter facere, nec probare, quod talis fuit, vel est reputatus nobilis, quia verbum nobilis est æquiuocū, sed requiritur probari, quod sit nobilis ea nobilitate, quæ faciat quem differre à plebeio, seu populari: sicque actus positiui & distinctiui nobiliū à plebeis probandi sunt, de quibus aliàs fit mētio in l. si constat. ff. de appell. & in l. capitalium. §. solēt. ff. de pœnis. Quæ distinctio constat etiam ex diuo. Paul. in epistola, Sic nos existimet homo, vbi fit mētio nobiliū & ignobiliū, & prius. ex Isai. propheta. c. 3. ibi: Tumultuabitur puer contra senem, & ignobilis contra nobilē: & ad Bart. vbi supra se remittit Guid. Pap. decis. 387. nu. 2. pag. 520. Voluit etiā idem Guid. Pap. decis. 88. vers. & à populo nobiles & c. pag. mihi. 37. in princ. & D. Couarr. lib. 1. var. resolut. c. 16. nu. 10. circa fin. probat latius Ioan. Garf. in præfenti gloss. 7. n. 22. per totum & gloss. 12. in princip. & in num. sequentibus Quare inquit ille (nunc intrat eius opinio de qua in hoc versiculo agimus), se ita intelligere superiora, † nempe non quod sola fama æstimatio, aut reputatio faciant
- 13
- 14

per se solūm aliquem nobilem, sed quod actus, qui vulgū reputatur actus nobiliū & non plebeiorum, faciant nobilē, quia hi actus distinguunt nobilem à plebeio per quos probatur nobilitas. Quod non solum iure communi probat, sed etiam iure regio per nostram. hanc legem ibi, *En que los hijos dalgo no son renudos pagar, & in l. 7. huius tituli. 11. ibi, Que acostubraron a pagar los buenos hombres pechevos, & in l. 27. hoc eodem tit. 11. ibi alguna cosa q̄ no paganan los hijos dalgo.* Vnde fit secūd. eundem Ioan. Garf. d. gloss. 7. in fin. vt quod Tiraquel de nobilit. c. 10. nu. 6. affirmat, in arbitrio iudicis esse, iudicare vtrum quis sit, aut dicatur nobilis, aut ignobilis intelligendum hoc sit, iuxta modō dicta, nempe vt iudex arbitretur factum, nempe an probata sit distinctio actus, & exercitatio ipsius per tēpus à lege nostra definitū: & q̄ ita stabit arbitrium in facto, nō verò extēdetur ad ius: quare si distinctio præd. non sit probata, vel tēpus, vel actus exercitatio, cessabit arbitrium, secundum ipsum.

- 15 † Hæc nāque nostri glossatoris opinio vera quidē simpliciter & indistinctè nō est, nec DD. ab eo pro ipsa citati hoc ita exprimūt, aut declarāt: Guido enim d. decis. 88. solū ponit facti contingentia, de portantibus zonā deauratā loco, illo ab ignobilibus nō præcingi solitā: Bart. præterea vbi supra ab eo allegatus, etiā si requirat actū, qui ostēdat distinctiōnē ab ignobilibus, hoc vnum intendit, vt detur aliquod mediū, quo nobilis ab ignobili discernatur, in locis nēpē vbi actus positiui siue possessiui distinctiui habentur: sed in locis omnino liberis vbi nulli sunt actus distinctiui (prout non sunt in corpore de las villas, y ciudades, ansí de Vizcaya como de la prouincia de Guipuzcoa, y en el valle de Mena, y en el valle de Horozcoy estado de Ayala, & cōsimilibus, nequaquā hoc præcise requirit Bart. neq; in his loquitur: sed necessariò intelligēdus est, vt eius

eius litera præsupponit in dictis primis locis, vbi inueniūtur & sunt prædicti actus distinctiui: aliàs enim eius doctrina verificari nō potest: in populis igitur, vbi nulli actus distinctiui sunt, necessariò recurrendum est ad ius cōmune, & sic ad probationem nobilitatis per communē reputationem & famam inconcussam à tempore immemoriali familiarum ab antiquo nobilium: o por via de solar conocido, de quo inferius agemus super hac eadem. l. quæstione. 16. per totam. In prædictis igitur locis & oppidis, vbi, & apud quæ nulli existunt actus distinctiui, non loquitur Bartol. vbi supra, nec alius doctor; imò nec nostra lex régia cum similibus, vt latè ostendimus infra, super ea quæst. 17. Quod si aliud diceremus, esset vna opinio singularis ac perniciosissima; & euitandæ nobilitatis omnium familiarum ab antiquo nobilium existentium ac de gentium in locis plane liberis & exemptis. Nec Tiraquellus, quem pro se citat Ioannes Garfia, aliud sentit, sed potius priorem * communem sententiam.

Resoluimus igitur ex supra dictis, doctrinam Bartol. in dicta. l. 1. num. 100. & sequacium, de qua modo agimus, sicque opinionem Ioan. Garfiæ contrariam procedere solūm & intelligendam esse necessariò & præcise; non quidem simpliciter & indistinctè, prout iacet aliàs vera non erit: sed tantum in illis ciuitatibus, oppidis, & pagis, vbi sunt actus distinctiui: secus vero in illis, vbi huiusmodi actus nulli sunt: in his enim vera & tenenda est prædicta communis & recepta sententia quæ habet, nobilitatem sufficenter probari per communem reputationem, existimationem, famam, & communem opinionem; absque alijs actibus extrinsecis possessiuis, & distinctiuis, quia ibi nulli horū sunt, aut existunt: dummodo immemorialis sit prædicta reputatio

& cōmunis existimatio, vt prædiximus. † In cuius quidem * communis & veræ sententiæ sicut oportet intellectæ confirmationem, primò facit, quia nobilitas non est qualitas naturalis, sed phantastica, non substantia, sed attributum accidentale, variabile, quia nec habetur in corpore, nec in parte corporis. sensitua, vt colligitur ex traditis per Bart. in d. l. 1. C. de dignitat. lib. 12. n. 62. & 71. cum inter medijs: & voluit Cassan. conf. 64. n. 9. & Tiraquel. de nobilita. c. 10. nu. 13. Cum ergo nobilitas tota consistat in opinione, reputatione, & existimatione, vt habet * communis prædicta, sane ab illa quoque sola reputatione debet constriui & destrui, argumento. l. nihil tam naturale. ff. de regu. iuris. † Exemplum etiam habemus in probanda Iudaicæ aut Mahometicæ stirpis posteritate, in qua dubitari non potest nisi quod de sola opinione, reputatione ac fama comprobetur, imò & per indicia quoque genus probatur, iuxta glossam. in l. 1. ff. de probation. Aretin. conf. 37. Alfonso. à Castro de iusta hæretic. pun. lib. 1. c. 7. col. 9. sequitur Hyppolit. in l. de minore. §. plurimum. nu. 88. ff. de quæst. & in proprijs terminis Auendan. in suo dictionario, verbo, *Iudios*, vbi etiam idem dicit in probanda nobilitate: quod prius tenuit Bald. in l. prouidendum. nu. 1. C. de postul. nempe quod per famam probetur. Et tamen istæ tales Iudaicæ aut Mahometicæ gentis proles, nullo actu extrinsecō visibili, neque vlla nota aut signaculo exteriori oculari discernuntur ab alijs originarijs Hispanis; quare igitur nō idem dicendum erit in probanda profapia eorum nobilium, qui circa visibilem distinctionem sunt nati, viuunt ac degunt inter alios ignobiles? Secūdo & q̄ nobilitas possit & debeat cōstare ex sola reputatione immemoriali, probamus cōcludē

rer à sufficienti partium enumeratione. † si enim desideras bonam fidem, illa causatur ab auditu maiorum semper clamantium, & dicentium illum de quo queritur esse nobilem, & de nobili stirpe, & prosapia natum; & quod de hoc semper fuit & est publica vox & fama, & quod pro talibus nobilibus maiores sui semper fuerunt communiter habiti & reputati: quæ omnia inducunt bonam fidem in vrente aliquo iure. Bartolus in. l. Celsus. nu. 4. ff. de vsucap. † imò in incorporalibus vbi agitur de præscribenda libertate, ista bona fides semper præsumitur in dubio, nisi de contraria, & sic de mala fide probetur. * cõmunis secũdu. Abb. in. c. si diligenti. nu. 21. de præscript. & Paulus Paris. in. d. c. si diligenti. nu. 24. quæ refert & sequitur Menoch. in rem. 13. recuper. posse. nu. 72. versic. quarta, & sequitur. D. Ant. de Padill. in. l. 1. nu. 37. C. de seruit. & aqua. † Data autem immemoriali quasi possessione (prout in nostra specie requiritur) bona fides præsumitur. Barbac. conf. 35. nu. 20. lib. 2. Rolandus à Valle conf. 3. nu. 95. lib. 1. Menoch. de arbiti. iudic. lib. 2. casu. 43. nu. 2. id quod probatur in. c. 1. de præscript. lib. 6.

† Si verò in probanda nobilitate ex communi reputatione desideras titulum illi tibi exhibet quasi possessio immemorialis. l. 2. §. ductus aquæ. ff. de aqua pluui. arcend. Barbac. consil. 35. per totum. lib. 2. Omnis enim longa quasi possessio dicitur vera tituli probatio. Curt Iun. conf. 157. num. 18. Barbac. consil. 38. n. 18. lib. 2. Cephalus cõsil. 342. nu. 24. & valet argumentum à titulo putatiuo ad verum. l. quod vulgo. ff. pro emptor. concurrente videlicet iusta causa (quæ immemoriali videtur inesse) quoad effectus qui tractu successiuo tẽporis producantur, ex his quæ latè adducit Doct. Sarm. lib. 1. select. interpret. c. 6. nu. 3.

† Quod si etiam desideras quasi pos-

sessionem nobilitatis, ecce illa quoque causatur ex cõmuni reputatione, argumento. l. Barbarius Philippus. ff. de offi. præf. l. 2. & ibi Bald. C. si seruus vel lib. ad de cur. lib. 10. l. 1. §. Juliam. ff. de lib. agnosc. DD. in. l. non nudis & in. l. non epistolis. C. de probat. Oldrad. conf. 254. num. 5. & conf. 244. num. 9. vbi in terminis immunitatis atque exemptionis contra ipsum Principem. Carol. Ruin. conf. 128. lib. 4. & conf. 51. num. 28. lib. 5. ista enim quasi possessio nobilitatis videtur comparari acquisitioni quasi possessionis libertatis, quam acquirit seruus. † Sicut enim hic si pro libero se gerat bona fide, statim priuat dominum sua quasi possessione. l. igitur. §. potest. l. liber. §. fin. ff. de liber. caus. Bart. & DD. in. l. 3. §. si seruus. ff. de acquirend. possessione, & ista quasi possessio est habilis ad præscriptionem libertatis longo tempore. l. 1. 2. & 3. C. de præscript. long. temporis quæ pro libero. l. 25. tit. 29. partita. 3. id quod in terminis libertatis ita videtur sentire. Paul. de Castro in. l. hæc autem iura. num. 5. ff. de seruit. vrbã. præd. ibi: Nisi illi se gesserint pro liberis & non pro subditis, & sic præscripserint libertatem: & tradit Oldrad. vbi supra, passimque. DD. Ita in nostra specie concludendum videtur, ut sicut in locis non exemptis, vel in quibus reperiuntur tributa plebeiorum, nobilitas probatur ex tribus pacificis possessionibus litigantis, patris, & aui, & ex communi reputatione immemoriali nobilitatis & ex gestione & non solutione tributorum propter nobilitatem sanguinis, & non ex alia causa, ut probat nostra pragmatic. Cordubens. ita consimiliter sit dicendum in locis planè liberis, vbi nulla sunt tributa plebeiorum, neque æquipollentes actus distinctiui, ut scilicet ex sola gestione reputatione & quasi possessione pacifica immemoriali nobilitatis probatio compleatur: & sic verificentur isto casu le-

ges

ges & pragmaticæ istius regni: † est etenim valde iniquum, si nobilis familia ab antiquo amitteret suam primam nobilitatem ob hoc solum, quod degerit in loco exempto, vel inter alios fortè nobiles, id quod minimè est dicendum: quia esset coangustare probationem nobilitatis. contra. l. quoniam. C. de hæret. atque fauorem, priuilegium & beneficium locorum exemptorum & nobilium in manifestam iniuriam incolarum eorum retorquere contra. l. quod fauore. C. de legibus. & inducere in diminutionem id quod ad augmentum fuit inductum contra. l. legata inutiliter. ff. de adimend. leg. 25. † Tertio, superiora confirmantur, nempe quod nobilitas probetur per possessionem & reputationem, & sic per præscriptionem immemorialem, argumento text. in dict. cap. 1. de præscript. lib. 6. & in terminis tenet Bart. in dict. l. 1. numer. 97. cum sequentibus. C. de dignit. lib. 12. & ibi ceteri Doctores, Rip. lib. 2. respons. respons. 26. num. 9. & 24. & melius respons. 14. num. 9. & 10. de diuersis rescript. alias respons. 183. Tiraquel. plures referens de nobilit. c. 14. n. 1. Cassan. in Catalog. gloriæ mundi. 8. parte, consider. 20. † Vbi etiam, quod quanto antiquior, tanto nobilior, & quod magis relucet à parentibus relicta, quam à Principe sine virtute donata. Otalor. de nobilit. 3. par. cap. 7. D. Co-uarru. lib. 1. variarum resolut. cap. 16. nu. 10. circa fin. vbi testatur esse receptum in his regnis pragmaticis sanctionibus, & Forensi vsu, Auend. in. 2. par. cap. 14. præf. nu. 24. Roland. à Valle consil. 66. num. 49. lib. 2. Ioan. Garfia in præfenti glossa. 12. in principio, & per totam. & Mascard. de probat. conclus. 1094. nu. 2. & quod sit perfectior & honoratior, quanto antiquior, probat. l. 2. ad fin. tit. 21. part. 2. & Tiraquel. vbi supra, cap. 19. Pelaez de maiorat. 1. par. quæst. 51. n. 10.

Ioan. Garfia in præfenti glossa. 7. num. 27. sed & iure nonissimo regio (si eidem nouo Glossatori credimus) nobilitas, tẽpore immemoriali probatur in proprietate, & possessione de visu, quæ iure cõmuni ad hoc per tẽpus 40. annorum in hac immemoriali probanda erat, hodie viginti annorum, etiam in proprietate sufficit ex. l. 7. supra hoc titulo ibi, *que est uicron en possession de hidalgua de tanto tiempo aca, que memoria de hombres no es en contrario, y de veynte años nunca pecharon, ni vsaron, ni acostumbraron a pechar.* & quod lex illa contineat probationem proprietatis, non verò possessionis, patet ibi: *Que todos los hijos dalgo, que son hijos dalgo, &c.* quam legem. 7. hæc nostra. 8. extendit ad probationem quoque causæ possessionis, cum lex illa. 7. nihil de ea loqueretur. Quod fit ut additio marginalis super. dict. l. 7. dicens eam legem esse intelligendam in eo quod dicit *de los veynte años* in possessione, per. l. sequentem, fallitur: melius enim diceret: Ampliatur in possessione per. l. sequentem, in qua hoc exprimitur illis verbis: *Y por ella mandamos y ordenamos, &c.* ut nonè aduertit Ioan. Garf. d. glossa. 7. nu. 16. vers. 2. ad idem: & glossa. 18. nu. 7. vers. lex autè nostra. Sed nihilominus intellectus prædictus additionis marginalis. l. 7. verior & tenèdus mihi videtur, nèpe ut eadem. l. 7. dũ de immemoriali loquitur, intelligatur quoad proprietatẽ, ita quod tunc actus posituos distinctiuos non sit necessarium probare: at verò dum agit de probatione. 20. annorum per actus posituos distinctiuos, intelligi debet quod ad iudicium possessionis, per. l. 8. statim sequentem. Minor enim probatio requiritur in probanda possessione nobilitatis, quam proprietate ex dispositione. d. legum, ut ex ipsis patet, & notat Co-uarru. lib. 1. variar. reso. c. 16. n. 10. Sed & eadẽ lex nostra admittit probationẽ nobilitatis per immemorialem, quoad pro-

13 prietatem

prietatem & possessionem, ut prædiximus, cum possessione de visu super non solutione tributorum viginti annorum continuorum & completorum, trium personarum, nempe actoris, eiusque patris & aui, ut patet in dict. vers. *Y por ella mandamos.* & ibi: *Y que quanto al abuelo, esta es la deposición sea auida por bastante, así para la propiedad. si sobre ella se fundare el pleito: como sobre la posesión, si solamente se sigue el juyzio posesorio:* quævis hoc de persona nobilis litigantis non exprimeretur in d. l. 7. si verò solum de possessione agatur, non requiritur immemorialis, sed tantum possessio prædict. trium personarum viginti annorum, hoc addito in supradictis duobus casibus, *que en quanto al abuelo la deposición de oydas, sea auida por deposición bastante,* si testes deponentes non viderunt ipsum aui propter eius antiquitatem, neque eius receduntur. † Addit præterea nostra. l. 8. aliū tertium casum probationis nobilitatis localis per possessionem viginti annorum pacificam litigantis, eiusque parentis. Hæc autem possessio nobilitatis localis locum eius non egreditur: & iste casus tantum reperitur iure nostro regio nobilitatis localis, & non alius, ut advertit Orator de nobilit. 2. par. c. 5. num. 9. & Ioan. Garf. dict. glossa. 7. num. 20. & gloss. 12. num. 11.

Et quamvis probatio nobilitatis prædict. 40. annorum realis possessionis de visu, attento iure communi requisita, & 20. annorum iure regio, fieri debeat per actus positivos, qui faciant distinguere nobilem à plebeio, ut voluit idem Glossat. gloss. 12. n. 1. cum sequentibus, & constat ex nostris legibus regijs: † intelligendum tamen necessariò hoc est in locis ubi ipsi actus positivi distinctivi existunt: hoc namque supponunt ipsemet. ll. at verò ubi, & apud quos populos nulli huiusmodi actus existunt, quia sunt omnino & planè liberi, impossibi-

bilis esset prædicta probatio. Vnde recurrendum est ad alios legitimos modos probandæ nobilitatis à iure introductos ab ipsismet. ll. omisso, non verò correctos. arg. l. commodissime cū materia. ff. de liber. & posthum. & l. præcipimus. C. de appellat. cum. l. fancimus. C. de testamen. prout sunt communis reputatio, existimatio, & fama nobilitatis à tempore immemoriali, ut vidimus. Et præterea *por solà conocido,* de quo postea ad finem huius quæstionis agemus: non enim huiusmodi nobilibus in locis omnino liberis & exemptis per nostras leges præiudicium generari vllum dicendum est, alioquin iniquissimum esset, atque præter intentionem earundem, agentium tantum de locis ubi sunt prædicti actus positivi distinctivi, non verò de omnino liberis: in his enim ad alios legitimos modos probationis deveniri debet, ne ius & leges in hac specie adeò necessaria deficere videantur, cum probatio notoriæ nobilitatis adsit, in præiudicium quam plurimum familiarum illustrium, atque ab antiquo nobilium, quibus nullo modo reges nostros præiudicare voluisse censendum est, arguimento. l. 2. §. si quis à principe, cum vulgaribus. ff. ne quid in loc. public. de quo latius dicemus infra quæst. 16. super hac eadem. l. & supra quoque diximus. Non igitur ita indistinctè ac præcisè debuit Glossator noster hanc materiam intelligere, prout fecit, evertendo nobilitatem antiquissimam & notoriam Vizcaginarum, aliorumque nobilium degentium in locis alijs planè liberis, in quibus nulli actus distinctivi existunt: qui enim distinguit, proximus est veritati, ut inquit Philosophus, præcipue ubi veritate, lege, foro consuetudine immemoriali, atq; regijs confirmatiõibus nobilitas iuuatur, atque comprobatur, prout in Vizcaginis originarijs immemoria-

morialibus contingit, ut dicemus in dicta quæst. 17. super hac eadem. l.

30 † Superest videndum circa hunc modum probandi nobilitatem, de quo agimus, nempe per reputationem & existimationem immemoriam, an ad valorem ipsius immemorialis requiratur scientia & patientia principis, contra quem præscribitur immunitas & exemptio? Difficilis profectò quæstio est, & satis controuersa, sed tamen iam resolvimus cum * magis communi sententia, lib. 1. pract. quæst. q. 85. per totam aduersus nonnullos, partem negatiuam esse veriorem & tenendam, nempe scientiam prædictam non requiri: id quod ibi probauimus, idem nunc probo. Estque præterea * magis communis & verior sententia, ut testatur Decius consil. 85. num. 2. & plures citans Anton. Gabriel lib. 5. commun. opin. de præscript. conclus. 1. num. 59. & 60. Et loquens in præscribendis regalibus, iurisdictione, pedagijs, & similibus, alijsque incorporabilibus eam sequitur & testatur veram & * communem Balb. de præscrip. in. 2. par. 3. partis princip. q. 6. num. 22. volu. 8. tract. diuers. doct. fol. 25. in antiquis, & in specie nobilitatis contrarium probat cum Tiraquel. Mascard. de probat. conclusione. 1094. num. 2. in fin. et si egrè ferat Ioannes Garfia, gloss. 7. num. 7. resoluit tamen sicut nos, quod in casibus in quibus ad introducendam huiusmodi præscriptionem, requiritur scientia & patientia principis, sufficiat scientia & patientia officialium regis, aut alterius aduersus quem præscribitur, et si is nesciat, iuxta DD. à nobis allegatos, & nouissimè Octavian. Chacheran. consil. 2. num. 12. Et non requiri prædictam scientiam eius, contra quem præscribitur, tenet idem Octau. consil. 34. nu. 42.

31 † Quinimò in casu, de quo agimus, in probanda nobilitate per præscriptionem immemoriam, ipsemet Ioan. Garfia. d.

gloss. 7. nu. 31. rectè probat non requiri scientiam principis, neq; officialiū eius, quia sufficit scientia & patientia *del conçejo*, ut nūcupatim tenet Balb. vbi supra in. 2. par. 5. partis princip. 7. q. nu. 4. Loquitur tamen in præscriptione 40. annorum: idè erit ergo à fortiori in præscriptione immemoriali. Quod alia ratione verissimè efficitur: *porque el conçejo es el que lasta esto, porque a su Magestad siempre se le paga su seruicio entero por el conçejo, y así suple por el que se excusa por noble,* ut indicauit Ioan. Garf. vbi supra. † Et in Vizcaginis scientia, & non solum patientia, sed etiam expressus consensus principis simul interuenit, ut patet ex foro de Vizcaya eiusque confirmationibus regijs, in quo nobilitas antiquissima & notoria omnium Vizcaginarum originarium expressè continetur, atq; profertur, & à nostris Regibus ex certa scientia confirmatur, atque proprio iuramento roboratur & stabilitur.

32 † Quartò principaliter prædicta communis sententia de fama concurrente in antiquis, si ea sit inconcussa, prout in nostra specie requiritur, confirmatur, quia in omnibus antiquis hominū memoriam excedentibus fama plenè probat & sufficiet. gloss. in. l. at qui natura. §. cum me absente. ff. de negot. gest. l. ad admonendi. nu. 242. ff. de iure iur. l. atissimè Barbat. consil. 18. vol. 3. Auend. de exequend. mandat. reg. 1. parte. c. 6. nu. 6. Matth. de Afflict. decis. Neapolit. 277. Roland. à Valle consil. 3. nu. 48. cum sequentibus. lib. 1. Menchac. lib. 2. controuers. illustr. c. 84. nu. 14. Mexia in. l. regia Tolet. & in. 24. fundamento. 2. partis. n. 11. dicit * communè plures citans Petr. Dueñas in reg. 299. fallen. 7. vbi quoq; est vera. Idè facit Mascard. de probat. 2. to. conclus. 753. nu. 7. vbi. n. 8. ampliat etiam ubi agitur de graui præiudicio, ut in probatione dominij, plures id tenentes citans: & est. l. 29. tit. 16. part. 3.

vbi Gregor. Lopez, & in proprijs terminis nobilitatis Cassan. consil. 64. nu. 10. Dueñas vbi sup. limitatio. 3. Auedan. 2. p. c. 14. prator. nu. 24. Matienço in. l. 7. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. reg. glos. 34 4. num. 3. † Id quod est indubitabile, quando præsens status rei non repugnat. Aymon Craueta de antiquitat. temp. 1. parte, an fama faciat fidem in antiquis, & in §. viso in hac. 1. in §. viso de fama. num. 32. Alciar. de præsumpt. 35 3. reg. præsumptione. 21. nu. 15. † Sufficit enim me reperiri in possessione, vel quasi iuris alicuius ad hoc, vt virtute immemorialis nihil aliud probare debeam, vt latè per Barbat. dict. consil. 18. num. 11. cum sequentib. lib. 3. Si ergo quis doceat immemorialiter de communi reputatione & fama ab antiquo, de sua, ac suorum gestione, & de quasi possessione nobilitatis suorum ascendentium, & præsens iuris status non repugnet (non autem repugnat illi, qui viuit in illo loco, vbi nulla exoluuntur, aut existunt tributa plebeiorum) non video profectò, cur consimilis probatio non debeat esse plena? Id quod fortius & indubiè procedit, quòd Vizcaginos: omnes enim & singuli eorum habent suam intentionem fundatam, quòd sint nobiles, vt latissimè ostendemus infra quæst. 17. super hac eadem. l.

Quintò & præcipuè * cõmunis præfara sententia, quòd scilicet nobilis possit ac debeat obtinere in virtute solius immemorialis inconcussæ reputationis, ac talis quasi possessionis in loco, vel locis, vbi nulli sunt actus distinctiuu externi visibiles, comprobatur tali consideratione: † vbi enim nulla sunt tributa plebeiorum, nec alij actus distinctiuu nobilium & ignobilium, ibi libertas nullo modo potest considerari ab opposito seruitutis. §. 1. instit. de libert. l. manumissiones. ff. de iustitia & iur. vbi probatur non intelligi liberta-

tem, vbi seruitus est incognita: ideo cum libertas non soluendi tributa, non possit considerari, nec regulari à suo opposito soluendi tributa, necessarium est concedere præsentiam isto casu libertatem minimè fundari super actibus istis positiuis, vbi illi neque existunt, neque reperiuntur, nec sunt, aut fuerunt: sicuti enim ante seruitutem inuentam, nihilominus homines erant liberi. dict. §. 1. & dict. l. manumissiones, nec tamen propter seruitutem incognitam eapropter erant minus liberi, quia libertas non considerabatur à suo opposito seruitutis, quæ tunc erat ignota, sed secundum se, & in se ipsa: ita consimiliter videtur dicendum de nobilibus vrbiu exemptarum, vt scilicet horum libertas & nobilitas non consideretur à suo opposito ignobilium tributariu, sed vt illa confidetur à libertate cohærente generi, domui, ac familiæ antiquæ nobilium ascendentium. Vnde in libertate, quæ inducitur ex possessione, nihil mirum, si requirantur actus positiuu, distinctiuu, qui faciant cognosci nobilem à plebeio: non sic profectò in libertate, quæ introducitur ab antiqua nobilitate, ipsa enim, si de ea constet, habet sufficientem præexistentem materiam à qua dependeat huiusmodi libertas non soluendi, vbi casus se offerat: quæ materia præexistens deficit in libertate, quæ inducitur per actus distinctiuos positiuos, argumento differentiæ inter actionem natiuam & datiuam, quam latè prosequitur Bart. & ibi communiter DD. in l. iuris gentium. §. aded. ff. de pactis. per quam doctrinam omnino eneruatur, ac tollitur argumentum contrariu prædict. glossatoris, glos. 7. nu. 23. dum insistit in correlatiuo solutionis, ac non solutionis tributorum.

37 † Certū est enim quòd nobilitas possidet in se ipsa, prout in libertate videmus

mus in toto tit. C. de præscript. l. 6. t. ep. pro libert. l. igitur. §. 1. ff. de liber. caus. Oldrad. consil. 172. nu. 3. etenim est hæreditaria. l. 3. tit. 2. 1. part. 2. & ita coniuncta personæ, vt sicut radij solis non possunt separari à sole, sic nobilitas non potest separari à persona: prout de iurisdictione, quòd non possit separari à republica, vnde orta est, inquit Bald. in princ. tit. defeudo Marchiæ. Itaque libertas non soluendi tributa, quæ coniuncta est nobilitati, non regularitur à solutione vel non solutione plebeiorum, neque ab actibus distinctiuis, vbi illi non existunt, quia scilicet à se ipsa habet materiam sufficientem præexistentem, eamque radicatam, secundum quod ipsa nobilitas consideratur in se ipsa †, prout omnes res considerari debent, per substantiam & non per accidentia, secundum S. Thom. 1. 2. quæst. 71. art. 5. in probatione conclusionis, in vers. Iudicium autem dandum est secundum illud quod est perse, & non secundum illud quod est per accidens. Vnde fit quòd cum talis qualitas accidentalis non immutet substantiam neque rei naturam primariam. Ioan. Faber. in §. omnium. nu. 3. de action. Socinus consil. 75. nu. 14. 39 lib. 1. † vbi quòd qualitatū diuersitas non facit rem diuersam in specie, sed eadem est; sic etiam qualitas illa accidentalis actuum distinctiuorum, quæ ab eis proponitur, non potest nec debet immutari in loco exempto primariam nobilitatis sibi coniunctæ libertatis essentiam, naturam, & substantiam, si quando casus solutionis occurreret: si enim contrarium diceremus, necessarium fatendum esset, nobilitatem sanguinis nihil aliud esse quàm exemptionem non soluendi tributa: hoc tamen falsum est. † Quamuis enim nobiles & ignobiles in locis liberis in non soluendo nec in se distinguendo visibiliter videantur vniti & similes, non tamen ita vniti sunt nec similes in omnibus & per omnia, quin vterque sta-

tus opinione ac reputatione distinguatur, & quin primariam ac primæuam suam naturam retineat, vt traditur per glo. & DD. in c. 1. verb. vniedo, in fine, ne se de vacant. & in c. sicut vnire. de excessu Prelat. & Rip. in consimili exemplo lib. 1. respons. 3. nu. 60. aliàs Respons. 80. nu. 60. † vbi quòd vna res ita vniri potest alteri, vt vtraque retineat sua priuilegia, suamque primæuam naturam, extrahitis 41 in. d. c. 1. & in c. sicut. † A primordio enim tituli posterior formatur euentus, & non ratio obtinendæ nobilitatis, sed & illius quoque origo est exquirenda. l. clam possidere. in prin. vbi glos. & DD. 42 ff. de acquirend. poss. † quia semper inherendum est primæuæ radici & suo primo principio, etiam si alij tramites intercurrant, Bald. in c. 1. per illum text. nu. 4. de eo qui sibi & hæred. & in c. 1. §. his verò. nu. 3. de success. frat. vel de gradibus succedendi. Rip. vbi sup. nu. 10. vt sic iam intelligamus libertatem non soluendi tributa, qua fruuntur nobiles, in loco omnino exempto non regulari necessario à præstatione plebeiorum, nec item ab actibus externis visibilibus, per quos nobiles ab ignobilibus cognoscantur, & distinguantur: quid enim refert quòd communi notoria ac immemoriali reputatione ille & ille intelligantur nobiles esse, an verò idè percipias ex suo æquipollenti actus distinctiuu visibilis, cum nihil referat quid ex æquipollentibus fiat. l. final. ff. mandat. cum similib. Diluta igitur est nebula à glossatore obiecta, & omnia iam sunt lucida.

Sexto principaliter & quòd etiam stante decisione nostræ. l. & sic pragmatice Cordubens. nihilominus debeat obtinere nobilis in virtute reputationis suæ immemorialis, etiam si in loco vbi degit nulli omnino sint actus distinctiuu positiuu, confirmatur. † Nam sicuti priuilegia non faciendi, non amittuntur nisi vsu contrario. l. 42. tit. 18. par. 3.

ibi. *Onde dezimos, &c.* de quo latè agit Ioã. Garf. in præfenti glo. 6. non enim amittuntur, nisi quãdo dato casu vbi possunt verificari, non fuerunt verificata, Bart. in l. in filijs. C. de decur. lib. 10. Iaf. in l. si. nu. 51. cum sequentibus. ff. de cõstit. Princip. text. in nostris terminis in l. diuo Marco. C. de quæstion. Ita quoque videtur dicendum, vt nobiles viuentes in locis exemptis conferuent se semper in sua nobilitate, quia nunquam eis euenit casus contrarius: † ideoque ad retinendum suum ius sufficit aptitudo & potentia, vt in iurisdictione exèplificat Bart. in l. arboribus. §. de illo. ff. de usufruct. potentia enim infert actum. l. sufficit. ff. de conduct. indeb. l. cum illud. ff. quãd. dies leg. ced. illisq; debet sufficere, quòd casus nobilitatis amittendæ non euenierit. d. l. diuo Marco ibi, Si tamè per prioris gradus liberos, per quos id priuilegium ad vltiorè gradum transgreditur, nulla violati pudoris macula aspergit: priuatio enim præsupponit habitũ.

46 l. decem. ff. de verb. oblig. † & quod non fuit, neque est, non potest poni, estque impossibile illud velle probare. l. confessionibus in princ. ff. de interrog. action.

47 ibi: Quarũ rerum actio est: † duoque cõtradictoria non possunt esse vera simul, l. hæc verba. ff. de verb. signifi. prout elegantissimè differit in similibus terminis exemptionis Oldrad. cõf. 254. nu. 3. Frustra ergo quæritur actus positiuus, vbi non inuenitur. §. 1. instit. de inutil. stipul. l. quidam hæredè. §. fin. de vino, oleo, &

48 tritic. legat. & quærare actus positiuos ad inducendam nobilitatem, vbi tales actus non existunt, est quærare actus ex quibus incepit nobilitas: id quod est impossibile, quia non extat memoria nobilitatis immemorialis. Oldrad. in terminis actũ, ex quibus inducitur cõsuetudo immemorialis cõsil. 245. nu. 13. omnis enim immemorialis supponit quid infinitum. l. si arbiter. ff. de prob. Oldrad. d.

cõsil. 244. d. nu. 13. & sic longè diuersa sunt fundari in quasi possessione & in titulo reputationis immemorialis gerendo me pro tali inter alios non illius reputationis, & me reputari in statu tali, qui mihi neq; de præfenti, neq; retro repugnat: & tractare de nobilitate mea notoria conseruanda in loco exempto omnino libero, vbi non sunt tributa, & velle inducere nobilitatem de nouo in loco vbi sunt actus distinctiui positiui: prior enim casus spectat ad acquirendam & inducendam nobilitatè per actus positiuos, vbi existunt. † Ideò rectè constitutum est, aliud esse acquirere, aliud conseruare, pro quo est text. in l. vna est via. vbi gloss. verb. seruatur. ff. de seruitut. rust. præd. Carolus Ruin. cõf. 217. nu. 8. lib. 1. & rex. in l. patre furioso. ff. de his, qui sunt sui, vel alien. iur. ibi namque furiosus licet vxorem ducere non possit, matrimonium tamè retinere potest: quod cum ita se habeat, in potestate filiũ habebit: & ibi latè Iaff. Poterunt ergo distincti nobiles, de quibus agimus, dicere, quod sua nobilitas nihil amiserit propter subsequenti vrbis aut pagi immunitatè, sed quòd in omnibus & per omnia illam retinuerint illam, argu. d. l. patre furioso, & per l. in bello. §. medio tempore. ff. de captiu. postlimin. reuers. ibi: Nec mirum quia illius temporis conditio, necessitalque faciebat: & per l. Atticilius. ff. de seruit. rust. præd. ibi: Itaq; quod ius habuerunt, tũc cum primũ ea aqua ad eos peruenire non potuit, id eis restitui placet: & per l. vnus. §. fin. ff. eodem. tit. ibi: Post statutum tempus: quo textu eleganter probatur, † quod impedimentum exercendæ seruitutis superueniẽs, etiam si duret tantum tempus, per quod ius seruitutis amitti soleat, nihilominus seruitutis ius illegsum permanebit: glo. in d. §. fin. quæ hoc ita explicat: & illam sequitur Conanus. lib. 4. cõmentariorum c. 12. nu. 1. Menoch. 6. remedio retinend. poss.

poss. nu. 149. quæst. 32. vides ergo quòd nobilis de reputatione immemoriali nullum, propter incolatus sui exemptionem, nobilitatis suæ detrimentum patietur: suspensa enim magis intelligitur nobilitatis exercitatio: non quidem suo facta nec culpa, prout in simili casu docet Bart. in l. quominus nu. 26. cum sequentibus. ff. de flumin. & ibi Iaf. nu. 97. vbi de negligente conseruare ius aquæ ductus, quod habebat.

51 † Ex quibus omnibus supra adductis, recipienda videtur nobilitatis proprietates ex sola communi reputatione immemoriali, necurrentibus primò fama in concussa in antiquis: secundò quòd ille talis fundet suam originem ex loco, vbi tales actus positiui distinctiui non existunt: tertio, quòd talis sit communis opinio ac reputatio inter suos conciuces & compatriotas: quibus omnibus concurrentibus omnino debet huiusmodi nobilis obtinere, per ea quæ supra adduximus: & quia fama multum antiquata facit notorium, & probat in vim notorii, vt testatur esse communem opinionem Decius. in c. 1. nu. 18. vers. septimus casus, de appellat. tum & præcipuè, quia data cõsimili notorietate, iã sumus in casu & in terminis pragmatice de Toro & de Tordefillas, de qua in l. 9. statim sequenti huiusmet tituli, quæ huiusmodi notorietatè comparat, & adæquat sententiæ declaratorie super nobilitate in proprietate simul cum possessione. † Omnis enim notorietas est omnium probationum superlatiua, & veluti scriptura & sententia, vt latissimè congerit plura in proposito Cefar Cõtard. in repet. l. 1. C. si demoment. posses. &c. limitatione. 9. per totam.

53 † De lo qual se infiere, quòd à fortiori admitteatur & erit plena & sufficiens probatio nobilitatis per communè opinionem ac reputationem immemorialem & inconcussam in familijs notorijs, val-

de superlatiue aliarum respectu, etiam si illis absit qualitas de solar conocido: *Exemplũ en los Måriques, Guzmanes, Carrillos, Girones, Niños, Syluas, y de la Cuenca, Toledo y otras muchas, los quales puesto caso que no mostrasse casa señalada de su origen (que es vna de las essencias de solar conocido) todauia estan notoria superlatiua su reputaciõ, caualleria, y nobleza en propiedad en toda España: que, sola la fama antigua de semejante dependencia seria bastante prueua en el lugar do no ay actos de distincion. Y ansilo sintio despues desto escripto Guardiol en su tract. de la nobleza de España. c. 30. vers. es tambiẽ. fol. 75. Adonde tambien dize que muchos dexaron el solar conocido por hazanas notorias, como hizieron los Girones que antes se llamauan de Cisneros, y por auer socorrido al Rey don Alonso el V. con su cavallo, y tomadole vn Giron, se llamaron Girones: y los Baruas que antes se llamauan Sarmietos. Y este es el primero y el mas vniuersal modo de probar la hidalguia y nobleza en semejantes lugares do no ay actos distinctiuos, sin el medio de la possession.*

Nec contra præfatam resolutionem ac modum probandi nobilitatem in locis planè & omnino liberis, obstat, si dixeris, † quòd quasi possessio non releuat ab onere probandi, quando primæius status naturæ repugnat prædictæ quasi possessioni, & sic cõtra legis præsumptionem. Bart. in l. 1. & 2. ff. de itin. actuque priuat. glo. in l. sicuti. §. sed si quærat. ff. si seru. vend. quàm sequuntur Bart. & DD. ibi. Bart. & communiter DD. in l. si prius. ff. de nou. oper. nunc. Tiraquel. plures referens de primogenit. quæst. 17. in. 11. opin. nu. 21. & 28. vbi. nu. 30. quo-

quomodo intelligatur: est communis, secund. Iass. in d. l. si prius. nu. 43. Tell. Fernandez in l. 11. Taur. nu. 8. & Ioan. Martienc. in l. 9. tit. 8. gloss. 3. n. 14. lib. 5. nou. Collect. reg. qui duo nominatim loquuntur in nostris terminis quasi possessionis nobilitatis, seu alterius rei. Cui iurisdictionis resistit late Otalora etiam in terminis nobilitatis in tractat. de nobilitate secundæ partis. 3. partis princip. c. 5. nu. 4. cum sequentibus: † & ubi requiritur priuilegium, non sufficit quasi possessio, secundum Petrum, Bald. & Paul. de Castr. in l. si solenibus. nu. 3. ubi distinguit bene. C. de fid. instrum. quod in terminis nostris probauit Palat Rub. dicens ita seruari in practica, quem refert & ex alijs comprobat Otalora. ubi supra. nu. 5. & prius. c. 2. nu. 4. eiusdem. 2. partis tertiæ partis princip. sequitur Tell. Fernad. ubi supra & qui sic possidet, non possidet, sed detentat iuxta gloss. in c. ad decimas verb. presumuntur de restit. spol. lib. 6. Proinde cum pragmatica Corduben. requirat ab obtinendum in proprietate longè maiorem probationem quam ad obtinendum in possessione, ex his videtur dicendum quod huiusmodi quasi possessio causata ex tali communi opinione & reputatione, non possit nec debeat sufficere contra Regem: rex enim noster semper & contra omnes, qui se non ostendunt nobiles, habet intentionem suam fundatam, quia eis resistit ius commune, ut in nostra prag. Cordubens. & diximus supra in principio huius quæstionis. Ex quibus in terminis nostris contra supradicta omnia iam sex fundamentis rectè à nobis probata tenent. Otalora. de nobilit. 3. p. prin. c. 8. n. 7. nepe quod in locis omnino liberis, ubi nulli actus distinctiui positiui existunt, † nobilitas non probetur per communem opinionem & reputationem patris vel aui, quando is, qui litigat, vult sumere initium quasi possessionis aui vel patris, neque etiam quoad proprietatem, nisi

probaretur titulus, vel adessent plures & validæ circumstantiæ, quibus iuste moueretur iudicium animus. Si vero litigans nolit initium sumere, sed continuare vel mediare quasi possessionem aui vel patris, ut in exemplo ibi per eum posito, credit isto casu Otalora. quod huiusmodi medium tempus non officeret, etiam ad obtinendum in proprietate, si concurrerent tempus & qualitates requisitæ, ut ibi probat.

Non obstat, inquam, præcedens difficultas, licet eam mouerit Otalora, ad tenendum contrarium, quoniam respondemus præd. non procedere in quasi possessione immemoriali secundum magis communem opinionem, quam latissimè fundat Barbat. conf. 10. nu. 7. lib. 1. in nouis: & est ratio † quia quod est quæsiibile priuilegium, illud etiam est quæsiibile tempore immemoriali, data capacitate possidentis. text. in c. super quibusdam: §. præterea de verb. signifi. l. hoc iure. §. ductus aquæ. ff. de aqu. quot. & æst. l. in concedendo. ff. eodem. De capacitate autem nobilitatis non potest dubitari, † quia princeps potuit ac potest nobilitare quem vult. Bald. in l. sacrilegij. C. de diuers. rescript. Bart. & Platea in l. 1. C. de dignit. lib. 12. non solum expressè sed etiam tacitè, ut latè per Tiraquel. de nobilit. c. 6. per totum & frat. Guardiol. de la nobleza de España. c. 4. & 5. Cum ergo constitutus in huiusmodi quasi possessione nobilitatis immemoriali non habeat in se incapacitatem vniformem & omnimodam (potuit enim olim creatus esse nobilis) succedit doctrina Ioan. Monach. in c. 2. de præb. in. 6. de qua latè Barbat. ubi supra nu. 14. dicens, † quod omnis immemorialis supplet & præstat illud quod aliquando potuit esse: sicut videmus in decimis à laicis perceptis, licet ipsi si sint omnino earum incapaces: † quia nihilominus illarum immemorialis possessio & perceptio eam iustificat ita ut

faciat præsumi titulum iustum cõcessio nis ante concilium Lateranense, saltem concurrente de hoc fama, ut resoluimus lib. 1. pract. quæst. quæstione. 16. num. 2. 61 Huc accedit † altera iuris regula, quæ habet, quod eisdem modis, quibus inducitur præscriptio (nepe ex diuturna præstatione vsurarum) eisdem quoque inducitur præsumptio allegati tituli. l. cum de in rem verso. ff. de vsuris & ibi glossa magna, & * communiter DD. Barba. dict. consil. 35. nu. 15. præcipue probat immemoriali, etiam sine allegatione tituli, ut est vera & communis opinio secundum Aymon Crauet. nu. 49. statim citandum. Quod procedit etiam in his, quæ non sunt præscriptibilia: si tamen expressè allegatur causa & titulus priuilegij, quia tunc probata immemoriali probatur sufficienter titulus, secundum Alex. consil. 74. col. 3. versic. accedat. num. 20. & 21. lib. 4. Curt. Iun. consil. 158. lib. 4. latè Aymon Crauet. de antiquit. temp. 4. parte. versic. absolutis. num. 10. cum sequentibus. ubi sic limitat dictum Socin. contrariū consil. 260. num. 22. in princip. lib. 2. ex traditis à Felin. in cap. causam. num. 7. versic. puto sustentabilem, de præscrip. & Curtio Iun. consil. 158. num. 18. eodem modo limitat dictum Soc. ubi supra (sed tamen eum allegat consil. 160.) sequutus Aymonem ubi supra. Mascardus de probat. tom. 3. conclus. 1372. num. 33. cum seq. præcipue num. 36. & Menoch. lib. 3. præsumpt. 131. num. 47. & est magis communis opinio, teste Barba. ubi supra. † Præterea quod etiam si possessio sit contra ius commune, si tamè adiuuetur præsumptione alicuius tituli vel æquitatis, is, qui docet, vel est in quasi possessione, defendendus sit in ea vsq; quo aduersa pars doceat de iure suo, probatur ex doctrina Ant. & Abb. per text. ibi in cap. cum venissent. de instit. Otalora in dict. 2. par. 3. partis princip.

dict. c. 5. num. 7. in fin. & numer. 8. & in terminis idem ante eum probauit D. Couarru. in pract. quæst. 17. nu. 6. versic. secundo. Sed immemorialis possessio & reputatio habet vim tituli, ut prædiximus, & infra latius dicemus: ergo ipsa sufficit, etiam si resistat ius commune. Præterea quæ maior æquitas potest esse quam quod nobiles notorij immemoriales conseruent suam prædictam nobilitatem, nec eam amittant ex eo solo, quod degant in locis omnino liberis, in quibus nulli actus distinctiui existunt, cum ipsis hoc nulli vitio, aut culpæ imputari possit, nec eis nocere debeat immunitas loci? nulla profectò.

† Sic similiter illud quod dicitur possessorium retinendæ non dari contra illum, qui est fundatus iure communi, nisi ostendatur titulus, Ioan. Faber in. §. retinendæ. num. 29. in versic. item nota, de interd. quem sequitur Burgos de Paz consil. 36. num. 3. Quomodo & quando hoc debeat intelligi, declarat optime D. Couar. in pract. quæst. quæstione. 17. num. 6. cum sequentibus. & eum sequutus Menoch. de retin. posses. remed. ultimo, num. 2. cum sequentibus.

† Neque etiam datur contra illum, qui habet intentionem suam fundatam in genere. Paul. de Castro consil. 113. lib. 2. & quod aliud est possessio vel quasi, aliud est ipse titulus. Menoch. in. 4. remed. adipiscen. num. 1796. † Et quod in his quæ requirunt priuilegium, non sufficit quasi possessio. Bald. in l. Titia. col. 2. versic. 2. casu. ff. solut. mat. ubi Alex. num. 5. & Imol. † Ea namque non procedunt contra possessionem, vel quasi, immemorialem, si præsens status non repugnet: tunc enim trãfertur onus probandi etiam in ipsum fiscum, ut supra probauimus. Confert dictum Bald. consil. 351. in bonis feudalibus, num. 2. lib. 1. † ubi inquit: quod quãdo aliquis est in quasi possessione alicuius qualitatis, quæ potuit

potuit inesse ab origine, tunc illa quasi possessio sufficit sine aliqua priuilegiorum ostensione, & transfert onus probandi in aduersarios. l. circa. ff. de probat. Id. quod latissimè multis adductis comprobatur Barbac. d. consil. 35. per totum, & tenet in nostris terminis Méch. lib. 2. controuerf. illustr. c. 87. num. 20. & per totum, vbi quod procedit secundum ipsum, tam in proprietate, quam in possessione. Et est pro hac parte optima. l. 8. tit. 15. lib. 4. nou. Collect. reg. † vbi possessio immemorialis dominorum exigendi impositiones à suis vassallis, quoad proprietatem habetur loco tituli sufficientis. Auendan. c. 4. num. 27. in. 2. par. capit. præ.

Est autem ratio viua prædictæ declarationis & limitationis, quoniã omnis immemorialis est longè potentior, alia qualibet iuris præsumptione, † vbi enim adest immemorialis, ibi est probatio plenaria. l. 29. tit. 16. par. 3. † Habet quoque vim tituli & priuilegij à principe legitime obtenti, vt in. c. 1. de priuileg. in. 6. c. super quibusdam. §. prætereà. & ibi notat glos. verb. nō extat. in prin. de verb. signif. Aymon Crauet. conf. 111. nu. 25. & quod habeat vim prædicti priuilegij, sequitur plurimos citans Anton. Gabriel lib. 5. commun. opin. de præscrip. cōclu. 1. in prin. & nu. 2. vbi nu. 3. & 4. ampliat, vt procedat etiã in reseruat. principi. & nu. 44. probat allegans plurimos, quod habeat vim tituli: & nu. 45. quod stante hac consuetudine immemoriali, alius titulus non est necessarius, quia is per eam probatur, vt ibi per eum num. 46. & Mascard. de probat. 2. 10. cōclus. 1372. num. 24. Et quod immemorialis habeat vim tituli, & priuilegij concessi à principe ex certa scientia, Menoch. lib. 3. præsumptione. 131. nu. 38. & 43. † Nec etiã in immemoriali requiritur scientia principis, secundum * magis communē sententiam quam probauimus supra nu. 30.

72 † & immemorialis possessio habetur, vt constitutio. Ant. Gab. vbi supra. n. 62. & tunc non est opus allegare titulum, & habet effectum publici instrumenti. Afflict. decis. Neap. 239. nu. 6. Rolan. à Valle consil. 3. nu. 97. lib. 1. Est * communis vt plures citans dicit Menoch. vbi supra nu. 40. cum sequent. sequitur dicēs communē bene declarās Gabriel vbi supra, nu. 47. cum sequent. & Mascard. vbi supra, nu. 28. cū sequent. vbi quod saltem tenetur quis in genere allegare petita à se sibi deberi ex iusta & legitima causa, secundum communē omnium scribentiū conclusionē. Quæ iusta causa & iustus titulus ab initio præsumitur infra venisse probata immemoriali, vt cum alijs resoluit Mascard. ibi. nu. 49. & 50. & hoc allegato, vt diximus. † Et habet vim regij assensus & priuilegij, secundum eundem Mart. de Afflict. decis. 254. n. 4. & 5. & Roland. à Valle consil. 59. nu. 14. lib. 4. † Adeo vt det possidenti ius plenissimū ex fortiori causa, quæ excogitari possit. Decius in. l. traditionibus. nu. 11. C. de pact. Barbac. d. consil. 35. per totū. † Et habet vim legis. l. 2. §. deniq; ff. de aqu. plu. arcend. & vim iustitiæ, Rub. conf. 21. n. 7. Socin. Iun. conf. 65. n. 37. lib. 2. & habet vim tituli & concessionis. † Et habetur pro veritate & solēni priuilegio, secundum Crauet. de antiquit. temp. 4. par. vers. absolutis, nu. 9. & pro veritate est. Bald. cōf. 433. in fin. lib. 1. Tiraq. de præscrip. glos. 4. vers. vigesimo quinto. Ant. Gab. vbi supra, nu. 66. Et quod immemorialis habeatur pro veritate, Auend. vbi supra, n. 10. & respon. 16. n. 2. & Crauet. vbi supra. † Et habet vim concessionis expressæ ab eo qui dare poterat. Bald. conf. 257. lib. 2. † Et elidit omnem præsumptionē iuris in contrariū, vt patet in casu. l. 8. tit. 15. lib. 4. n. Collect. reg. supra relatę. latē Menchac. lib. 2. cōtrouer. illust. c. 83. n. 21. cum seq. Paris. cōf. 25. n. 23. lib. 1. Aret. conf. 132. Alexan. conf. 14. lib. 4. quos refert & sequitur

quitur Ioan. Baptista Bouius de statut. vrbium præscript. fol. 122. nu. 5. in par. uis: & plurimam congerit in fauorem nostrum in proposito Ioan. Carl. in present. glos. 12. num. 55. cum sequent. & latius Mascard. vbi supra, n. 16. cum seq. † & omnis longa possessio vel quasi, inducit præsumptionem tituli & priuilegij à Principe, etiam contra dispositionem iuris communis. Bald. conf. 311. lib. 1. Tiracquel. vbi supra, in vers. trigesimo. & Gabriel vbi supra, nu. 9. † Et vbi adest immemorialis possessio, vel quasi, ibi taliter possidens, debet esse & est securus, donec illi clarè probetur tituli sui defectus. c. cum venissent. de inst. & ibi DD. † Sufficit enim aliquē reperiri in quasi possessione alicuius iuris, ad hoc vt virtute possessionis pro eo præsumatur, & nihil aliud debeat probare. Bald. in. c. capitulū Sanctę Crucis. n. 2. de rescrip. latissimè Barbac. consil. 18. lib. 3. per totū. præcipuē nu. 11. † Et omnis ille, qui est in possessione alicuius qualitatis, iã non grauat alio onere probationis. glo. in. l. actor quod asseuerat. C. de proba. Bart. in. l. 2. §. non autē. nu. 1. ff. de bon. possess. secundū tab. Marant. in. l. is potest. nu. 275. ff. de acquirend. hæred. Carol. Ruin. conf. 51. nu. 18. lib. 5. † Dum tamen ista quasi possessio probata, sit constās, iniuriolata, inconcussa, hoc est, sine contradictione, aut reprobatione, iuxta tradita per Ias. in. l. naturaliter. §. nihil cōmune. nu. 108. ff. de acq. poss. & ibi tenet Ripa n. 144. Barbac. conf. 9. n. 8. lib. 2. Egid. decis. 444. Præpositus in. c. Ecclesiasticarū. nu. 2. 11. dist. vbi inquit sic debere intelligi regulam, quæ habet illud esse euidēs, quod colligitur ex coniecturis. l. licet Imperator. ff. delegat. 1.

Ex quibus omnibus satis superq; probata remanet præd. cōmunis sententia, quæ habet nobilitatē plenē sufficiētēq; probari per communē reputationē, estimationē & opinionē immemorialē si-

mul cū publica voce & fama inconcussa: intelligēdo rameneã, vt prædiximus in locis omnino liberis & exemptis, vbi nulli prorsus sunt, aut existūt actus distinctiui positiui, quibus nobiles à plebeis distinguantur aut distingui possint, aliās enim illi essent probandi, iuxta formam nostrarū legū regiarū: sed in Vizcaginis originarijs immemorialibus, vbi & apud quos, nulli sunt actus distinctiui positiui, prædicti, res indubia est: illi enim pluribus titulis iuridicis sunt nobiles *hijosdalgo* notorios in epe per communē, & inconcussam reputationē immemorialē cum publica voce & fama: & hoc vnū sufficeret, iuxta supra latē resoluta, tū prætereā legibus sui fori antiquissimi à tēpore immemoriali obseruari solitis: nec non expriuegijs illius prouinciæ simul à regibus nostris, suisque prædecessoribus ex certa scientia cōfirmatis, vt latissimè videmus, & differemus infra in. 17. q. super hac ead. l. Deo volēte: at quod lex vel statutum, cōsuetudo immemorialis patrię, & à fortiori rex ipse tanquā lex viua, possint nobilitatē cōferre, plusquā notoriū est, atq; iure notissimū, vt vidimus supra hac ead. q. imò *por solar conocido tambien tienem nobleza los Vizcaynos infanzones, de que diremos in. d. q. 17.* † Nunc verò circa præd. primū modū probandi nobilitatē, videndū est, an nobiles exteri huius regni, Genuēsēs, Mediolanēsēs, Florentini, & alij qui apud nos negociantur, gaudere debeāt, & possint nobilitate nostræ Hispaniæ ex nobilitate iuris cōmunis, vel suæ patriæ? Ardua quæstio, & sumē difficilis est, pro cuius expeditione præsupponendū est. † Quod qui est nobilis in vna prouincia, nō est necessariò habēdus nobilis in alia, vt notat Bart. in. l. 1. n. 62. & 63. C. de dign. lib. 12. & iterū nu. 83. Bald. conf. 387. col. 1. lib. 1. Paul. de Castro consil. 125. in. 4. dub. lib. 2. prout eos refert & sequitur Baęca de inop. debit. cap. 16. num. 108. vbi quod solet nobi-

nobilitatis opinio variari ex varietate regionum, vbi que suis vigentibus moribus, ex Bald. in. c. cum ab ecclesia. nu. 13. vers. vnde si statutum, de offi. ordinari. & Decio in. c. nouit. de iudic. quos ibi refert: estque pro hoc text. in argument. in. l. fin. ff. de mun. & hon. vbi quod quæstura in aliquibus locis non est in honore, in alijs verò honorabilis habetur: quod prosequitur Ioan. Garf. in præsent. glof. 7. nu. 12. & latius Otafor. de nobilit. 2. part. c. 5. nu. 12. cum sequentibus: vnde cum varijs sint gentium mores, non nunquam qui apud Italos habetur nobilis, pro tali apud Gallos non habetur. Nimirum ergo quod mercatores in aliquibus Italiae regionibus pro nobilibus habeantur, apud alios verò non sic, quia magis regionis tribuit vel adimit nobilitatem: ita Baeç. vbi supra. nu. 115. † Sic videmus quod nobiles ferè per totam Italiam non absolute immunes sunt à contributionibus, vt. DD. passim affirmant, & refert Otafor. vbi supra. d. n. 12. Apud nos verò potissimus effectus nobilitatis est immunitas à tributis, † præterquã,

86 *en la mayor parte de Andaluzia, y en el Espinar, y en Belmonte y en el castillo de Garcimuno, &c. y otros lugares donde por fuero y costumbre todos pechan, vt refert idem Otafor. 3. part. c. 19. nu. 10. Y lo mismo esta recebido por vso en las behetrias de castilla, scilicet, que el hidalgo peche, como es en Bezeruil Santa Maria del campo, San Martin de Valdeyglesias, Villacastin, y otros lugares, vt refert Ioan. Garf. glof. 6. nu. 13. cum sequentibus, vbi declarat el origen que estas behetrias tuuieron en Castilla, y alli trata bien del privilegio dellas, y toca algunas questiones a cerca de ellas que succeden en practica, que no son de nuestro proposito.*

87 † Imò antiquitus omnes genere nobiles in Hispania tributa soluebãt, hasta en tiempo del Conde don Sancho de Castilla que los libro dellos, vt constat ex chronic. generali. † Et de iure communi nobiles gene-

re censum soluebant, vt in. l. munerum, §. patrimoniorum el. 2. ff. de mun. & honor. vbi Bart. nu. 3. id notat, nempe quod à muneribus patrimonialibus nemo excusatur, nec nobiles, nec pontifex nec ecclesia, & probat ex alijs late Ioan. Garf. in præsent. glof. 6. nu. 8. cum sequentibus.

Hoc sic præhabito ex supradictis pars negatiua in questione præfata vera videtur Otafor. de nobilit. 2. par. c. 5. per totum, vbi cum nostram hanc questionem latissime in vtramque partem examinasset, inquit se semper existimasse partem hanc negatiuam esse veriorem dum Cæsaris causas in Granatens. prætorio ageret: nunc verò, quia iudicis partes agit, non aperit suam sententiam, sed tantum subiicit rationes, quibus tunc mouebatur, & excludebat contrarias: non tamen inficiatur apud vtriusq; prætorij grauissimos auditores, tam Granatenses quam Pincianos rem adeò fuisse dubiam, vt hinc inde in varias sententias itum sit, & in facti contingentia causas huiusmodi ab vnius aulae iudicibus ad secundam & tertiam remissas fuisse: & non nullos imò plures exteros iuxta sententiã affirmatiuã obtinuisse literas executorias de hijosdalgo. Tandem inquit, quod dum rex noster super hoc cõsulitur, forsitan de iuris rigore & æquitate octo conclusiones, quas ibi in articulo figit, essent à iudicibus amplectendæ, vel saltem considerandæ: in summa ex omnibus suis conclusionibus simul iunctis hæc resolutio vnica colligitur.

90 † Quod nobiles exteri ab hoc regno ex solaiuris communis vel proprię provincie nobilitate non poterunt obtinere apud nos vt gaudeant nobilitate, nec immunitate nostra quo ad tributa non soluenda, nec sua, nisi apud nos habeant domicilium, & bona immobilia, quorum ratione collectetur: præter quam si per denegationem refectionis se prætendant

dant collectatos: quod si apud nos commorentur negociacionis & mercaturæ gratia, & apud illos hoc nobilitati non deroget, sed augeat, si possideant bona immobilia, vel denegetur eis refectionis, obtinebunt in possessorio si probauerint, quod ex nostris legibus, & pragmaticis requiritur & est necessarium: si verò nobiles exteri apud nos commorantes, a regibus nostris habeant priuilegia naturalium, & incolarum huius regni, cum derogatione expressa & specifica legum & pragmaticarum, huiusmodi priuilegia prohibentia, & simul cum hoc probauerint apud suæ nationis & provincie gentes, nobiles esse ex patre & auo: vel superius, neque contributiones soluisse aliaque suæ patrie requisita nobilitatis, forsitan obtinere poterunt in petitorio: sed nõ in possessorio, si apud nos non sit vsus possessione per se, patrem, aut auum: si autem nobiles exteri ultra nobilitatem sunt illustres vt Duces, Marchiones, Comites, Barones, & alij apud nos commorantes, non sunt collectandi. Quod si nobiles exteri supradicti, vel quicumque eorum forsitan originem ducant ex auis, vel proavis Hispanis, qui ex aliqua causa temporali & non perpetua ab hoc regno in aliud migrarunt, & ibi existentes, filios vel nepotes susceperunt, & hi a nos redierunt, bonaque immobilia & domicilium assumpserint, hi tales poterunt prætere de & obtinere in causa nobilitatis, & immunitatis tam in petitorio quam in possessorio, probatis probandis. Et hæc quoad exemptionem tributorum & contributionum: extra causam tamen immunitatis & contributionum omnes nobiles exteri apud nos commorantes gaudebunt nobilitate iuris communis, quo ad honores & beneficia iure communi nobilibus concessa, nisi specialiter per II. nostras prohibeantur. Hæc Otafor. vbi supra.

91 † Gaspar verò Baeç. breui se ab hac questione sermone expedit. d. c. 16. nu. 17. & 18. dicens eam opinionem sibi videri probabiliorē, vt nobilis apud Italos locum habeat inter nobiles in Hispania, immunisque sit a carcere, sed non à tributis: nam apud Italos non omnes nobiles immunes sunt à tributis: imò neque apud Gallos: cur ergo quod principi suo pendunt, non pendent Hispanie regi? Præsertim cum tributum, quod ipsi non soluunt, soluturi sint agricolæ & viduæ: hocque limitat, nisi exterus nobilis esset Hispanicæ stirpis, tunc enim ei suffragabitur maiorum præscriptio. Idem in effectu voluit D. Sarmien. lib. 1. select. interpret. cap. 15. num. 3.

92 † Mihi autem, quoad hos nobiles exteros à nostris Hispanie regnis magis placet in hac questione opinio Ioannis Garf. de nobilit. glof. 7. numer. 18. per totum, vbi latissime & bene probat, existimans esse verissimum, quod si exterus Italus, Gallus Germanus aut Britus admissus est ad gubernacula reipublice cum nobilibus, exclusis plebeis & gesserit magistratus, quos soli nobiles gerere consueuerunt, & præterea sit nobilis nobilitate maiorum, quia a maioribus iam olim nobilibus est procreatus parentibus, iste talis in nostra Hispania nobilis erit nobilitate nostra quã hidalgiam dicimus, & in possessorio & in petitorio, & habebit in eo locum nostra lex regia. Secus erit dicendum, si isti exteri sūt nobiles, non ex nobilitate maiorum, sed ex accidenti, nempe ex diuitijs superuenientibus, magistratu, vel doctoratu, militia, vel cõcessione principis, vel ex rei publice suæ indulgentia: iuxta varias cõsuetudines Italiae: hæc enim in Italia dicitur quoque nobilitas, apud nos verò exemptio: & allegat pro hac parte text. quem dicit expressum in. l. fin. ti. 1. Par. 2. quæ est huiusmodi.

- 93 † *Cathanes y Valbafores son aquellos hijosdalgo en Italia a quien dizen en España infançones: y como quiera que estos vengian antiguamente de buen linage y ay grandes heredamientos, pero no son en quenta de estos grandes señores que de suso diximos etc.* Ecce igitur vbi ex antiquitate generis in Italis exteris reperitur nobilitas in Hispania, & sunt ex hac antiquitate generis, *hijosdalgo*: ergo si sunt *hijosdalgo*, debent ex hac notorietate generis antiquissimi gaudere hac immunitate, de *los hidalgos de España*: non tamen intelligas legem illam probare, quod hoc nomen, *hidalgo* sea primitiuo de Italia, y no original de España, antes la misma ley parece que prueua lo contrario: pues dize que en Italia se llaman *Chatanes y Valbafores*: y para dar a entender estos nobles por vocablos de aca semejantes en la materia dixo, o quiso dezir, que eran como los *hijosdalgo*, que aca se llaman *infançones*: ita Otalor. de nobilitate. 2. part. cap. 5. numer. 18. X aunque este entendimiento parezca, que en alguna manera muda la letra de la dicha ley, como aduirtio Iuan Garcia: nihilominus, parece ser el verdadero sentido della, porque en Italia los nobles no se llaman *hijosdalgo*, ni alla usan deste vocablo, porque es original de España, vt supra in. 13. quæst. y pues la ley. 2. tit. 2. 1. Part. 1. que alli traximos y declaramos, dize, que este vocablo, *hijosdalgo*, es introduxido e inuentado en España y compuesto de nombres Españoles, no se puede ni deue entender que la dicha ley final, tit. 1. Part. 2. de que tratamos, quisiese dezir ni entender que era nombre de Italia, sino lo que dize Otalora.
- 94 † *Cathanei autem ab utilitate operum in curia principum & strenuitate super alios simplices milites sunt dicti, quia & proceres quasi ante alios procedentes dicuntur.* † *Cathanes enim vtile Græco nomine significam. Valualli aut vocantur a valuis, quia deputati erant ad custodiendas portas palatij regalis*
- 95

siue imperialis, quos nos ostiarios appellamus: ita Diuus Thomas libr. 3. de regimin. Principum. capit. finali. quem sequitur Gregorius Lopez. in. dicta. l. finali. glossa. 1. Ex supra dictis colligitur, quod infançones in Hispania sunt nobiles, vt infra latius ostendemus alia quæstione.

- 96 † *Et ita meritò iuxta hanc partem affirmatiuam, quam tuemur, plures nobiles exteri fuerunt in hoc regno pronunciati por hidalgos, y han sacado cartas executorias de su hidalguia, como lo confiesa Otalora: y de vn Ginoues refiere Iuan Garcia. dict. num. 18. Porque en Genoua ay familias antiguas de nobleza notoria, las quales siempre distintas de la plebe, tuuieron voto actiuo y passiuo en las elecciones de los magistrados nobles: y lo mismo ser de otros reynos y señorios estrangeros a donde quiera que aya este, o semejantes actos possitiuos distinctiuos de nobles a plebeyos, y se prouare, o constare venir el estrangero que aca pretende ser pronunciado por hidalgo, de aquellos nobles, y estar en tal possession por la dicha distincion de actos, per supra dicta.* † Idem intelligo de nobilibus notorijs exteris per communem reputationem, & inconcussam famam atque opinionem immemoriam, etiã vbi, & apud quos aliqui actus distinctiuo positiui non sunt, cum non ideò debeant amittere suam nobilitatem, si eam vt prædiximus probauerint, iuxta latissime disserta supra in hac eadem quæstione, quæ hic iterum repetere, aut saltem memorizæ recolere opus est: ideo enim præsentem quæstionem de nobilibus exteris hinc inseruimus, vt iuxta prædicta eam quoque intelligamus.

† Sed

- 98 † *Sed quid de Mauris? & Bart. in. l. 1. numer. 62. C. de dignit. lib. 12. ad hoc refert, quod si Sarracenus nobilis sit captus a nobis, & postea manumissus, & liberatus apud nos maneat, gaudebit immunitate & nobilitate: (sed hoc vltimum apud Bart. non inuenio ibi, eius tamen opinio videtur valde dubia Otaloræ, & ideò contra eam tenet de nobilit. in. 2. parte. 3. partis princip. c. 7. nu. 27.*
- Nihilominus tamen sententia Bart. præallegata verior est ex eo, quod hi sunt nobiles nobilitate naturali & ciuili, quæ prouenit a sanguine: & in eo, quod attinet ad hanc nobilitatem, nihil facit, quod deserint a religione nostra Christiana: id enim pertinet ad religionem & ad nobilitatem Theologicam, non verò ad naturalem. Quas nobilitates & ciuile distinguit Bart. in. d. 1. 1. numer. 57. C. de dignit. lib. 12. & refert ac sequitur Guid. Pancirol. consil. 6. numer. 34. & Ioan. Garf. in præsent. gloss. 48. §. 3. numer. 1. & frater Guardiol. de la nobleza de España. c. 2. Ideò si talis fuerit Sarracenus meritò pronunciari debet nobilis, quòd proprietatem, vt rectius probauit Ioan. Garf. d. gloss. 47. nu. 19. † Secus in descendentijs a Iudæis per lineam masculinam, vt probauit latissime in eos inuehendo Otalor. d. c. 7. per totum. Cuius sententiæ videtur etiam esse Ioan. Garf. d. numer. 19. in vers. sed adde, ibi; Sed tamen aduertendum est. Limitat tamen hoc Otalor. vbi supra. numer. 28. quando labe hæc vel macula a linea materna tantum proueniret, dicens, qd hæc opinio æquitate quadam admittitur in vtroq; prætorio, & Pincia no, & Granatens. licet quodammodo ipsi nobilitati iniuriosa videatur. Id quod etiam sentire videtur Ioan. Garf. d. numer. 19. in vers. sed adde, nempè vt macula hæc ex parte matris non noceat no-

bili ex parte partis, si clarè restis de præmacula ex parte matris deponat: non verò obscure deponendo, scilicet generaliter & indistincte esse illum de genere Iudæorum. Quæ in praxi seruanda sunt, tametsi frater Guard. vbi supra. c. 6. nitatur probare indistincte, que los *Judios que eran nobles antes de su conversion, no solo por ella reciben su nobleza, pero la acrecientan por el sacramento del Bautismo.* Et hæc de primo modo probandi nobilitatem.

- 100 † *Secundus modus principalis probandi nobilitatem, hoc est, la hidalguia, es por notoriedad, nempè que el que litiga es notorio hijodalgo de solar conocido, o por executoria con possession, vt in. l. 9. infra hoc. tit. n. lib. 3. nou. Collect. reguæ, vbi ita disponitur. Porende mando y es mi merced y voluntad, que aquellos que fueren notorios hijosdalgo de solar conocido, o ouieren auido sentencia de como son dados por hijosdalgo segun el tenor de ley que hizo el Rey don Iuan misenor y padre, y despues de la tal sentencia estuuieren y estan en possession de la hidalguia, que a estos tales les sea guardada su franqueza y hidalguia.*
- 101 † *Appellatur igitur notorius nobilis ille, qui per sententiam quæ transit in rem iudicaram, declaratus est talis: ille etiam, qui sine vlla populi retractatione talis reputatur, argumento text. in. c. penult. & fin. de cohabitatione cleric. & mul. Ille autè de cuius nobilitate vel opinione dubitatur, no se puede llamar notorio hijodalgo. Ita Otalor. de nobili. 2. par. c. 3. n. 5 & 6. sequitur Didac. Perez in. l. 6. tit. 2. lib. 4. ordinam. col. 1373. in princ. & B. Azeued. super. dict. l. 9. numer. 2.*
- 102 † *Est tamen dubium in praxi valde contingens circa hoc, sed tamè summè difficile huiusmodi. D. l. 9. infra eodem. cum similibus disponit, que durante los pleytos pechen todos los que no tuuieren executorias usadas y guardadas, o no fueren*

notorios hijosdalgo. Perquam legem hoc tenet & probat Palat Rub. in. c. per vestras. dedonat. inter vir. & vxor. 2. no tabili, vers. sed pulchra. num. 45. dicens quòd ita * obseruatur in practica. & D. Couarr. lib. 1. var. resol. c. 16. num. 11. & Menchac. lib. 2. controuerfi. illustr. c. 87. numer. 18. & 19. vbi quòd id * sæpissime vidit, & quòd huius praxis occasio orta est ex præd. l. regia. Quinimò id probari quoque iure communi potest ex doctrina Bald. conf.

103 138. numer. 3. lib. 1. vbi tenet, quòd pendente quæstione super immunitate, interim qui se prætendit immunem debet per iudicem cogi ad soluendum ad instantiam communitatis, hoc est, concilij, quem refert, & sequitur Ægidius Borsius in sua praxi crimin. in titul. de princip. & priuil. eius numer. 146. pag. 621. & probat latius licet Baldum non alleget, Otalor. de nobilit. c. numer. 5. cum sequentibus in. 3. part. 3. partis princip.

104 † Quid si nobiles, qui à communitate, hoc est, concilio & Fiscali regio impetuntur atque incollectantur, allegent se notorios nobiles esse *de solar conocido*, ita quòd de sua nobilitate dubitari nõ possit, vel habere exequutoriã super sua nobilitate simul cū possessione, id quòd se offerant in cõtinenti probare, possint hac in specie suspendere petitorium & deducere possessorium, petendo vt de eo summarie cognoscatur in eum finem, vt spoliati restituantur, & ne, durante lite super negocio principali suæ nobilitatis, incollectentur, neque tributa soluant, nec ne: & hæc res primum indubia videtur ex litera & contextura. d. l. fin. quæ hoc expressè as-

105 firmare videtur: † & vbi est casus legis, non est amplius de eo dubitandum, iuxta gloss. verb. quæstio in. l. ancillæ. C. defurt. & seru. corrupt. quam post alios sequitur Beccius consil. 83. num. 9.

106 † Cum enim lex sit instituta ab habente potestate eam stabiliendi, nõ potest de ipsa disputari, sed secundum eam iudicandum. c. in istis. 4. distinctione. Carol Molin in. 1. part. ad consuet. Parisi. §. 25. numer. 3. Tellus Fernandez in l. 16. Tauri. n. 11. vers. vel dicemus & c.

107 † Nihilominus secundum Otalor. vbi supra. 2. part. c. 4. numer. 6. stylus & praxis huius regni in quæstione proposita est in contrarium, imò quòd in specie præmissa nobiles, licet allegent se notorios, & statim se offerant probare, nihilominus durante lite incollectetur, pignoraque ab eis extrahantur: quod licet prima facie videatur durum, iustificari tamen videtur posse ex duobus: primò, quia nullus esset, qui ad impediendū executionem præd. pragmaticæ, & sic. l. 9. infra eodem, non allegaret & niteretur in continenti probare se esse nobilem notorium *de solar conocido*: & facile iudices eos admitterent, princepsque priuaretur suis tributis: & particulares, cum viderent se in quasi possessione non soluendi tributa, lite pendente, differrent litem. Aliaque plura incommoda inde sequerentur, & nunquam, vel rarò haberet locum. d. l. pragmatica in sua dispositione principali. Secundò, quia dici non possunt notorii nobiles, eo ipso quòd à communitatibus & Fiscali impetuntur, ita Otalor. vbi supra. nu. 5. in fin. & iterum in. 3. part. 3. partis princip. c. 2. num. 12. & c. 3. nu. 2.

108 † Hæc profecto praxis & opinio Otaloræ apertè est contra ipsam pragmaticam contentam in. d. l. 9. infra eodem in suis exceptionibus, dum apertè decidit, *que el que fueve hijodalgo notorio de solar conocido, o tuuere sentencia de su nobleza simul cum possessione, que estos tales no pechen y les sea guardada su franquexa e hidalguia*. Hoc autem necessariò videtur intelligendum etiam lite pendente super iure immunitatis, quia excep-

exceptio debet esse deregula, vt tradunt. DD. in. l. 1. ff. de reg. iur. & probatur in. l. nam quod liquidè. ff. de penu. legat. regula autem in proposito est, quòd omnes qui se nobiles dixerint, lite pendente super nobilitate, debeant incollectari, tributaque soluere, vt in prin. illius. l. ab hac regula (vt ex ipsa. l. patet) excipiuntur nobiles prædicti, de quibus est nostra quæstio ibi, *Porende mando & c.* & ibi, *y mandamos que todos los otros pechen y paguen, no embargante que traygan pleytos pendientes & c.* Expende verba illa *Todos los otros*: ergo notorij fidalgi, & qui habent exequutoriam super nobilitate simul cum possessione, de quibus in præcedenti parte eiusdem. l. & quos nunc quoque excipit, lite pendente, contribuere non tenentur: quo fit vt huiusmodi nobiles notorij *de solar conocido* & qui habent prædictam exequutoriam simul cum possessione, si lite pendente (quia impetuntur à concilio & Fiscali) vigore pragmaticæ regie. compareant *delante de los Alcaldes de los hijosdalgo, o Oydores, quando se trata el pleyto ante ellos, dixeren y alegaren que son notorios hijosdalgo de solar conocido y que quieren dar luego pronançã dello, y piden que no se execute contra ellos la dicha prematica, y si necessario es, apelan y suplican de lo contrario*, sint audiendi: tum quia ipsi allegant pro se dispositionem claram pragmaticæ, hoc est. d. l. 9. infra eodem, coram iudicibus competentibus, de qua non est dubitandum, & ideò secundum eam * est iudicandum, vt prædiximus in. 1. opinione: tum etiam, quia si aliud diceremus, rarò aut nunquam possent verificari casus excepti a pragmatica, maximè cum nobilis offerat probationem in continenti: *y ansi lo confiesa Otalora*. d. c. 3. 3. par. tertix partis princip. numer. 2. in vers. & si rursum: *diçiendo, que segun el dicho comun estylo è*

interpretacion es verdad que nõ se pueden verificarlas excepciones, y limitaciones de la dicha prematica, y a verificarse se seguan los inconuenientes dichos: & propterea inquit, esset in hoc consulendus regius senatus, quia ceterè non est sine scrupulo. d. l. pragmaticæ stylus & interpretatio prædicta. Denique quia daretur locus calumnijs & malitijs conciliorum & communitatum prauo animo incollectantium notorie & euidenter nobiles *de solar conocido*, si in manu sua (absque spe opportuni remedij) esset hoc facere: quare vt his malitijs obuietur iustissimè. d. l. pragmatica & similes prouiderunt, vt huiusmodi nobiles notorij, atque hi, qui habent sententiam cum possessione, super sua nobilitate, durante lite, minimè contribuere teneantur: & ideò hanc opinionem, nempe quòd nobiles notorij *de solar conocido*, & reliqui habentes exequutoriam cum possessione, possint hoc casu suspendere petitorium, & deducere possessorium, de quo summarie cognoscatur: & quòd spoliati sunt restituendi, latissimè iure probat & tenet aduers. Otalor. vbi supra Ioan Garf. in præsentis glossa. 11. nu. 46. cum sequentibus: licet fateatur se nunquam in praxi vidisse, & hoc ob verba clara & aperta. d. l. 9. nec videt cur non sint obseruanda, præsertim cum habent iuris summam rationem: & quia nisi obseruarentur in casibus in quibus. dict. l. 9. loquitur, insurgeret iniquitas: esset enim in cuiusvis potestate deferre ad Fiscum nobilissimum quemque, & mota lite super nobilitate ipsum cõpellere ad soluendum tributum plebeium cum plebeis, durante lite: essetque apertissima iniuria, nisi iure huic quoque dano esset succursum. Neque obstat ratio, qua suam opinionem iustificare nititur Otalor. nempe quòd dici non possint notorij nobiles eò ipso, quòd à communitatibus & Fiscali impetun-

tur: hæc enim ratio ex supradictis non subsistit: & præterea considerandum est, quod dict. l. 9. non quemlibet ad hoc beneficium admittit, qui dicat se *hijo-dalgo de solar*, sed qui verè talis est: unde iuste facient iudices competentes, qui talè nobilem audiunt super possessorio, suspenso petitorio, quia non ociosè posita est exceptio prædicta in pragmatica relata in dict. l. 9. infra eodem. Hanc eandem sententiam prius probavit Menchac. lib. 2. controuers. illustr. cap. 87. num. 20. dicens, quod vt prædicti duo casus verificentur, necesse est, vt probatio, si in continenti offeratur, & detur ab eo, qui se exemptum dicit, admittatur, & interea contra suam quasi possessionem munera vectigalia seu æraria subire non cogatur: aliter enim itum apertè esset contra mentem & verba dictarum legum: nam & is, qui est in tali possessione, etiam aduersus eum, qui fundatam habet intentionem de iure, est in ea tuendus prætextu notorietatis vel sententiæ, vt cum Ioanne Fabro, & * communi docet Mencha. vbi supra, nu. 15. & 20. Quid tenendum in hoc articulo controuerso?

109 † Ego profectò, si * praxis & stylus, cuius testis est Otor. vbi supra, de quo meminimus in sua opinione supraposita pro secunda, ita se habet * communiter, & indistinctè, nihil obloqui audeo, ipsi iudices videant, sin minus in re hac ita distinguerem conciliando opiniones præd. contrarias (nisi aliud esset decretum, aut indubiè communiter semper obseruatum in regijs prætorijs) nempe vt prima opinio affirmatiua expressè probata in d. l. 9. regia procedat, & vera sit, vbi notorietas nobilitatis ad eum euidens sit, vt nulla negatione, aut subdola cautela obumbrari, vel tergiversari possit, veluti illa de *solar conocido*, de qua loquitur d. l. 9. vel aliàs valde notoria: & similiter vbi nobilis haberet exequuto-

riam simul cum possessione suæ nobilitatis, cuius probationem in continenti offerret, sicque constaret de malitiosa & calumniosa impetitione communitatis & Fiscalis: & hæc videtur esse veramens in litera expressa. l. 9. infra eodem ibi: *Que aquellos que fueren notorios hijos-dalgo de solar conocido, o ouieren auido sentència, de como son dados por hijos-dalgo: notorius igitur nobilis de solar conocido, dicitur ille, qui sine vlla populi retractatione talis reputatur, vt idemmet Otor. ita hoc modo eadem. l. 9. intellexit, quem sequuti sunt Didac. Perez, & Azeuedo supracitati. Is igitur nobilis est, qui excipitur ab illa. l. in prædict. verbis, vt ei non fiat iniuria, rectèq; is suspendet petitorium, vt summarie agatur de sua nobilitate, & constituto de ea tanquã spoliatus restituendus iure erit lite pendente in tributis à se inuito solutis, vel in pignoribus captis, & tuendus in sua libertate & notoria exemptione sanguinis. Quod etiam vel ex eo comprobatur, quia per dict. l. 9. in proposito æquiparati sunt *el hidalgo notorio de solar conocido, y el de executoria con posesion: vterq; enim adeò notorius nobilis est, vt nequeat iure de ipsius nobilitate dubitari. Ergo sicut si hic de nouo impetatur lite pendente in collectandis non est, nec tributa soluere debet, constituto summarie de sua possessione, & exequutoria super sua nobilitate lata in iudicio producta, vt patet: ergo nec ille notorius nobilis, de quo etiam in d. l. 9. ex vi æquiparationis ab eadem. l. factæ, & eiusdem decisionis atque sensus expressi in vtroque: quod tandem veritatis vi pressus fateri videtur Otor. d. c. 2. in 3. par. 3. partis, in fine, ibi, Verum tamè est, &c. & expressè iterum probavit Ioan. Garf. hic, glos. 18. num. 4.**

Secundaverò opinio contraria Otor. & sic negatiua, procedat, vbi notorietas nobilitatis non ita euidens esset, quin per

nega-

negationem & impetitionem concilij & Fiscalis obscuraretur, & sic cum reuera (licet nobilis senotorium dicat de *solar conocido*) non est huiusmodi, aut si, id probet non tamen irrefragabiliter constet: vel quoties per probationes communitatis vel Fiscalis aliud apparet, vel saltem denigratur vel obumbratur notorietas præfata: hac namque in specie procedunt fundamenta Otor. & non astringunt aduersus contrariam: & limitatur dicta. l. 9. in sua exceptione: quinimò intelligitur propriè & verè in casu primi membri huius distinctionis, quæ mihi (saluo meliori iudicio) vera & tenenda videtur in proposito.

110 † Vt tamen obseruemus, quod de hoc minimè iudex ordinarius loci cognoscere poterit: sed iudices competentes nobilitatis, qui decretum regium, hoc est, *la provision real vulgò dicha, inserta la dicha prematica, para que pechen, lite pendente dederint, vt rectè probavit idem Otor. dict. cap. 2. num. 11. & 12. cuius opinionem, vt veram probavit Ioan. Garfia, glos. 11. num. 48.*

111 † Retenta igitur prædicta distinctione & concordia inter præfatas opiniones contrarias praxis iudicantium erit, vt nobiles præfatos in specie nostra suspendentes petitorium, & deducentes possessorium, summarie agatur ad finem, vt interim pendente lite tributa non soluant, audiant: quibus auditis, si non apparuerit de notorietate nobilitatis, eo modo, vt prædiximus in primo membro distinctionis, denegèt super eo petitionem eorundem. Quod si notorietas præfata sufficienter probata sit, vt requiritur, & resoluimus ibidem, tunc iubeant, vt durante lite, nobiles prædicti non in collectentur, nec tributum soluant, sed sua libertate exemptioneque fruantur, & pignora suscepta eisdem reddantur, & si quæ for-

san tributa soluerunt, sibi restituantur, & quod super negotio principali nobilitatis lis prosequatur.

112 † Hinc est, quod illustres personæ, nempe Duces, Marchiones, Comites, Barones, & alij similes, eorumq; descendentes legitimi, durante lite super nobilitate, minimè in collectandi sunt, nec cogendi ad contributionem, ex generis & sanguinis notoria claritate, & dignitate, vt constat ex traditis per eundem Otor. de nobilitate. 2. par. c. 5. num. 30. in 6. cōclusionone, cuius supra meminimus: & rursum ex traditis per Celsum consil. 54. nu. 4. †. vbi quod quamuis verbum nobilis sit latum & amplum: congruens multis, qui non sunt de genere, vt est tex. in l. providendum, ibi, Quos meritum vitæ nobilissimos facit, &c. C. de postul. attamen in sua proprietate, & stricta significatione restringitur ad solos eos, qui de Ducū, Marchionum, & Comitum genere procedunt, qui reputantur illustres, secundum Gemin. & alios DD. quos citat: nec nō, *porque estos señores de titulo de mas de ser illustres, son grandes señores, mas que hidalgos, vt in l. 11. 12. & 13. tit. 1. par. 2. Ducatus enim, Marchionatus, & Comitatus faciunt præsumi illos, qui ea tenent, esse nobiles, ex eo, quod principibus magis accepti videtur, vt cum alijs tenet Mascard. de probat. cōclus. 1094. nu. 5. addens quod sic ille dicitur nobilis, qui adhæret lateri principis illius permisso: item & cui princeps arma siue insignia concessit. Quis autem dicatur in Hispania *hijodalgo notorio de solar conocido*, infra latius differemus in q. 16. super hac eadem lege.*

114 † Quinimò perpensa mente & ratione finali. d. l. 9. infra eodem, vt ex supradictis patet, eius exceptio del notorio *hijodalgo de solar conocido*, vt is lite pendente super sua nobilitate non contribuatur, videtur quoque procedere in alio notorio nobili, de cuius nobilitate

te notoria dubitari nō valeat, licet nō sit de solar conocido, si tamen aliās es hijodalgo notorio por vna notoriedad, y comū opinion, y reputaciō de nobleza muy assentada, y muy conocida, sin q̄ se aya oydo, ni entendido cosa al contrario, vt contingit in familijs, vel de superlatiuo (respectu aliarum) notorijs, de quibus supra nu. 53. hāc eadem quæst. etiā si illis absit, vel nō probetur qualitas de solar conocido: & præterea in Vizcaginis originarijs immemorialibus, que no vienen solar conocido, vt in quæstionibus sequentibus docebimus. Quod vltra superdicta probatur sequentibus rationibus, & considerationibus. Primò, quia illa adiectio de solar conocido, apposita videtur ad demonstrandam notorietatem nobilitatis sic, quia est indicatiua ipsius, vt patet: cum ergo notorietas nobilitatis de per se est nota, non indiget alia demonstratione: † Frustra enim rei demonstratæ sit demonstratio. l. 1. §. fin. in fin. ibi: Nam quicquid demonstratæ rei adijcitur, satis demonstrare frustra est. ff. de dot. præleg. vbi glossa demonstratæ inquit, scilicet ad plus demonstrandum: manifesta enim non indigent demonstratione, vel probatione. l. si verò. §. qui pro rei qualitate. ff. qui fatid. cog. l. cum tale. §. falsa. ff. de condition. & demonstra. cum similib. Hinc oritur quod vulgò dici solet, Vno vendibili non est opus hedera suspensa. Secundò idem colligitur ex verbis dict. l. 9. ibi, *Que aquellos que fueren notorios hijodalgo de solar conocido: insinuant enim, que el solar conocido, principalmente consiste en la notoriedad dela nobleza del litigante.* † Illud namque est notorium, quod sui notitiā omnibus exhibet. l. 2. C. quando & quib. quarta par. deb. lib. 10. Bald. in cap. tua nos. nume. 22. de cohabit. cleric. & mul. ex cuius doctrina deducitur, *que es más ser vna cosa notoria, que manifesta, hoc est, conocida: † Notoriū enim, inquit ille, est in principio &*

in fine: manifestum autem potest esse occultum in principio, quod fit manifestum in fine litis per probationes apertissimas. † Præterea inquit ibi Baldus numer. 24. quòd per signa etiam quædam possunt esse notoria, quia sunt determinatæ significationis talia, quibus est datus certus modus significandi, sicut per vexilla regia significantur districtus regis, item per signa, aut per banna. Si igitur districtus Regis sunt aliās per se notorij, quia videntur, & pro talibus communiter, & inconcussè reputantur † (notorium enim est perfecta notitia rerum visui subiacentium, vt inquit idem Bald. dict. cap. tua. num. 1.) non opus est ad eorum cognitionem vexillis aut bannis, alijsue signis. Sic igitur in proposito videtur dicendum, *que el solar conocido sea señal clara y evidente de ser la nobleza notoria: pero si ella lo es, e sin duda por otras vias, como las ay sin solar, no es menester que este se prueue: y ansi la dicha ley 9. haze mas caso de la notoriedad, que de la conocencia a solas de por si: porque esta vltima no muestra su prouança tan superlatina, como la notoriedad: † y la prouança superlatina, en qualquier materia que sea, entonces es visto verificarse,* quando aliquid nulla inficiatione clari aut negari potest. cap. tua nos. cap. nostra. de cohabit. cleric. & mul. capit. sacerdotale. 61. distinctione. cap. quod suspecti. 3. quæst. 5. Corraf. lib. 1. Miscel. cap. 16.

† Tertiò, eadem nostra opinio comprobatur, quia iuris ratio dicit, vt nobilitas à personis, non à rebus prædicetur. l. iustissimè. 44. ff. de ædilit. edict. ibi propter dignitatem hominum: & ibi: Ridiculū namq; esset tunicę hominem accedere. Et Machab. 2. c. 5. Nō propter locum

locum gentem, sed propter gentem
 122 locum elegit Deus. † Sed illa interpretatio dicitur necessaria, quæ fit per punctum rationis, illa verò, quæ fit ex æquitate, dicitur probabilis secundum Baldum, consil. 411. quidam Mediolanens. col. 1. circa med. lib. 1. quem refert & sequitur. Aymon Craueta consil. 135. num. 37. sed interpretatio nostra ad. d. l. 9. de qua agimus, fit per punctum rationis vt probauimus; ergo dicitur necessaria. Data igitur nobilitate ita notoria, vt de ea iure dubitari nequeat, etiā si non adsit qualitas illa demonstratiua de solar conocido, lex nō fallatur, & litigantibus sufficienter subuenietur, vt lite durante, super huiusmodi nobilitate, non contribuant, iuxta decisionem præd. l. 9. r. eodē tit. † Cuius ratio finalis hæc est, vt nobiles notorij; prout sunt illi de solar conocido, & qui habent exequutoriam super sua nobilitate simul cum possessione, durante lite super ea, non molestantur iniuri osè ad instantiam communitatum & Fiscalis regij, & vt obuietur malitijs eorum: hæc autem eadem ratio militat, & concurrat in specie nostra: ergo idem ius statui debet. l. illud. ff. ad. l. Aquil. cum simili. Neque obstat iuris præsumptio contraria, † quia excluditur per notorietatem nobilitatis, quæ est potenti or illa, iuxta doctrinam Fabri, cum cōmuni quam supra adduximus ex Menchac. lib. 2. controuerf. illustr. c. 87. nu. 15. & 20. Non etiam ob est, si dicatur vtrum quæ videri necessariò requisitum à. d. l. 9. regia, nempè, *que sea hijodalgo notorio, y de solar conocido: quia primò respondemus non esse copulam interpretæ. duo, & sic consultò videri potest eam non adiecisse prædict. l. ne intelligeremus vtrumque copulatiue esse probandum, sed potius tantū hoc vnum, nempè, que sea vno hijodalgo notorio: y lo segundo, que es de solar conocido que es adieccion e indicacion de lo mismo por donde lo primero se prueue e ma-*

nifesta, y ansi estas dos cosas son synonymas, id est, quæ significan vna misma cosa: y la segunda es demonstratiua de la primera: luego estando prouada sufficientemente la nobleza notoria por otra via, no es necessario prouarla mas con solar conocido: & materia probationum non est coangustanda. l. quoniam. C. de hæretic. Secundo respōdeo, quòd etiā si l. 9. præfata adjiceret inter præd. duo copulam, y, adhuc idem esset dicendum: † quia quoties apponitur inter duo, quorum vnū alteri inest, ambo in vnum resoluuntur: estque alterum veluti quædam adiectio alterius, iuxta doctrinam Bart. & aliorum, quam supra quæst. 13. super hac eadem lege. 8. n. 61. adduximus. Fortius igitur idē dicendum est in nostra specie, cu vnū ex duobus, de quibus in. d. l. 9. alteri inest, nempè solar conocido in notoria nobilitate, & non sit copula inter prædicta duo: & ita non sine mysterio. d. l. 9. coniunxit illa duo, notorio y conocido, bis enim hoc inculcauit, non simpliciter, sed quo nobis patefaceret dilucidius, *quien es el hidalgo que deue ser amparado, durate el pleyto, en su libertad y exempcion de no pechar, poniendole por delantera la notoriedad, que es mas que la conocencia: y por retaguarda la conocencia, para que no se pueda dudar quien sea: y ansi succede lo que dize el Iuriscōf. Vlpiano in. l. 1. ff. de ædilit. edict.* ibi: Ego puto ædiles tollendæ dubitationis gratia, bis id dixisse, ne qua subesset dubitatio: ergo si aliās per æquipollens appareat de notorietate omnimoda nobilitatis, sufficit, argumēto regulæ vulgaris, quæ habet, sufficere quod quid ex æquipollentibus fiat, præsertim vbi forma tradita à lege, est demonstratiua, vt in proposito cōtingit, vt dicemus. infra. quæst. 15. super hac eadem lege. nu. 4. Et denique eadem nostra interpretatio probatur, quia etiam si circa interpretationem huius vocabuli, solar conocido, aliqua subesset amphibologia, adhuc tamen admittenda esset sua catacristica, siue

126 abusiua significatio, † publicè enim in-
terest verba impropriari secundum sub-
iectam materiam, arg. l. si vno in pri. ff.
locat. l. insulã. ff. de præscript. verbis. Cle-
ment. Exiui de paradyso. de verb.
signi. Carol. Molin. in. l. 1. §. si quis ita. nu.
79. ff. de verb. obligat. Et latissimè Marc.
Ant. Blanc. in tractatu de compromiss. 7.
quæstione. 1. princip. nu. 55. vol. 3. tract.
diuersi. Doct. in antiquis, fol. mihi. 181.
col. illius. 3. Roland. à Valle consil. 3. nu.
13. lib. 1. Idem plures authores citans.
consil. 39. nu. 9. cum sequentibus lib. 4. &
127 Beccius. consil. 88. n. 12. lib. 1. † Sic etiam
sæpissimè res ipsas accipimus pro perso-
nis veluti illud Catulli:

*Præsentes namque ante domos inuisere castas
Celicola nondum sprete pietate solebant.*

Et illud Psalmi. 113. Benedixit domui Is-
raël: benedixit domui Aarō. Qua figura
& catechisi nihil vtilitatis, nihil recep-
tius, nihil familiarius. Inde. Ouidius,
*Felices animæ quibus hæc cognoscere primū;
Inque domos superas scandare curasuit.*

Vbi passim & alibi videas domum acci-
pi abusiue, sicuti etiam, quando dicimus
aliquem esse de domo, de cassaca, de stir-
pe, nempe, *que fulano es de tal casa, de tal
tronco, o de tal cepa, queriendo por este modo
de hablar significar la dependencia, y linage, de
quien se trata, y no la casa que es de materiales,
ni el tronco que conuiene a los arboles, ni la ce-*

138 *pa que es de las vides.* † Facit enim subiecta
materia vt vnum verbum pro altero ac-
cipiamus. gloss. in. l. eas causas. ff. de con-
dit. & demonstrat. Ruyn. consil. 3. nu. 20.
lib. 1. Cagnol. in proe. ff. veter. *Y ansi en
nuestro proposito solar conocido segun la subie-
ta materia de notoria nobleza, se ha de entender
conforme a ella, aunque fuera con alguna im-*

139 *propriedad, per supra dicta, que no es: † nam
res à persona, nõ e diuerso cõditionem
accipit. l. 1. in fi. C. de imponend. lucrat.
descript. lib. 1. l. in pecudum. ff. de vsur.*

130 † *Y ansi quando dixen el profeta Daniel, y Da-
uid, que los mares, los rios, las riberas, la elada,*

*el frio, y hasta las sauandijas bendigan y alaben
al Señor, no quiere dezir que estas cosas cele-
bren, bendigan, o canten la alabanza: si no que
por la contemplaciõ, admiracion y especulacion
de ellas, vengan las gentes en conocimiento de
Dios, que las hizo, y le bendigan y alaben, co-
mo dixen Agustin, y otros authores, y lo
refiere Tiraque de nobilit. c. 7. nu. 3. hoc est,
vt cum mortales ex illo Hymno & Cãti-
co trium puerorum: Benedicite omnia
opera Domini, Domini, &c. intellexerint
omnia quæ in rebus creatis amant, mirã-
tur, & quasi diuina colunt esse vnus op-
timi, potentissimi, & sapientissimi opifi-
cis, hoc est, Dei opera, omnem suum a-
morem, admirationem, venerationem
que ad illum vnum amandum, mirãdum
colendumque conuertant. Laudant igitur
Deũ, vt inquit Euthymius super Psal-
mo. 148. quæ sine ratione & sensu sunt,
sua magnitudine, plenitudine, situ, vtili-
tate, ministerio, perseuerentia, spectato-
res sui in admirationem & laudem factō-
ris mouent: vnde spectatoris lingua, ad
Dei laudem, ipsa quodam modo vtuntur:
omnia nãque vt inquit Greg. Theo-
logus, Deum laudant, & inenarrabilibus,
& mutis etiam (vt itadicam) vocibus
Deum glorificant: & Hieron. super eo-
dem locum ita scribit: Omnis creatura,
non voce sed opere laudat Dominum.
quia ex creaturis consequentur creator
intelligitur, & in singulis operibus atq;
effectibus Dei magnificentia demonstrat-
ur: quæ verba curiosè exponit Benedi-
ctus Pereria Societatis Iesu lib. 4. com-
mètar. in Daniel. pag. 165. † *En summa el
hidalgo de solar conocido es hidalgo muy noto-
rio, de cuya nobleza no se pueda dudar con ra-
zon, a ora sea por solar conocido tomandolo ma-
terialmente por el lugar del solar, a ora por co-
sa equipolente, como es por comun y notoria
reputacion immemorial inconcussa, o de otra
forma, como vno sea muy notorio hijodalgo;
porque del tal se podra dezir que es de casa, so-
lar, suelo, linage, cepa, y alea, linea, o casta noble:**

per-

*porque todos estos vocablos son synonimos y
de vna misma significacion à cerca del comun*
132 *hablar, y comun entendimiento del vulgo: †
ideoque communis vsus loquendi & in-
telligendi præfertur verbis, hoc est pro-
priè dictiõis significacioni. l. talis scriptu-
ra. vbi. DD. ff. de leg. 1. & ibi Bart. l. libro-
rum. §. quod autem Cassius. ff. de leg. 3. &
ibi gloss. verbo. non continebuntur: latè
Covarr. lib. 3. var. resol. c. 5. n. 1. vbi quòd
est frequentissimo omnium calculo re-
ceptum: sequitur idem Couar. de spons.
2. part. c. 4. §. 1. nu. 2. Bart. in. l. omnes po-
puli. n. 58. in fin. de iust. & iure. vbi Ioã.
Orosio. nu. 161. dicit communem Ferrat.
caut. 52. nu. 1. Menochi. lib. 5. de arbitr.
133 casu. 489. † ¶ Etiam si verba proferantur
à Principe. c. præsentis. §. loca. de præb. lib.
134 6. c. nostra. de locat. ¶ † Idem si à lege: ad-
huc enim grosso & communis modo fit
interpretatio. Bald. in. c. 1. qui feud. dare
poss. text. in. c. capellanus. de feriis.
135 ¶ Imo & peritorum verba accipiuntur
secundum communem vsum loquendi, Cal-
derin. de testam. consil. 34. ita declarans
gloss. in. l. quid si nepotes. ff. de testam. tue.
136 ¶ Imo verba nunquam intelliguntur
impropriari quando intelliguntur secun-
dum communem vsum loquendi, cum il-
lius sit proprium significatum: & intelle-
ctus, qui vulgi auribus non consonat di-
citur extraneus. Barbat. consil. 57. nu. 29.
137 lib. 2. † rerum enim vocabula moribus
magis vtentium intelliguntur emanasse,
138 quàm à iure scripto ¶ † quoniam natura
noua quotidie nomina edere prope-
rat. l. 2. §. sed quia. C. de vet. iur. enucl.
Cassan. in consuetud. rubri. 9. in princip.
nu. 1. ex quibus omnibus non est cur si-
mus tam angie solliciti de isto vocabulo
(solar) nec cur Comitum, ac Baronum, &
similium inuassallis splendorem ad dispa-
rem fidalgorum obscuriorem nobilita-
tem contorqueamus. Quod si adhuc in-
stes nobilitatem de solar conocido alteram
esse ab ea, quam supra definiuimus, nem-*

pè illam, de qua supra quæst. sequenti pro-
prius agemus: nihilominus probabilis
est, & vera videtur nostra interpretatio
ad prædict. l. 9. ex omnibus prædictis, ne-
pè vt notorius nobilis, de cuius nobilitate
iure dubitari non potest, durante lite
non fit in collect. adus, & gaudere debeat
sua libertate, & immunitate, licet illa qua-
litas de solar conocido deficiat, cum satis
aliàs constet modis iuridicis de notaria
nobilitate. ¶ Circa secundum modum præd.
probandi nobilitatem per solar conocido, in-
sensu proprio obseruandum est, hoc
ius probandi esse completum, ceterisque
139 perfectius: † triplex enim est ius comple-
tum probandi nobilitatem in his regnis
iuxta eorum leges, sanguinis, & generis
perfectè acceptum à maioribus natura-
le & perpetuum: primum est *el que se llama
de solar conocido*: secundum res iudica-
ta, id est, *por exequutoria de hidalguia*. de qui-
bus duobus. d. l. 9. agit. tertium est per
præscriptionem legitimam, de quo latè
supra egimus: ad obtinendam autem præd.
exequutoriam debet probari hodie, quod
cauetur in hac. l. nostra Cordubens. & in.
l. 7. præced. & in. l. 9. infra. eodem, olim
quod cauebatur in. l. 2. tit. 21. part. 2. circa
finem in vers. *e porende* nempe quòd quis
natus sit à patre, auo, proauo, & atauo
nobilibus.

Modò se offert hic illa quæstio exami-
140 nanda iuxta primum † ius prædictum cõ-
pletum & ceteris perfectius probandi
nobilitatem, nempe per solar conocido, an
descendentes à nobili notorio de solar co-
nocado, amittat hoc ius, quoad tributa &
contributiones, vulgò, *para pechar*, etiam
si ipsi vel eorum prædecessores contri-
buerint, an ex hoc præiudiciũ ipsis fiat,
ita vt etiam si probent *ser hijosdalgo de so-
lar conocido*, debeant nihilominus in po-
sterum condemnari à *que pechen y contri-
buyan con los plebeios* nec ne? & 1. viderur
eos amissuros, ac proinde in posterum
esse condemnandos, vt censum pendant

tam-

ramquam plebei, quia cōtra eos est præsumptio iuris communis, quo habetur omnes præsumi plebeios, nisi contrarium probetur, ut diximus in principio huius quæst. Adest etiā & secunda specialis præsumptio, nempe quod præsumuntur ignobiles, sicut parentes, quando quidem ipsi cōtribuerunt. Vnde difficilis erit hac in specie probatio ista nobilitatis de solar conocido, cum re pugnet patris, aui, & proaui status plebeius. Præterea non est verisimile, quod prædecessores, qui agnouerunt censum præd. genus suum ignorarent, aut dissimulare tam iniquè voluerint, iuxta. l. si filium. C. de lib. caus. ibi. Qui tam proxima necessitate coniunctus eius conditionis ignorantiam simulare non potest.

Nihilominus tamen contrarium proculdubio est tenendum, & vsus forensis recepit, ut bene pluribus iuribus probat Ioan. Garfia de nobilit. glos. 6. n. 43. cum sequentibus: quia ius illud naturale est perpetuum, & immutabile. §. sed naturalia quidem iura. inst. de iure naturali gent. & ciuil. text. in. l. 3. ff. de interd. & relig. ibi, Quæ verò non à patre, sed à genere, à ciuitate, à rerū natura tribuerentur, ea manere eis incolumia: & iterū ibi, Nō enim hæc patrem, sed maiores eius eis dedisse. facit. l. 1. ibi, Sed quia factum tuū filijs obesse nō debet. & in. l. liberos. C. de lib. caus. vbi dicitur: Liberos priuatis pactis, vel actu quocumq; administrationis non posse mutata cōditione seruari uos fieri, certi iuris est. † Quod secundū ipsum procedit, etiā si ipsemet qui vult declarari nobilis & immunis simul cum patre, auo & proauo censum soluerit plebeium, quia adhuc si respicēs velit agere, audiendus erit (interim tamē, lite pendente cōtribuet) ut in. l. si te volēs. C. de lib. caus. ibi, Nec si volens scripsisses te seruum esse, non liberum, præiudicium iurū tuo aliquod comparasses. † Proce-

dit etiam idem in re iudicata, hoc est, exequutoria super nobilitate de solar conocido: non verò in exequutoria super nobilitate, in proprietate, vel possessione sin solar. quia cum hæc constiterit à principio ex possessione eius, qui litigauit patris & aui, nimirum si contraria possessione perdat, ut latius probat. idem Ioan. Garf. ibidem, nu. 48. cum sequent. vbi etiam quanto tempore hæc amittatur: † Vnde. l. 9. infra eodem, ibi, Aquellos que fueren notorios hijosdalgo de solar conocido, ouieren auido sentencia, de como son dados por hijosdalgo, segū yal tenor de la ley q̄ hizo el rey dō Iuan mi señor y padre: y despues de la tal sentencia estuierē y está en posesion de hidalguia, que a estos tales les sea guardada su fraqueza y hidalguia: ita debet intelligi, q̄ respeto de los notorios hijosdalgo de solar conocido, o de la exequutoria dada sobre esta nobleza de solar conocido, por q̄es titulo cierto y verdadero, e indubitable, para el juyzio de la propiedad, no basta q̄ el que pleytea y algunos de sus passados ayan pechado por 30. o 40. años, o mas, para prejudicarse en la hidalguia, cōstando y aueriguándose biē su nobleza, q̄ deciede de solar conocido. Y desta exequutoria sobre nobleza de solar conocido no habla la dicha. l. 9. en la 2. p. en aq̄llas palabras, O ouerē auido sentencia, &c. sino de la exequutoria de essotra nobleza prouada sin solar: y ansi entre estas dos maneras de nobleza ay grā diferēcia por lo que esta dicho, y la dicha. l. 9. la haze, pues vsa de la diccio, o, entre ambas, que ponitur inter diuersa, aun q̄ las equipara en otra cosa, q̄ arriba hemos visto. Y cōsta tambien esta diferēcia de la misma. l. 9. pues en la primera nobleza de solar conocido

conocido no requiere posesion: y en la segunda si: por manera que la de solar conocido vale tanto sin posesio como la otra nobleza sin solar, de que ay exequutoria con posesion: porque si solamente ouiesse exequutoria desta segunda sin posesion, no seria de tanta fuerça, como la primera: y ansi con razon que esta segunda se pierda por contraria posesion: pues para que valga, requiere posesion con ella la dicha ley. 9. y la primera no, que por ser mas perfecta, no requiere posesion: y ansi los actos contrarios no pueden dañar la mas de por aquellas vezes que se han hecho y seguido. Et iuxta hæc intelligenda sunt tradita & resoluta ab Orato- ra de nobilit. 2. par. 3. partis princip. c. 9. num. 17. cum sequentib. in prope similibus terminis, † nempe transactionis factæ à concilijs populorum cum aliquibus, qui prætendebant se esse nobiles, ut in posterum ipsi & successores eorum in certa quantitate & forma contribuere, & non ampliùs, nec aliàs, an talis transactio præiudicet successoribus & Fisco, vel releuet, ut saltem teneantur successores pro illa parte vel quota, nempe ut successoribus descendētib. à nobilibus notorijs de solar conocido, minimè præiudicet, cæteris verò noceat.

Quæstionis XV.

S V M M A R I A.

- 1 An hodie in Hispania admitti, probariq; possit la hidalguia por solar conocido? & per totam quæstionem.
- 2 Nobilitas qualiter probetur hodie per ll. huius regni.

- 3 Decretum irritans, & clausula derogatoria annullat actum contrariū, & inde sequuta.
- 4 Decretum irritans & clausula abrogatiua de sui natura inducunt formam, contra quam nihil potest agi.
- 5 Forma ab statuto tradita substantialis videtur.
- 6 Forma ab statuto tradita est ad vnguē obseruanda, nec potest per equipollens adimpleri.
- 7 Forma statuti non seruata, corrumpit actus, & redditur ipso iure nullus, & procedit non solum si contra formam statuti factum sit, sed etiam si præter formam.
- 8 Ubi statutum aliquid exprimit circa actum conficiendum aliter quam à iure communi sit dispositum, censetur inducta forma.
- 9 Ubi cumque lex vel statutum introducit aliquid cum certis modificationibus, quicquid ibi exprimitur censetur de forma.
- 10 Forma à statuto data censetur, quando est adiecta clausula irritans actū aliter factum, & tunc forma præcisè obseruanda est, neque sufficit per equipollens impleri.
- 11 Forma non seruata, corrumpit actus, & forma statuti præsumitur substantialis.
- 12 Forma inducitur, quando aliquid exprimitur aliter quam sit de iure communi.
- 13 Formæ inherendum est, neque ab ea discedendum, nec latum quidem vnguem, nec sufficit per equipollens adimpleri, vbi in statuto adest clausula decreti annullatiua.

- 14 Sin ley y sin derecho en los tribunales de España se trata esto de hidalguia de solar conocido, y cada dia se admiten sin genero de scrupulo, auendolo, y tan grande segun Ioan Garcia.
- 15 Lex siue pragmatica nostra Cordubēs. non tollit probationem nobilitatis notorie por solar conocido: sed imò hæc est in nostra Hispania melior præcipua ac certior probatio nobilitatis quàm alia: imò stante hac, alia non requiritur in proprietate, nec in possessione, neque etiam aliquis actus distinctiuus positiuus ubi ipsi existunt. vt in numer. 16.
- 17 Nostra pragmatica Cordubens. non tradit modum acquirendæ nobilitatis, sed eam probandi à maioribus in litigantem deriuatam.
- 18 Nihil vetat, quòd quid ex equipollentibus fiat, præsertim ubi forma tradita à l. est demonstratiua.
- 19 Sufficit, quòd ex equipollentibus quid fiat, quando sumus in conditione necessaria ex parte actus, vel ex parte effectus: secus in conditione voluntaria.
- 20 Requisita ad probationem tantum non vitiant dispositionem, si omittantur, si aliter de re illa constare possit.
- 21 Quantūcumq; lex loquatur per verba taxatiua, nunquā excludit equipollentem modum probandi, nec casus decisos per alias ll. in corpore iuris clausas.
- 22 Natura termini restrictiui hoc habet, vt sic excludat ab ipso ex-
- tranea, vt cuncta ad ipsum pertinentia includat.
- 23 Taxatiua non excludit casum similem, quando is inducitur per aliam. l. vel quando venit ex consuetudine.
- 24 Lex taxatiua in materia probatoria, nunquā videtur excludere probationem equipollentem.
- 25 Notorietas nunquā videtur exclusiua per. l. præcisam & strictam, generaliter & vniuersaliter loquentem.
- 26 Materia probationis non est restringenda, sed amplianda.
- 27 Excludi non potest per. l. vel statutum sufficiens modus probationis.
- 28 Forma substantialis dat esse rei.
- 29 Forma probandi nobilitatem à nostra l. 8. tradita, nō est substantialis, sed demonstratiua.
- 30 L. 9. hoc tit. 11. lib. 2. non. Collect. reg. admittit probationem por solar conocido.
- 31 Vbi est casus. l. expressus non est amplius de eo dubitandum.
- 32 Probata trium personarum possessione non contribuendi, is nobilis, durante lite non contribuet.
- 33 L. 8. & 9. eod. tit. 11. intellectus, & non sequenti.
- 34 Leges nouæ sunt interpretandæ ne ius commune lædant in quantum fieri potest, etiam si verba improprietur.
- 35 Lex generalis non inducit correctionē iuris per tacitos intellectus, etiam si nihil operetur,
- 36 Leges posite in noua collectione regia sunt obseruandæ.

37 Cum

Quæstio. XV.

In eandem. l. 8. tit. 11. lib. 2.

An hodie in Hispania admitti probariq; possit hidalguia por solar conocido.



VARO. † 3. circa hanc eadem legem, an hodie in Hispania admitti probarique possit, hidalguia por solar conocido, de

qua in. l. 9. statim sequenti, attenta hac nostra. l. regia, qua forma certa præfigitur in his regnis probandi nobilitatem: & tamen in ea huius probationis hidalguia por solar conocido, non fit mentio, sed necessario, & præcisè videtur requiri a nostra. l. vt nobilitas probetur hoc modo: tñempe, que el que se dixere hijodalgo, prueue enteramente de si, siendo casado, viuendo sobre si, y de su padre y abuelo en la manera que las leyes y premiticas de nuestros reynos lo disponen: y que este tal sea pronunciado y auido por hijodalgo, en possession y en propiedad: y lo q; dispone la ley antes desta en este caso es, q; todos los hijosdalgo q; son hijosdalgo de padre y abuelo, q; estuierē en possession de hidalguia de tãto tiẽpo aca, que memoria de hombres, no es en contrario, y de veynte años aca nunca pecharon, ni vsaron ni acostumbraron a pechar, ni pagar en monedas, ni en pecho que acostumbran a pagar los buenos hombres pecheros, ni en alguno de ellos, por ser ellos y cada vno de ellos hijosdalgo, salvo sino fuese por fuerça, o premia que los dichos concejos les ouiesen fecho, que no paguen ni peche

en

en ellos aora ni de aqui adelante. Por manera, que lo que esta nuestra ley y prematica de Cordoua añade a la de su so referida, es, *Que el que se dixere hijodalgo, prueue enteramente de si, porque de padre y abuelo la ley precedente tambien lo requeria: y con esto dize la prematica de Cordoua, que es nuestra. l. 8. que se pruenta la hidalguia en propiedad y posesion. Similiter para prouar la hidalguia en posesion, solamente requiere nuestra ley, que se prueue la dicha posesion de hidalguia, prouando la exempcion e inmunidad de si y de su padre, y de su abuelo, que todas tres personas, el litigante siendo casado, o viuiendo sobre si, y su padre y abuelo estuuieron pacificamente en reputacion y posesion de hombres hijodalgo en los lugares dõde viuiero por veynte años continuos y cumplidos, y que como atales hijosdalgo los dexauã los concejos donde viuiã de empadronar y prender en los pechos reales y cõ cegiles, y no por otra razon alguna: y que se ayuntauan en sus ayuntamientos con los otros hijosdalgo, en los lugares donde viuiã. Y para la hidalguia local requiere la dicha prematica de Cordoua, q̄ el litigãte por lo menos prueue esta posesion pacifica de veynte años de su persona y de su padre: y que el que prouare esto solamente sea amparado en su posesion de hidalguia, solamente para en el lugar donde viuiere, quedando reseruado el derecho de la propiedad. In hac quæstione attenda præcitata decisione nostrã. l. & præceditis: indubiũ videtur, quòd in Hispania nobilitas hæc, id est la hidalguia, pbari nõ potest, por solar ni por casa. Primò quia non est lex regia, quæ authoritatem præstet*

huic modo probandi nobilitatem, nempe por solar conocido y casa, ex qua iudices percipere valeãt quæ sit probatio, sufficiens in hoc. Secũdò quia pragmatica Cordubens. quæ est lex nostra. 8. expresse præcipere videt cõtrariũ in verbis supra dictis, adiecta statim postea clausula & decreto irritanti in hunc sanè modũ: *Y de otra guisa ninguno de aqui adelante pueda ser dado por hijodalgo en posesion, ni en propiedad, ni le sea dada carta executoria, ni privilegio, y si de fecho fuere dado y pronunciado por hijo dalgo, mandamos que la sentencia ni el privilegio ni executoria que de ello se diere no vala: ergo tollit probationẽ de solar y casa. † Decretum namque irritans, & clausula derogatoria annullat actum contrarium & inde sequuta, vt in l. non dubium. C. de legibus. vbi Iass. nu. 17. id notat: idem Iass. in. l. 1. num. 10. ff. de lib. & post. DD. per text. ibi in. c. si eo tempore: de elect. lib. 6. glos. in. c. statutum, verb. committatur ibi. Sed hodie per finem huius Decretalis credo contrarium, vbi inuenitur, quod ipso iure est irritum, & inane, quod cõtra aliquod istorum fit: & in. c. dispendia. verb. ampliantes. per text. ibi, de rescrip. in. 6. & ibi. DD. glos. etiam per text. ibi, in. l. à diuo Pio. verb. actionem, ibi. Respondeo, matrimonium etiam vtriusque voluntate non potest valere, quia prohibetur per. l. ff. de ritu nupt. & illa glos. est vbique * reputata singularis per scribẽtes, secund. Præposit. post Bald. in pluribus locis, in. c. præterea, el. 2. desponsal. & est * approbata per omnes secund. Iass. in. l. ius iurandum, quod ex conuentione. nu. 30. ff. de iur. iur. sequitur alios allegans Iass. in. l. inter cætera. num. 12. ff. de lib. & posth. text. in. c. dilecto. 25. & ibi. glo. verb. clausula. & DD. de præb. l. 28. vers. Otro si dezimos que todo pleyto, que es fecho contra nuestra ley, o*

cõtra

contra buenas costumbres que no deue ser guardado maguer pena, o juramento fuesse puesto enel. Et ibi Gregor. Lopez in glossa, contra nuestra ley, plura adducit titul. 12. part. 5.

† Tertio, quia clausula abrogatiua & decretum irritans de sui natura inducunt formam, cõtra quam nihil potest agi, vt in. l. de his. cum similibus. ff. de transact. † Forma enim ab statuto tradita substantialis videtur. Bald. in. l. comparationes, in tertia oppositi one, in fine. C. de fid. instrument. Matien. alios referens, in. l. 1. tit. 4. lib. 5. nouæ Collect. reg. glossa. 4. numer. 19. & 20. † Ideò est ad vnguem obseruanda, nec potest per æquipollens adimpleri, vt plures allegans sigillatim; probat Mexia in. l. regia Toleti de los terminos, in. 12. fundamento. 2. partis, numer. 5. & 6. & antequam Iass. in. l. 1. num. 18. cum sequentibus. ff. de liber. & posthum. & plurimos referens Beccius consil. 12. numer. 15. cum sequentibus. vbi num. 18. † Quòd forma statuti non obseruata corrumpit actus, & redditur ipso iure nullus. & num. 22. ampliat, vt procedat, non solum si contra formam, sed etiam præter formam statuti factum fit, quia adhuc actus est ipso iure nullus. & num. 23. inquit esse * communem conclusionem, † quòd vbi statutum aliquid exprimit circa actum conficiendum aliter quàm à iure communi fit dispositum, censetur inducta forma. Et num. 24. addit cum pluribus Doctoribus, quos citat, † quòd vbi cumque lex vel statutum introducit aliquid cum certis modificationibus, quicquid ibi exprimitur, censetur de forma. Adde eundem Beccium consil. 62. numer. 43. & consil. 66. num. 9. & 10. 11. & 21. † vbi num. 14. quòd forma à statuto data censetur, quando est adiecta clausula irritans actum aliter factum: & quòd tunc forma præcisè obseruanda

est, neque sufficit per æquipollens impleri. Idem Beccius consil. 72. num. 31. † vbi quòd forma non seruata corrumpit actus: idem, & quòd forma statuti præsumitur substantialis, Rolandus consil. 72. nu. 64. cum sequentibus. Petrus Surdus consil. 124. num. 5. † Et quòd forma inducatur, quando aliquid exprimitur, aliter quàm fit de iure communi, idem Petrus Surdus consil. 124. num. 3. † Et inquit Menochius alios allegans, consil. 243. num. 17. lib. 3. quòd formæ inhærendum est, neque ab ea discedendum, nec latum quidem vnguem. Et forma ad vnguem adimpleri debet, nec sufficit per æquipollens satisfieri, vbi in statuto adest clausula decreti annullatiua, vt alios referens restatur idem Menochius consil. 288. num. 2. v. o. lum. 4. Cui addendus est omnia supra dicta, latissimè cū alijs pluribus, quos citat differens Octavian. Chacher. decis. Pedam. 164. per totã, & decis. 165. quæ per errorẽ numeratur. 166. Cùm igitur nostra. l. regia sit huiusmodi, & inducat formam probandi nobilitatem in Hispania, tam in possessione, quàm in proprietate cum clausula & decreto irritanti, necessariò videtur dicendum, ea attenda, quòd in Hispania probari non possit la hidalguia por solar conocido, sino por posesion de vres personas, y de dos para la hidalguia local, como en ella se contiene y declara: porque dando forma y modo de prueua, parece que se deue guardar omnino, iuxta tradita per Tiber. Decian. consil. 66. numer. 6. volumine. 3. que habla en prouança de nobleza: & in terminis ex supra dictis in effectu hanc opinionem expresse probat atque affirmat Ioannes Garcia de nobilitate, glossa 13. numer. 7. 8. & 9. dicens: *Que esto parece cosa sin duda, nempè que en España no se pueda prouar hidalguia por solar, ni por casa: y que por el fundamento arriba dicho, que es de gran fuerça y verdaderõ, se puede afirmar a boca llena, que esta*

L. 172

- ley nuestra ha quitado estode solar, pues ha puesto nueva forma de prouança, anfi en possession, como en propiedad: y ha quitado otro qualquier genero de prouança de hidalguia, mandando que no se admita, ni que por ella se libre executoria, y y que si se librare, que no*
- 14 *vala. † Y que aunque en los tribunales de España, Cōsejo, Valladolid y Granada, adonde se litigan solamente estas causas de hidalguia, se trate esto de solar, es sin ley, y sin derecho, y cada dia se admiten sin genero de escrupulo, auendolo, y tan grande.* Et inquit idem Ioan. Garfia glossa. 1. §. 2. num. 25. *que la propiedad de solar es sacra anchora, ad quã * quotidie confugitur ex consilio aduocatorum, & nescit an tan animæ & salutis æternæ salutaris, quàm honori litigatoris & crumenæ aduocati utilis.*
- 15 *† His nihilo secius non obstantibus, prout verè non obstant, hæc noua opinio tenenda non est in iudicando, nec in consulendo, sed potiùs contraria, tanquàm iure verior & in praxi recepta, nempe quòd nostra lex Cordubens. per supradicta verba & clausulas minimè tollat probationem nobilitatis notoriæ *por solar conocido*: sed imò hæc fit in nostra Hispania præcipua, melior, ac certior probatio nobilitatis, quàm alia, vt potè à lege regia. 9. statim sequen. cognita & admissa.*
- 16 *† Quinimò stante hac probatione de solar conocido, alia non requiritur in proprietate, neque in possessione, nec etiam aliquis actus positiuus, distinctiuus (vbi ipsi existunt) non contribuendi in tributis ac censibus plebeis, in quibus *los buenos hombres pecheros pechan y contribuyen*, nec aliàs, vt diximus supra in quæstione præcedenti. Et ipse Ioannes Garfia non semel docuit, ac præcipuè docet eadem glossa. 18. nume. 43.*

Et hanc sententiam contra ipsum probabo ex fundamentis ab eodem auctore adductis in glossa. 7. numer. 34. incip. ad septimum cum pluribus sequentibus in proprijs terminis nostræ pragmatice Cordubens. quibus non solum hæc pars contra ipsum probatur, veriorque efficitur, sed etiam prioribus fundamentis contrarijs eiusdem auctoris satis fit sufficienter, vt statim videbimus: & tamen ipse in hoc vel illo loco alterius non meminit. Sed & alijs iuridicis fundamentis, eandem nostram sententiam comprobabo. Et primò ea aluitur. † Præsupposito, quòd nostra pragmatica Cordubens. non tradit modum acquirendæ nobilitatis, sed eam probandi à maioribus in litigantem deriuatam atque deductam, vt patet in secunda parte nostræ. l. ibi, *Y por ella ordenamos y mandamos, que de aqui adelante cada y quando que qualquiera que se dixere hijodalgo litigare, &c.* Et ibi, *y prouare enteramente, &c.* Ecce in primis verbis illis, *que se dixere*, quomodo litigans fundat se in nobilitate maiorum, & in verbis postea sequentibus, ibi, *y prouare enteramente, &c.* agit lex de forma probandi nobilitatem: nec aliud dici potest, nempe quòd lex hæc tradat formam acquirendæ nobilitatis, quam non tradit, sed probandi eam: quia aliàs iam non esset nobilitas à natura profecta, & sanguis maiorum suorum, sed acquisita ex accidenti, rectiusque diceretur exemptio à tributis, quàm nobilitas & hidalguia: at lex ipsa, & nos non agimus de hac exemptione datiuâ, hoc est, acquisita per præscriptionem, vel aliàs ex accidenti, sed de nobilitate ac claritate sanguinis natiua, hoc est, quæ procedit à maioribus. Hoc sic præsupposito, nostra sententia principalis præcedens ex eo probatur, quoniam lex, quæ tradit modum probandi expressum in

litera,

- litera non excludit alios modos probandi similes expresso: † nihil enim verat, vt quid fiat ex æquipollentibus, præsertim vbi forma tradita à lege est demonstratiua, qualis est probatoria, vt tenet Bald. in. l. 2. circa fin. ff. de libe. & posthum. vbi inquit hoc modo cognosci, an adiectiones sint demonstrationes, vel formæ, nempe, quia vbi deficit ius & probatio, ibi sunt formæ: sed vbi non deficit ius, sed probatio, ibi est mera demonstratio, & quod non demonstratur vno modo, potest demonstrari alio, vt in. l. certum. ff. si certum pet. Secus in formis, quia formam legalem nullatenus demonstrare possumus, vt in. l. constitutiones. ff. ad municip. sequitur Ioannes Garfia dict. gloss. 7. n. 35. & ante eum Orator. de nobilitate. 3. par. c. 8. nu. 7. facit doctrina Bart. in. l. Gallus. §. & quid si tantum. num. 2. vers. Petrus. & num. 3. ibi, aut casus omissus est similis expresso. ff. de lib. & posthum. † vbi tenet sufficere, quòd ex æquipollentibus aliquid fiat, quando sumus in conditione necessaria ex parte actus, vel ex parte effectus: secus in conditione voluntaria. Quæ doctrina est * communiter approbata per DD. ibi, præcipuè secundum Iass. ibi, num. 18. 38. & 42. eamque sequitur Decius consil. 11. num. 19. Sed probatio expressa in nostra. l. est necessaria, vt constat ex ea: ergo per eum uiuens fieri potest. † Requisita enim ad probationem tantum, si omittantur, non vitiant dispositionem, si aliter de re illa constare possit, vt ex communi opinione resoluunt Alexand. & Iass. in dict. l. 1. ff. de lib. & posthum. & Martien. in. l. 1. tit. 4. lib. 5. nou. Collect. regie, glossa. 4. num. 11. & 19. vbi refert Menchacá lib. 3. de succel. §. 30. nu. 5. Cùm ergo nobilitas Hispana rectius
- 18 probetur *por solar conocido*: sitque hoc ius plenum & perfectius cæteris, vt in quæstione præcedenti resoluimus: conse-

quitur, vt probata hoc modo, non verò reliquis contentis in nostra. l. non vitietur, sed imò sufficiens sit modus probandi eam *por solar conocido*, cæteris modis deficientibus.

- 21 † Secundò facit, quia quantumcumque lex loquatur per verba taxatiua, nunquam excludit æquipollentem modum probandi, nec casus decisos per alias leges in corpore iuris clausas. text. in clement. exiui de paradyso. vers. cùm autem, de verb. signif. † vbi quòd natura termini restrictiui hoc habet, vt sic excludat ab ipso extranea, vt cuncta ad ipsum pertinentia concludat. text. iuncta gloss. 1. in. l. ob æs alienum tantum. C. de præd. & alijs reb. min. vbi glossa exponit vel similem causam: quam sequitur Bart. in auth. res. quæ. num. 9. in fin. C. commun. delegat. & ibi Anton. de Padilla, num. 81. dicit * communem Anton. Gom. 1. tom. var. c. 11. num. 12. Et de natura dictionis taxatiuæ, quando excludat casus similes, & quando non, agit Bart. in. l. si constante. in princip. num. 44. ff. solut. matr. & ibi latissimè Iass. num. 84. cum sequentibus. idem Iass. in. l. si mora. num. 5. eod. tit. † vbi resoluunt, quòd taxatiua non excludit casum similem, quando casus similis inducitur per aliam legem, vel quando venit ex consuetudine, & est gloss. & Bart. in. l. serui. ff. de usufruct. vbi voluerunt, quòd si vnum ius ponit regulam, & excipit aliquem casum cum dictione taxatiua, nihilominus excipiuntur alij casus, qui reperiuntur excepti in alia parte iuris: refert & sequitur Abbas in cap. inter alia, num. 15. de immun. eccles. vbi pro eo adducit text. iuncta gloss. in cap. quoniam frequenter in primo respons. vt lite non contest.

- 24 † Et quòd lex taxatiua in materia probationum nunquam videatur excludere probationem æquipollentem. DD. in. l. 1. C. quorum bon. per tex. vbi Bart.

in. l. Gallus. §. & quid si tantum. ff. de lib. & posthum. Quod procedit etiam in statuti: quia licet strictè interpretantur, adhuc admittitur in illis probatio per æquipollens, vt probat Cassan. consil. 212. lib. 1. colum. 6. versic. vnde sufficit. Sed in proposito probatio nobilitatis *por solar conocido*, inducitur per aliam. I. nempe nonam statim sequentem. Præterea & ex* consuetudine & * praxi solet admitti, vt infra dicemus: ergo non censetur exclusus casus hic per nostram legem. † Deniq; notorietas (qualis est probatio nobilitatis *por solar conocido*) nunquam videtur exclusa per legem præcisam & strictam, generaliter & vniuersaliter loquentem, argumeto. c. ad nostram. cl. 3. de iur. iuran. vbi iuramentum de obseruando ordine iudiciario in omni causa, non extenditur ad manifesta crimina, quæ secundum traditiones Canonicas accusatione non indigent, neque in eis est ordo iudiciarius seruandus, sed prædictum iuramentum est intelligendum in illis causis, in quibus est ordo iudiciarius obseruandus, secus in cæteris: per quem text. ita notat Beroius in cap. 1. num. 4. de rescript. Ergo ita & eodem modo per nostram. l. quantumuis ita strictam non excluditur probatio manifesta atque notoria nobilitatis, *por solar conocido*, à legibus regijs prioribus agnita & admissa, de quibus in. l. 9. infra eodem. Sed intelligenda est eadem nostra lex de nobilitate non ita manifesta & notoria, prout est illa, de qua agimus, nempe *de solar conocido*.

† Tertio, quia materia probationis non est restringenda, sed amplianda. l. quoniam. C. de hæretic. c. quanquam. 14. quæst. 2. cum simil. Mascard. de probatio. 3. tom. conclus. 1177. numer. 1. Est enim fauorabilis probationum materia, authetica Gazaros in fin. C. de hæret. Mascard. 1. tom. de probat. conclus.

452. num. 6. Vnde verba nostræ. l. (*pechos reales y concejales*) intelligenda sunt loco exempli posita, vt exempla frequentiora in materia probationis nobilitatis: exempla autem non arctant regulam. l. 1. §. quod vulgo. ff. de vi & vi armat. l. damni infecti stipulatio. 30. in ordine in fin. ff. de dam. infect. c. illo vos. de pignor. & in cap. ad nostram, de empt. & vendit. Anton. Nata loquens in materia probationis, consil. 198. num. 19. v. o lumine. 1. quem refert & sequitur Ioan. Garfia dict. glos. 7. nume. 36. dicens ita intelligenda esse verba illa loco exempli posita, vt tradat modum probationis, sed non excludat æquipollentem, in quo adsit distinctio nobilis à plebeio, quæcunque ea sit: adducitque Barbar. in cap. sicut consuetudo. in princip. de probatio. dicentem, Quod si lex dicat, quod probatio fiat certo modo, ille modus ponitur gratia exempli, & non excludit alios modos probationis, † nec potest excludi per legem sufficiens modus probationis: nec statui, quod probatio sufficiens non valeat, iuxta glossam, & alios Doctores, quos ibi citat.

† Quarto, quia etsi forma substantialis sit quæ dat esse rei. l. Iulianus. §. final. ff. ad exhib. & ab ea non sit recedendum, nihilque ei addi, vel adimi possit, vt in cap. Pisanis, de restitutione spoliatorum. & diximus latè supra in fundamentis contrariæ partis. † Attamen forma nostræ. l. de qua agimus, non est substantialis, sed demonstratiua, quia accedit nobilitati perfectæ, non verò vt nobilitas acquiratur: quia secundum Barbaros forma accedit nobilitati à parte post, non verò à parte ante, vt patet ex nostra. l. in verbis supra relatis, ibi, *Que cada y quando que alguno se dixere hijodalgo*: Ecce verba quæ pertinent ad rem perfectam: & subdit text. *y prouare enteramente*: ecce quod forma probationis accedit rei perfectæ, ideò

ideò non est forma substantialis, sed demonstratiua, cui addi potest. Igitur, quilibet modus & actus distinguens nobilem à plebeio, probat nobilitatem, vt inquit Ioannes Garfia dict. glos. 7. num. 38. Sed nullus actus magis distinguit, quæ *el solar conocido*: igitur habemus intentum. Hæc sunt, quæ adducit Ioannes Garfia vbi supra (aliquantulum dilata per nos hic, vt hanc partem probent) sic firmiter intelligens nostram. l. tamen si ibi non agat in specie *de la prouança de solar conocido*: attamen ex præcedentibus suis rationibus & intellectu ad nostram. l. regiam assignato idem fatei debet necessario, quia fortissima sunt & concludentia: sed & alia fundamenta addere libuit, quibus res apertior, imò apertissima fiat.

† Quintò, hæc nostra sententiã probatur expressè in. l. 9. infra statim sequenti, quæ est Regis Henrici III. in sua principali decisione, ibi: *Porende mandado, y es mi merced y voluntad, que aquellos que fueren notorios hijosdalgo de solar conocido, o ouieren auido sentencia, de como son dados por hijosdalgo, segun el tenor de la ley que hizo el Rey don Iuan mi señor y padre, y despues de la tal sentencia estuieren y estan en posesion de la hidalguia, que a estos tales les sea guardada su franqueza e hidalguia, &c.* Et postea subdit, *Y mandamos que todos los otros pechen y paguen, no embargante, que traygan pleytos pendientes, &c. hasta que sean dados por hijosdalgo, por sentencia en mi corte, segun el tenor de la dicha ley*: Ecce igitur earum legis expressum, vbi æquiparantur *el hijodalgo notorio de solar conocido*, y *el que tiene sentencia*, hoc est, *executoria de su hidalguia con posesion jun-*

tamente della: & vterque lite pendente, *no ha de pechar*. Cæteri verò omnes ad id tenentur, non obstante, quod dicant se esse in possessione nobilitatis, quousque pro talibus declarentur, sententiã super eo lata: ergo si *el hijodalgo notorio de solar conocido*, habet hoc amplius, quàm cæteri nobiles litigantes super sua nobilitate, præter eum qui habet sententiã *de su hidalguia*, & existit in possessione eius: hic enim & ille, si imperantur, lite pendente contribuere non tenentur cum plebeis, vt ibi fauoratur: & latius resoluius cum eodem Ioan. Garf. supra: consequitur manifestissime, nobilitatem notoriam posse probari *por solar conocido*: porque *de otra suerte no la admitiera la dicha ley. 9. ni la privilegiara mas que a las noblezas, que se prouan de otra suerte. Y pues nuestra ley de Cordona no excluye la prouança de nobleza por carta executoria, aunque no haze mencion della: tampoco es justo excluir la de solar conocido*. Præmaximè cum hæc nobilitas *de solar conocido* melior ac perfectior sit cæteris, rectiusq; probetur *por solar conocido*. Quod verissimum præterea ex eo efficitur: quia si aliud diceremus, sequeretur inde, quod neq; etiã per sententiã, hoc est, *por executoria con posesion*, probari posset nobilitas: hoc autem esset absurdum, vt potè contra præd. l. 9. ibi, *Ouieren auido sentencia, &c.* Igitur sicut hoc modo probari potest nobilitas, licet non sit de expressis in nostra lege Regia *de Cordona*, hoc namq; nemo negabit; ita & eodem modo probari nobilitas iure optimo poterit *por solar conocido*, absq; alia possessione, quandoquidè hæc duo æquiparantur & admittuntur per dictam. l. 9. Nemo igitur deinceps audeat dicere, legem nostram sustulisse modum probandi nobilitatem *por solar conocido*: quandoquidem non tollit alterum modum eam probandi per sententiã super ea latam, simul

- cum existentia possessionis, de quo in dict. l. 9. quæ est expressa ad hoc: † & vbi est casus legis non est amplius de eo dubitandum, iuxta glossam in l. ancille. verb. quæstio. C. de furtis. quam sequitur alios allegans Beccius consil. 83. numer. 9 ad fin. Et prius consil. 14. numer. 28. & Petrus Surd. consil. 53. numer. 6. vbi quod idem est in casu statuti, seu decreti, & instrumenti publici, vel conventionis, diximus in quæstione præcedenti. † Quinimò alius tertius casus equiparatur prædictis duobus, in dict. l. 9. in vers. *Pero si en la ciudad, &c.* nempe probata trium personarum possessione non contribuendi, ut is quoque lite pendente non contribuatur, sicut nec illi, ut patet expressè ex dict. l. 9. Et ex eaita deducit Menchac. lib. 2. contro. uers. illustr. cap. 87. numer. 20. Ergo bene sequitur, & à fortiori, ut sicut admittenda est probatio nobilitatis, per possessionem trium personarum, non soluendi tributa, ut in illa. l. & in nostra. l. 8. & etiam per sententiam, ita quoque *por solar conocido*, quandoquidem prædict. tres casus sunt equiparati per dict. l. 9.
- 33 † Nec dicatur, quod cum nostra. l. 8. Cordubens. sit posterior, quia lata à regibus nostris Catholicis Ferdinando & Elisabeth, ann. 1492. & 30. *de Mayo*, corrigat. l. 9. infra eodem, quæ est prior, nempe lata à Rege Henrico III. ann. 1398. & postea ann. 1403. Nam respondemus primò, † quod leges nouæ sunt interpretandæ ne ius commune lædant in quantum fieri potest, etiam si verba impropriantur, secundum Ludouicum
- 34 Gozad. consil. 43. numer. 2. † Ideoque lex generalis non inducit correctionem iuris per tacitos intellectus, etiam si nihil operetur. Idem Gozad. consil. 89. col. 2.
- 36 Crauet. consil. 259. numer. 2. † Secundò respondemus, quod cum lex. 9. præd. sit posita in noua collectione legum hu-

ius regni, est proinde obseruanda, iuxta pragmaticam sanctionem positam in initio huius primæ partis nouæ Collect. reg. ibi: *Y mandamos que se guarden, cum plan, y executen las leyes que van en este libro, y se juzguen y determinen por ella todos los pleytos y negocios que en estos nuestros reynos occurrerén, &c.* Et cum in dubio euitanda sit legum correctio, ut in legibus vulgaribus, eo vel maxime inducenda ipsa non est, quod quamuis dict. l. 9. antiquior sit, posita tamen est statim post nostram. l. 8. Pro declaratione ipsius, & sic ab ordine literæ colligitur etiam obligatio obseruantia ipsius. l. 9. Aut enim hic inferri non debebat, hoc est in noua collectione regia, quod negamus, aut inserta omnino obseruanda erit, nõ enim est credendum, quod si fuisset abrogata, hic infereretur, cum in hac compilatione præcipuus scopus fuerit de antiquatis legibus supprimendis. † Cum enim de antiquarum legum abrogatione intenditur, illud solet significari verbis expressis, aut honorifica aliqua præfatione, ut docet Alciat. lib. 3. parerg. iur. cap. 17. Ludouic. Carond. lib. 2. verosimi. cap. 16. Quod enim non mutatur, quare stare est prohibendum? l. præcipimus. C. de appellation. l. sancimus.

38 C. de testam. † & vbi lex regia non exprimit, non est de eius intentione ius commune corrigere. Ita Gregor. Lop. in. l. 10. in gloss. *no quiere ser heredero.* tit. 5. & in. l. 9. tit. 13. Partit. 6. † Et illa debet semper præsumi interpretatio, ne quid frustra factum intelligatur, & ut verba legis, & cuiuscumque dispositionis aliquid operentur. l. si quando, in prin. ff. de leg. 1. l. qui concubinam. §. qui hortos. ff. de legat. 3. etiam in materia strictè interpretada. l. 1. ad fin. ff. ad municip. Aymon Crauet late consil. 135. numer. 24. & consil. 201. numer. 13. & consil. 272. numer. 7. & consil. 294. versic. Quinto loco: vbi hoc extendit etiã

in ma-

in materia odiosa & strictè interpretanda: & procedit etiam in vnoquoque verbo etiam minimo, quia non debet esse sine virtute aliquid operandi, secundum Bald. in Rubr. in. 9. quæst. C. de contrahend. emptio. per tex. in cap. si Papa. in fin. de priuileg. in. 6. quem refert & sequitur Matth. de Afflict. decis. Neapol. 44. numer. 19. & Beccius alia addens in proposito, cõs. 21. n. 25. & sequen. lib. 1. & consil. 37. numer. 1. & consil. 39. nu. 3. &

40 27. † Et lex non videtur quicquam frustra inducere. l. hæc stipulatio. §. Diuus. ff. de legat. nom. cau. l. post liminij. in fin. ff. de captiu. & postlim. reuers.

Præterea & sextò. l. 9. statim sequens se refert ad formam probandi nobilitatem legis prioris *del Rey don Iuan el primero en Leon, año de 1389.* quæ est. l. 7. præcedens huius tituli, ut patet ex illis verbis, *O ouieren auído sentencia, de como son dados por hijo dalgo, segun el tenor de la ley que hizo el Rey don Iuan mi señor y padre, iunctis illis verbis postea sequentibus. Y mandamos que todos los otros pechen, y paguen, &c. ibi, hasta que sean dados por hijo dalgo por sentencia en mis cortes, segun el tenor de la dicha ley: hoc amplius addens, que los hijos dalgo notorios de solar conocido a los que tuuieren sentēcia de su hidalguia, segun el tenor de la dicha ley del Rey don Iuan: y despues de la tal sentencia estuuieren y estan en posesion de la hidalguia, que a estos tales les sea guardada su franquiza y hidalguia, y todos los otros pechen y paguen pendientes los pleytos de sus hidalguias, hasta que por sentencia sean dados por hijo dalgo, segun el tenor de la dicha ley. Por manera, que en quanto a esto priuilegia esta ley y haze demas calidad a los hijos dalgo notorios de solar conocido, y a los que*

tuuieren sentēcia y posesion de su hidalguia, que a todos los demas: Sed sic est, quod lex nostra Cordubensis posterior se refert, ut vidimus, ad formam & modum probationis nobilitatis Hispanæ legis. 7. præcedentis, del dicho Rey don Iuan el segundo, nonnullis additis, ut prædiximus: † ergo vel relatio intelligitur facta cum omnibus declarationibus legis relatæ: quia relatum dicitur esse in referente cum omnibus suis qualitatibus, ut in. l. assè toto. cū similib. ff. de hæred. instit. Beccius consil. 41. numer. 22. vel ad minus hæc qualitas amplioris prærogatiuæ; quæ conceditur a los notorios hijos dalgo de solar conocido, per d. l. 9. infra sequentem, est omissa à nostra. l. regia Cordubensi: & per consequens non sublata per eam: ideoque remanet in suo vigore: at siue vnum, siue alterum velis; vel vtrumque, habemus intentum, ergo, &c.

42 Septimò eadem sententia probatur ex traditis per me in simili quæstione, supra lib. 1. pract. quæst. quæstione. 111. per totam, vbi quæsitum fuit an stante, l. 1. tit. 21. lib. 4. nou. Collect. Reg: quæ habet, *que contra la execucion no se admita, ni reciba ninguna otra excepcion ni defensa, saluo paga del deudor, o promissio, o pacto de nolo pedir, o excepcion de la falsedad, o excepcion de usura, o temor, o fuerza tal que de derecho se deua admitir: y si otra qualquier excepcion se alegare, no sea recebida, ni el que la opusiere, sea oydo: y no embargantes otras qualesquier excepciones, el juez proceda a execucion del tal contrato, &c.* admittatur alia legitima exceptio, id est, iure cognita probada infra terminum illius. l. similis tamen sit eisdem, habensque eandem, vel maiorem rationem: & resoluimus cū veriori & magis recepta nostrorū Hispanorū

in praxi sententia esse admittendā, quia per præfatam. l. in verbis modò relatis non censentur exclusæ aliæ legitimæ exceptiones iustæ & à iure expressæ, habentes eandem vel maiorem rationem, sed tantum friuolæ & inanes, iuxta text. in. c. exparte. el. 2. de offi. delegat. arguendo de rescripto ad statutum & per .l. ita nobis cordi pudor, iuncta gloss. verb. quinquennij. in vers. sed licet. C. ad. l. Iul. de adult. vbi text. dicit. quòd contra adulterium admittantur tres exceptiones, de quibus ibi, & nullæ aliæ, vt in text. ibi, Abolitis cæteris præscriptionibus: & nihilominus inquit prædict. gloss. alias exceptiones in iure expressas admitti posse: idem probat text. in. l. 1. §. denique. ff. quod vi aut clam. Ecce igitur simillimā quæstionem huic nostræ, in qua, vt vidimus, forma videtur tradita in oppositio nibus exequutionum circa exceptiones ibi enumeratas admittendas, & nō alias: & nihilominus iuridice resolutum fuit admitti debere alias legitimas, id est, à iure expressas: igitur & in nostra specie eisdem rationibus, idem dicendū erit, quia probatio nobilitatis *por solar conocido*, est expressa in. d. l. 9. statim. sequenti: ergo admitti debet.

Quinimò idemmet Ioan. Garf. gloss. 11. nu. 46. cum sequentibus hanc partem necessariò fateri videtur, quando quidem contra Otalor. ibi late probat (sicut & nos fecimus. ipsum Ioan. Garf. sequuti, supra in quæstione. proximè præcedenti nu. 109.) quod nobiles notorij *de solar conocido* & reliqui habentes exequutoriam cum possessione suæ nobilitatis, possint cum imperantur à communitate & Fiscali, suspendere petitorem, & deducere possessorium, de quo summarie agnosce tur: & quòd spoliati, sunt restituendi: ergo admittitur probatio *de hidalguia por solar conocido*.

43 † Oñaud & vltimò hæc sententia (præterquā quòd iuridica & verissima est per

supradicta) in * praxi quoque admiffa & recepta est in tribunalibus superioribus, in quibus hac dere agitur & agi potest, vt affirmat ipsemet Ioan. Garf. vbi supra. Quorsum igitur ab ea recedendum erit, nec contra eam scribendum, quando quidem minimè sunt mutanda ea quæ certam interpretationem habuerunt. l. minimè. ff. de legib. late per Becciu cōf. 8. nu. 18. & 19. præsertim cum praxis hac in specie sit iuri conformis.

Non obstant modò adducta supra in contrarium, quia ex superioribus iam sunt diluta, sed nihilominus, vt in specie per ordinem eis satisfaciamus, dicimus non obstare primum: quia contrarium expressè pater in. dict. l. 9. statim sequenti: *y qual sellame casa y solar conocido, para que los iuezes entiendan qual sea probança bastante en esto, tratarseha infra in quæstione sequenti.* Secundum etiam fundamentum contrariæ partis non obstat, hoc est nostra. l. 8. Cordubens. in verbis supra relatis cum clausula, siue decreto irritanti: Respondemus namque primò, formam illam non esse substantialem, sed demonstratiuam, & probatoriam, vt prædiximus. Secundò & verissimè,

44 † Mentem & causam finalem illius decisionis esse eam, quæ in præfatione ponitur, ex qua finalis causa colligitur, l. final. cum similibus. ff. de hered. instit. cum simil. at in præfatione huius. l. dicitur:

45 † *Porque somos informados que los lugares tenientes de los Alcaldes de los hijosdalgo &c. han dado muchas sentècias en q han pronunciado q al que se dezia q estaua en possessiõ de hidalgo, le han mandado guardar la possessiõ en que estana de hidalgo, para que no fuesse empadronado ni prædado, ni pechasse, &c. En lo qual diz que nos auemos*

auemos recebido mucho de seruicio, y diminucion en los pechos y derechos a nos deuídos: y los dichos concejos que ansi han litigado, han recebido mucho agrauio y daño, y se quexa nuestro procurador Fiscal, y los procuradores de los dichos concejos, diciendo, &c. & ibi, Y so color de rona prematica, que el Rey don Iuan nuestro bisabuelo hizo en Leon, que es la ley. 7. supra proxima, diz que interpretando la dicha ley siniestra e injustamente, y en menoscabo, y detrimento de los pechos y derechos a nos deuídos, y en agrauio y daño de los dichos concejos, quando hallan possessiõ prouada de veynte años, quier sea de su padre solamente, o de su abuelo, luego pronuncian sobre hidalguia, no mirando, &c. Y ansi mismo no han mirado, que aunque la dicha prematica contenga justicia, pero claramente dispone, que quando los que contienden, estan en possessiõ de padre y abuelo por veynte años, que se entiende, quando su padre y abuelo vivieron en aquel mismo lugar, &c. y que segun la disposicion de aquellas (scilicet, otras leyes y prematicas de estos reynos) se requiere que aya prouança de todas tres personas, &c. y que la possessiõ de estos padre y abuelo, se a de veynte años, siendo todavia el actor tenido a prouar su demanda en lo tocante a su persona, &c. Lo qual todo queriendo remediar los reyes Catholicos, como consta por aquellas palabras: Lo qual todo, &c. ibi, Proueer y remediar esto, &c. entran disponiendo y mandando en la segunda parte de la prematica, que es nuestra ley: Y por ella mandamos y ordenamos, que de aqui

adelantè cada y quando que qualquiera que se dixere hidalgo, &c. Pues sobre todo esto, y la forma que da aqui para prouar la hidalguia, cae la prohibicion con la clausula y decreto irritante de mas abaxo, nempe, y de otra guisa ninguno de aqui adelante pueda ser dado por hidalgo en possessiõ, ni en propiedad, ni se pueda dar carta executoria, ni priuilegio: y si de hecho fuere dado y pronunciado por hidalgo, mandamos que la sententia, ni el priuilegio, ni la executoria que dello se diere, no vala. Itaque hæc prohibitiõ negatiua, con su clausula y decreto irritante, referida a lo precedente de la prefacion (como se ha de referir) tiene este sentido cierto y verdadero, nempe de otra guisa, que las que se pusieron en el proemio de esta ley, que es lo que pretendieron los Reyes Catholicos proueer y remediar. Por manera, que lo que quitan y prohiben por esta clausula, es la interpretacion siniestra e injusta, que los lugares tenientes de los Alcaldes de hijosdalgo, y notarios de las prouincias solian hazer de la ley del Rey don Iuan el primero, de sola la possessiõ de padre, o de abuelo, y de otras cosas malas e injustas, que acerca de esto hazian antes, ansi las partes como los dichos iuezes. Y esto es lo que prohiben y quitan que no se haga de aqui adelante: y que si se hiziere que no valga, sino prouando la hidalguia por la immemorial, y possessiõ de no pechar de veynte años continuos de tres personas juntamente, &c. Pero no por esto fue la intencion ni mente de los legisladores querer quitar, ni quitaron la prouança

de hidalguia de solar conocido, de que habla la ley del Rey don Enrique el tercero, ni hablaron della, ni en esto innovaron cosa alguna, sino solamente en lo que está dicho, que es de lo que se trata en el proemio de la misma ley, y no otra cosa, por el qual se toma luz, y entendimiento para toda ella: y aunque en la demonstrativa que pone la misma premissa de Cordona para prouar la hidalguia, no se acordasse (siendo mas nueva ley, de los hijosdalgo de solar conocido: pero como quiera, que aunque no trate dellos, esta sea forma prouatoria, no fue visto excluir otras prouaçças semejantes y mas bastantes, como son las de solar conocido y de executoria cõ possession, de que habla la ley siguiente, a quien no corrige la nuestra, antes estas se han de admittir, como está dicho: y aquellas palabras, y de otra aguisa, son repetitinas, scilicet, similis formæ probandi, iuxta glossã ubique approbatam in l. si fugitiui. C. de furt. & seruo corrup. verb. alia pœna: y jãta la negatiua, Ninguno de aqui adelante, significan por el contrario, id est, diferente o diuersa a las precedentes: que en efeto es querer dezir mas claramente, que no baste prouarla possession de hidalguia de .20. años de padre, o abuelo, solamente ni lo demas que se dize en el proemio y prefacion de nuestra ley, sino de la manera que se dize y dispone en su decision, que es respecto de prouança de hidalguia, possession de personas, y tiempo cierto con immemorial de atras, que es de lo que se trata solamente en esta ley, reformando y reduziendo a terminos juridicos la siniestra e injusta interpretacion de la ley

precedente del Rey don Iuan, que auian hecho los dichos lugares tenientes de Alcaldes de hijosdalgo, y notarios de las prouinciãs, que hasta entonces auian sido: y así en nuestra ley. 8. no excluye otras prouanças mejores de solar conocido, y de executoria con possession, de que ella no trata ni fue su intencion tratar, sino la ley. 9. que se sigue: y este es mi juyzio es el verdadero sentido de esta ley premissa de Cordona. Por lo qual ninguna contradicion haze a la dicha ley. 9. ni a su decision ni dificultad en este punto.

Tertium fundamentum de forma substantiali, quæ inducitur per decretum irritans, contra quam nihil potest agi, ceteraque omnia eidem fundamento superaddita de nullitate actus aliter facti, & quod per æquipollens adimpleri nõ possit, &c. iam cessant ex supra dictis. Primum enim dico, omnia illa intelligenda esse in ordine ad contenta in proemio nostre. l. & eorum respectu, cuius causa prohibitio & decretum irritans apponitur, non nõ verò respectu eorum, quæ habentur in. l. 9. infra seq. de cuius dispositione nõ meminit nec agit hæc. l. nostra Cordubel. Secundo respondeo, quod etsi hoc cessaret, ea procedunt in forma substantiali, non verò in forma demonstratiua probationis, qualis est hæc, de qua agimus, ut probauimus supra. Et sic remanet sufficienter sublatum hoc fundamentum: ergo corrumpuntur sunt super eo edificata, ut in. c. cum Paulus. 1. quæstione. 1. l. origo. ff. quod vi aut clam. Beccius conf. 3. nu. 25. Fit ergo ex præcedentibus indubia & sine aliquo scrupulo hæc secunda pars, & sic remanet praxis hodierna iustificata & iuridicè comprobata atque defensata. Quinimo, ut ingenuè fateor, nullo modo sine euidenti periculo conscientie aliud iudicari aut consuli potest.

Quæst.

Quæstionis. XVI.

SUMMARI.

1. Hidalgos de solar conocido quales se llamen en España, y que se diga solar conocido en este proposito, y que sea necesario para ello: & numeris sequen. pertotam quæstionem.
2. No ay ley en Castilla que diga y declare que cosa sea solar, ni que condiciones aya de tener, ni que se aya de probar para obtener en esta nobleza y hidalguia de solar.
3. Casa de solar (segun Ioan Garcia) no es otra cosa en España, sino casa de señor que tiene vasallos solariegos poblados en territorio, y solar de la misma casa: y esto es lo que en Castilla dizen hyodalgo de solar conocido que tiene solar que es solariego, casa voz y apellido del mismo solar, y que este es el algo antiguamente y oymás estimado que todo el otro algo auer y hacienda y biẽ.
4. Solar segun el mismo autor demas de lo arriba dicho ha de tener que sea fuerte en montañas con armas, voz, y apellido de solar auido por baronia y no comprado: & nu. 24. que la casa de solar sea fuerte de caua, tronera y almenas y en montaña &c.
5. Nobilitas procedit ex dominio & baronia, quod homo in homines & fideles suos habet, etiam si castrum unum habeat cum territorio & iurisdictione.
6. Si el Rey haze a vno Conde, Duque o Marques, y le da tierra con vasallos, es visto darle exempcion con

nobleza, aunque alias el tal no sea hijodalgo o sea espuria o descendiente de espurio.

7. Nobiliũ appellatione Comites & Marchiones cõprehenduntur præterquã ubi ageretur de derogatione iuris patronatus laicorũ etiam nobilium facta à sede Apostolica, quia in hac derogatione non comprehenduntur patronatus Ducum, Comitum & Marchionum ut in cap. 8.
9. El señor de vasallos q̄ viue entre ellos en España, no puede ser empadronado por los vasallos.
10. Habentes castrum in solidũ, vel in parte cum territorio, & omnimoda iurisdictione & homines iurisdictionabiles contribuentes in subsidijs sunt ab eis exempti, etiam si tales ortum non habuerint a nobili progeme, dummodo de talibus castris, que habent & tenent, fuerint inuestiti, & de ipsis homagium fecerint domino vniuersali, & viuant nobiliter.
11. Imperator vel rex, vel alius, qui ius habeat conferendæ nobilitatis, si concesserit feuda regalia, aut alia nobilia ignobili cuiquam, quem scit esse ignobilem, illi eo ipso nobilitatem concedere videtur, secus, si alius cui id ius non sit, ea feuda concesserit.
12. Nobilis effectus ex acquisitione feudi nobilis, eam nobilitatem perdet, si id feudũ vendat, aut aliter relinquat.
13. Los señores de vasallos, q̄ antes no eran nobles, sino que por auerlos adquirido se hazen nobles, y por ello no pechan, no se podran llamar hijosdalgo de solar conocido.

14. El so-

- 14 El solar conocido ha de ser heredado por varonia, y no comprado, quia ignobilis emens feudum, non ex hoc fit nobilis: pero esto que sea heredado por varonia, no es de mucha consideracion, como quiera que en la succession del reyno se admite hembra a falta de varo, cõforme la ley 2. tit. 15. part. 2. vt in nu. 15.
- 16 Lxx. tit. 15. part. 2. licet loquatur in regni successione, seruanda est in successione ceterorum primogenitum Hispanie.
- 17 Nobiles nobiliter viuentes, qui acquiserunt à plebeis res registratas, non debent contribuere cum plebeis pro talibus rebus.
- 18 Nullus etiam nobilis, iure cõmuni excusatur à muneribus patrimonialibus.
- 19 Nobiles genere habentes simul omnimoda iurisdictionem in oppido, contribuere non tenentur in his oneribus patrimonialibus cum oppidanis, eo quod sint iudices ordinarij, qui ab huiusmodi extranordinarijs sunt immunes.
- 20 Collecta non potest imponi non subditis.
- 21 Nobiles tenentur ad onera realia, in quibus de iure debet etiam princeps & ecclesia contribuere.
- 22 Nobiles etiam iurisdictionem habentes, probata nobilitate, iuxta formam legum huius regni, non contribuunt cum plebeis, nisi in his tantum in quibus alij nobiles contribuere tenentur, à quibus nullus eximitur.
- 23 Las casas de solar, voz y apellido donde tuuieron origen.
- 24 Es error pensar que en tierra llana aya casa de solar, segun Ioan Garcia, y ansi no las admite en Valladolid, Salamanca, Zamora, Toledo, ni sus tierras.
- 26 Ricos hombres en Castilla segun el mismo author, se llamauan los que alcançauan esta manera de algo y riqueza de tener vasallos solariegos, segun dize constar de las historias que refiere.
- 27 En criando el Rey a vn Conde, trayan pendon y caldera: en significacion de lo que aqui se refiere.
- 28 Si la casa y solar antiguo no tiene vasallos solariegos, poblados en el tal solar, y se prouea esto con las demas qualidades que requiere el dicho autor, no se llamara solar conocido, segun su mente: pero lo contrario se prouea latamente en los numeros siguientes.
- 30 Este vocablo, de casa, o solar, tomado simplemente, es analogo, y respectiuo al linage de quien se trata, y ansi casa se toma por el señor della y su familia.
- 31 Titulo de solar conocido en nuestra materia de nobleza, puede ser en vna de dos maneras: o de vn terreno y pedazo de tierra, o de sola vna familia de notorios hijosdalgo en la comarcao de esta sito.
- 32 Hijo dalgo de solar conocido, segun el autor destas practicas se llaman los que decienden de linage notoriamente noble, indicado, o mostrado por tal casa, o solar conocido muy antiguo.
- 33 Nobiles à noscēdo dicuntur, veluti noscibiles: & sic nobilitas dicitur tanquam noscibilitas præ ceteris nota, clara, illu-

- illustris, aperta, spectabilis, conspicua, vulgata, atque hominum sermone celebrata: hinc fit, vt nobiles claros vocemus, ignobiles autem obscuros: & alia multa referuntur in proposito.
- 34 Nobilitas est generis, vel alterius rei excellentia, ac dignitas, & est inuenta apud nos ad similitudinem illius nobilitatis, quæ est apud Deum.
- 35 Nobilis apud nos est ille, quem princeps vel sua gratia sibi gratum facit.
- 36 Nobilitas in genere à mundi origine ortum habuit, vt hic probatur.
- 37 Nobilitas, de qua agimus, aliquando incipit ex bello, scilicet literis, diuitijs, vel aliunde.
- 38 Nobilitas quando fuerit introducta, & quibus de causis.
- 39 Fidalguia es nobleza que viene a los hombres por linage, y ansi los que la tienen, han de procurar que no la dañen, ni menguen.
- 40 Domi nobiles apud latinos, quæ dicantur?
- 41 Solaris, solaris vltima producta significat in altu edificare, & solarium Latini vocant plana tecta.
- 42 Nobiles ex origine, longa serie & propria prædecessorum suorum habent sua arma & insignia distincta, & separata, nec vnus pateretur, quod alter portaret arma sua, etiam si esset de familia, domo, & nomine, nisi cum quadam differentia, videlicet quod primogenitus familie sue domus portet ea plana & integra sine aliqua distinctione: alij vero posteriores quilibet cum quadam discrepantia.
- 43 Qui non sunt de domo & casata, possunt prohiberi à superiori, ne portent arma, nisi sint de casata & domo illorum.
- 44 Domus antiquorum, in quibus sunt arma prædecessorum, & imagines, seu stemmata, de iure prohibentur vendi per tutorem & curatorem.
- 45 In insigniorum delatione inducitur conseruatio domus, atque familie institutoris maioratus.
- 46 Effigies maiorum, cum titulis suis in prima parte adium apponi solita, non modice succurrebat prudentissimis viris, vt eorum virtutes posteris non solum legerent, verum etiam imitarentur.
- 47 Ubilex non distinguit, nec nos distinguere debemus.
- 48 Lex si aliquid voluisset, expressisset, ne deficere videatur in re necessaria, & cum non expresserit, id noluisse intelligendum est.
- 49 Legis verba cum accipi possunt in propria significatione, non est cur accipiantur in potiori, sufficit enim proprie intelligi.
- 50 Lex. 9. tit. 1. lib. 5. nou. Collect. reg. declaratur.
- 51 In generali locutione non veniunt ea, quæ habet nomē speciale & elegans.
- 52 In generali mentione nobilium non veniunt illustres persone constitute in dignitate, quia ea quæ sunt valde notabilia, requirunt specialem mentionem.
- 53 Sub generalibus verbis non veniunt res notabiles, nec ea, quæ secundum verisimilitudinem exigunt specialem mentionem.

- 54 La origen de solar conosciado de donde y quando tuuo origen.
- 55 La lengua que los Godos hablan, quando los Moros ocuparon a España, quedo en los que se salvaron en los Pyreneos que estauan en la mar mayor, en las partes y lugares que aqui se declara.
- 56 La nobleza de las casas de Vizcaya y las demas montañas donde se recogieron los nobles Godos, y se defendieron de los Moros, quando se perdió España, es antiquissima y muy cierta, y son solares conocidos de hijosdalgo notorios.
- 57 Otras muchas casas principales se fundaron en la Cantabria y entre ellas la antigua casa de Guenara en tiempo del rey don Garcia Iniguez Rey de Navarra, que sucedio a su padre el Rey don Garcia Ximenez en el año del nacimiento de. 758. fortaleciendo sus tierras, y haziendo guerra a los Moros, las quales casas son solares conocidos.
- 58 En ningún Reyno de España que no sea mayor, ay tantos nobles de casas conocidas, como en el de Navarra que llaman alli Palacios.
- 59 Despues del diluio general. 142. años Tubal nieto de Noe vino a poblar a España, y començo en Vizcaya, y este fue el mayor primero señor que buio en ella: otros dizem que començo a poblar en Portugal.
- 60 Tubal y sus compañías començo a hazer estancias y habitaciones por las alturas de aquellos montes de Cantabria, y en cada casa que poblauan ponian su nombre proprio, y estas
- se llaman agora caserías y solares conocidos.
- 61 La lengua de Cantabria fue la primera que se hablo en España.
- 62 Tubal, segun la comun opinion partio de las Orientales regiones para España despues del diluio general año de. 2163. antes del nacimiento de nuestro Señor con la Religion y costumbres que de su aguelo Noe auia deprendido conforme a la ley de naturalaleza: porque entonces la ydolatría no estaua comunicada en el mundo.
- 63 Iaphet padre de Tubal fue bendito por su padre Noe, y así desta generacion bendita deiciende la nacion Española, cuya poblacion començo. 142. años despues del diluio vniuersal.
- 64 España no se deue dudar que en la primera edad del mundo ouiesse sido poblada.
- 65 Tubal nieto de Noe pablo a España conforme a la comun opinion de Chronistas, aunque no falta quien contra diga, y pone aqui la concordia de entrambas opiniones.
- 66 Segunda poblacion de España quando fue.
- 67 Los verdaderos y mas antiguos solares conocidos de hijosdalgo notorios de España ay y estan sin vasallos en las montañas de Cantabria y Vizcaya.
- 68 Para prouar estos solares por ser tan antiguos y la descendencia de ellos de los notorios hijosdalgo, basta la comun e immemorial reputacion, y forma de ello.
- 69 Praxis obtinuit que se aleguen, prue-

uen, y

- uen, y admitan casas y solares conocidos de hidalgos sin vasallos.
- 70 Leges & historiae Hispaniae minime vasallos requirunt ad probationem & essentiam solaris de notorios hijosdalgo.
- 71 Praxis, stylus siue obseruantia curiae magnam vim habet in decidendis litibus, præcipue si non est contra ius, sed pro declaratione iuris dubij.
- 72 Minime sunt mutanda, que certam interpretationem habuerunt.
- 73 Verus intellectus à practica sumitur.
- 74 Theorica absque praxi est res inermis.
- 75 Longæus usus causarum potest allegari pro iure.
- 76 Quando agitur de priuilegij vel alterius dubie dispositionis interpretatione, obseruantia præcedens in eodem casu maxime attendenda est.
- 77 Obseruantia non tantum præcedens, sed multo magis subsequens multum prodest ad declarationem cuiuscumque dubie dispositionis.
- 78 Ad hanc obseruantiam declaratiuam non requiritur præscriptio, sed sufficit quod aliquibus vicibus ita fuerit obseruatum.
- 79 Lex regia consuetudinis est filia & alumna, quia prior est consuetudo.
- 80 Usus omni regule & constitutioni in ex audiendis sermonibus derogat solus.
- 81 Communis usus loquendi in testamētis, & in omnibus alijs dispositionibus attendendus est, etiam si repugnet propriae significationi verborum.
- 82 Sermones, qui sunt in vulgari sermone prolati, debent interpretari secundum communem usum loquendi, nisi producantur a literatis, quia tunc debent interpretari secundum artē literarum.
- 83 En Vizcaya, nadie, sino es nuestro Rey, tiene vasallos: y ay allunas de otras ciento y veinte casas notoriamente nobles de solar conocido sin vasallos, de mas de las onze que refiere el Fiscal Ioan Garcia.
- 84 Omnis eminentia est qualitas superlatiua: quæ inducit nobilitatem, respectu aliorum nobilium inferioris ordinis.
- 85 Alia est claritas solis, alia lune, & ipsa inter se micant stelle.
- 86 La casa de Auendaño no esta sita en Vizcaya, sino en la prouincia de Alaba, ni la casa de Salazar, sino en las montañas.
- 87 Por reconocimiento censual no se introduce nobleza en fauor del que recibe la paga.
- 88 Hodie omnes etiam rustici, dummodo habeant legitimam suorum bonorum administrationem, possunt infendare.
- 89 Domus indiuiduitas non requiritur ad substantiam del solar conocido.
- 90 El mayorazgo por via de pariente trãuersal ni los vasallos auidos, de quien no es principe soberano, no basta dar nobleza aunque es exempcion de pechos entre los suyos.
- 91 Accidentia nõ possunt mutare substantiam rei.

- 92 *Accidens non subsistit, nisi substantia prius præexistat ac declaretur.*
- 93 *Nisi constet de substantia & essentia nobilitatis in proprietate sola adiectio & qualitas addens, quod Graeci vocant vsiam, nihil præstat in ipsa nobilitatis essentia.*
- 94 *Non probat hoc esse quod ab hoc contingit abesse.*
- 95 *Ad tollendam consequentiam sufficit dare unam instantiam.*
- 96 *Influens causa veluti sanguinis, eiusdem semper est virtutis & potentie in omni suo causato: in causato enim non potest esse plus virtutis quam procedat ab influenti potentia causa.*
- 97 *Res a persona non ex diuerso conditionem accipit.*
- 98 *Res hominibus accedunt non verò rebus homines: & locus.*
- 99 *Deus elegit locum propter gentem, non gentem propter locum.*
- 100 *El verdadero solar conocido primeramente consiste en el linage, y en la familia antiguamente noble.*
- 101 *Qui nobilis est, confert nobilitatem, & noscibilitatem suæ domui, adeò ut ex dominorum suorum immemoriali nobilitate illa talis domus seruit in vim demonstratiuam & indicatiuam nobilitatis in proprietate quoad omnes posteros suos, qui de tali domo se legitime progenitos ostendunt.*
- 102 *Nobilitas seminatur in posteros, & hæc dicitur vera & propria nobilitas.*
- 103 *Ius primogenituræ bene potest vendi & alienari, & sic domus prædicta*
- significatiua ac indicatiua nobilitatis
- 104 *En Vizcaya, y en Guipuzcoa, y en las Encartaciones y en los Valles de Orozco, Llodio y Mena y en sus contornos, las mas principales casas de los caualleros y parientes mayores, e hidalgos, escuderos señalados tienen las casas y solares de su origen y naturaleza immemorial por su gran antigüedad, o arruynados, o quemados, echados por el suelo, o transferidos a otras casas, o moradas, y se contentan sus descendientes, con que puedan mostrar que essas o esotras paredes cubiertas de yedra fueron la antiquissima morada de sus passados: y ponense aqui algunas cosas destas.*
- 105 *Los nombres, y sobrenombres, y armas solo sirven de conocer, y diferenciarse los vnos hombres, y linages de los otros.*
- 106 *El nombre que uno se pone no le constituye su esencia.*
- 107 *Las armas e insignias de cada vna no alteran, ni pueden trocar, o cambiar su esencia.*
- 108 *Generositas nihil commune habet cum externarum rerum accidentibus, adeò ut neque aut pacto, aut voluntaria vlla actione genus tuum commutare possis.*
- 109 *Vnicuique etiam ignobili licet sua propria auctoritate assumere, pingere, aut portare arma, & insignia quæ velit, dum tamen in suis faciat hoc rebus.*
- 110 *Solus princeps supremus potest dare ple-*

- plenam & vniuersalẽ nobilitatẽ.
- 111 *Qualitas & circumstantia extrinseca non præsumitur, nisi probetur.*
- 112 *Quæ sunt diuersæ rationis, non possunt producere aliquam formã vniuersalẽ perfectionis.*
- 113 *Differentia in substantia infert etiã differentiam in specie, ideò neutra perficit aliam.*
- 114 *Ex singularibus imperfectis discrepantibus non perficitur substantia.*
- 115 *El linage que tuuere varonia, vassallage, torre, casa fuerte con insignias y en montañas, tanto sera mas conocida su nobleza, y sera caualleria.*
- 116 *Nihil tale propter aliud tale desinit esse tale.*
- 117 *Qualitas impertinens, non impedit in legato contineri, quod alias re vera in eo veniebat.*
- 118 *L. 3. tit. 25. par. 4. litera & intellectus.*
- 119 *L. 37. tit. 9. part. 6. litera & intellectus.*
- 120 *La propria y genuina significacion de este vocablo, solar, es vn solar de casa antigua, aunque no tenga vassallos.*
- 121 *Los señores de Vizcaya, y de la casa de Lara eran apar de principes, y mucho mas que hidalgos.*
- 122 *L. 8. tit. 5. lib. 6. nou. Colle. reg. ratio.*
- 123 *Solo ser habitadas algunas casas por hysdalgo de tiempo immemorial a esta parte, no es sufficiente prouaçã para tener las por solar conocido.*
- 124 *Diuites homines apud Hispanos, qui appellantur, & numeris sequen.*
- 127 *Los ricos hõbres de España son de mayor calidad, y se diferenciã de los hysdalgo notorios de solar conocido.*
- 129 *Solar conocido de hysdalgo notorios es aquel q se prueua, q es tenido, y comunmete reputado por tal en la prouincia y comarca, do esta sito, y que dello es. ansi la publica voz y fama de tiempo immemorial a esta parte sin contradiccion alguna.*
- 130 *Confines antiqui probantur per testes deponentes de auditu antiquorum, & generali opinionẽ.*
- 131 *Verba debent intelligi secund. comunẽ vsu loquendi: & comunis vsu loquendi dicitur propria significatio.*
- 132 *Proponens notũ vel notorium in aliqua vrbe, villa aut pago, istud bene probat, quando factum est tale, quod de sui natura, omnes de illo loco sciunt, vel scire possunt, illudque est ita euident, quod latere non possit, neque vlla tergiversatione celari, cuius est testis populus.*
- 133 *Qualitas ista de solar conocido de hysdalgo notorios, nõ solũ probatur, quando omnes de populo hoc sciunt, vel scire possunt, vt dictum est; sed etiam quando decem testes conformiter hoc ita testantur.*
- 134 *Cognitum & notorium dici potest illud quod habet causam statim permanentem & inconcusam. Notorium est illud quod se ipsum omnibus exhibet, & dat vnicuiq; sui notitiam ib, idem.*
- 135 *Fidalgus de solar conocido, dicitur ille, qui habet solũ originariũ taliter & pro tali immemorialiter reputatũ inter conuicinos, ac concines, vnde auctam suam prædedit originẽ.*
- 136 *Ad sciendum iustum pretium alicuius rei, recurri debet ad communem*

- estimationem incolarum illius loci, ubi venditur.
- 137 Dignitas Ecclesiastica dicitur illa que pro tali existimatur, aut reputatur per consuetudinem: & sic de alijs officijs.
- 138 Illa est maior dignitas, quam generaliter homines existimant esse maiorem.
- 139 Illud dicitur officium vile & infame, quod in loco reputatur esse tale.
- 140 Hijosdalgo notorios de vengar quinientos sueldos, porque se dize en en Castilla? pero no se halla esta qualidad puesta en las leyes destos reynos, ni requirida por ellas, numero. 145.
- 141 Resferense las historias de España, que hablan en esto de las donzellas, que el Rey de Castilla y Leon dauan por parias a los Moros: & numeris sequentibus.
- 142 Vota, que Ecclesia sancti Iacobi in Gallæcia persoluuntur quotannis, quando & ob quam causam introducta fuerint, & numeris seq.
- 144 La mas comun opinion de los historiadores mas graueses, que el Rey Mauregato concedio el tributo de las cien donzellas a los Moros, y que despues el Rey don Ramiro los vencio, y liberto deste tributo a la tierra.
- 146 Erubescimus, cum sine lege loquimur.
- 147 Paria sunt facere sine lege, & contra legem.
- 148 El receptor de las prouanças de hidalguia no asiente en la declaracion de los testigos esto de vengar quinientos sueldos.

Quæstio X V I.

In eandem. l. 8. tit. 1. lib. 2.

Hijosdalgo de solar conocido, quales se llamen? y que se diga solar conocido en este proposito, y que sea necesario para ello.



Varo quarto principaliter circa nostra. l. regia, quales se llamen hijosdalgo de solar conocido, y que se diga solar conocido en este proposito, y que sea necesario para ello? Et titulus in primis hic de solar conocido, verus est titulus probandi nobilitate, de quo in l. 9. infra eod. sed est res difficilis, & haftenus no disputata, vt magnificat Ioan. Garcia de nobilitate, glossa. 18. in princip. & num. sequent. per tota glossa. + dicens: q no ay ley en Castilla, ni de Partida, ni de ordenamiento, ni de Fuero antiguo, ni moderno, que diga y declare que cosa sea solar, ni que condiciones ha de tener esta casa, o solar, ni que se aya de prouar para obtener en esta nobleza y hidalguia de solar: y que no ay cosa mas vulgar, ni sobre que aya mas pleytos, ni que sea mas ignorada por no auer ley en esto, ni fuero, ni derecho, ni autor antiguo, ni moderno, ni extranjero, ni Español: y que finalmente es cosa y igualmente disputada, y no sabida, quia licet. l. 3. tit. 25. part. 4. agat, de lo que el hijo dalgo ha de auer de solariego, de visa, y behetria, & ibi dicatur q el solariego tanto quiere dezir como home que es poblado

poblado en suelo de otro: pero no habla de hidalguia, ni que por razon de casa, ni solar aya alguno de ser noble. Lex prætereà. 37. tit. 9. part. 6. agens de solar, innuens territorium esse, nihil amplius, quod in proposito, de quo agimus, conueniat, explicuit: ex qua. l. inquit ipse sumitur declaratio ad leg. 2. 11. & 14. tit. 3. lib. 6. nou. Collect. reg. & ad l. 3. tit. 25. part. 4. agentes de las tres maneras como de señorio, que los hijosdalgo tienen en algunos lugares de España, nempe de Visa, Solariego, y Behetria, que pues solar es territorio, justamente solariego se dize hombre poblado en suelo y territorio de otro, y que casa de solar sera por lo menos casa de territorio, que tiene suelo poblado de solariegos. Pero con todo esso que no ay ley del reyno, ni de derecho comun, ni author que diga, que sea este solar, ni que partes, ni condiciones aya de tener, ni que se aya de prouar para la hidalguia de solar conocido: y que a falta desto se ha de acudir a historias Españolas que hazen entera fee, juntas algunas leyes que son las sobredichas que en esto hablan. Y de todo ello colige y tiene por doctrina solida y verdadera el dicho author, + Que casa de solar no es otra cosa en España, sino casa de señor, que tiene vassallos solariegos poblados en territorio, y solar de la misma casa: y que esto es euidencia vistas algunas historias, en que se halla este vocablo en esta significacion: y que esto es lo que en Castilla dizen hijosdalgo de solar conocido, que tiene solar, que es solariego, casa, voz, y apellido del mismo solar: y que este es el algo antiguamente, y oy mas estimado, que todo el otro algo, y

auer e hazienda y bien. De manera que en esto de hidalguia de solar concurren tres cosas, solar, voz, y casa: y que concurrendo estas tres cosas en Castilla, no dudamos de su nobleza, y ha lugar, la ley. 9. infra hoc titulo. Y que ansi en las casas mas nobles y antiguas de España hallamos esta consonancia de solar, voz, y casa, como son algunas que alli pone. Y dize mas que la casa de solar conforme a lo que alli trae, + ha de tener que sea fuerte, en montañas, con armas, voz, y apellido del solar, auida por varonia, no auida ni comprada por titulo particular: y que concurrendo todo esto admite la equiparacion de la ley. 9. infra hoc titulo y libro, entre solar y executoria: y lo que en las audiencias de Granada y Valladolid esta recebido, que se trate de casa y hidalguia de solar.

Esto prueua por la Chronica del rey don Alonso el XI. a fojas. 134. col. 4. adonde se dize, q con el Rey Moro pasaron a España Moros de grandes solares, y a fojas 136. col. 4. que en la jornada del Salado se acertaron Moros de grandes solares, que es lo mismo que Moros grandes señores de tierras y vassallos. Y a fojas. 32. col. 3. dize hombre de solar. Y a fojas. 24. col. 3. de otro de gran solar de Villamayor, que es dezir de gran tierra y vassallos (hoc tamen idē non exprimit) Y en el cap. 10. a fojas. 60. E q este dō Ioā Nuñez heredaua el solar de Lara por su abolengo. Et in Chronicis regis Ioā. II. ann. 31. c. 209. dicitur, Entre los quales sirnio dō Sancho de Leyua, señor del solar de Leyua: y Ochoa de Salazar, señor del

solar de Salazar y Diego de Orellana señores del solar de Orellana, (hoc est) señores de la tierra y vasallos de estas cosas. Itaque solar es vasallage, y vasallage es solar. Probat etiam ex Chronic. regis Petri à nu. 27. c. 18. en que se dize, que le pidio don Fernando Ruyz de Castro se le diese Castro Xerez como solar de su apellido, porque juzgava ser falta llamar se de Castro. X. q. esto de tener vasallos siempra fue hidalgia y nobleza, y se juzga por acto y prouancia de hidalgia. Et cetera denter ex eadem Chronica regis Alfonso el XI. afojas. v. ubi dicitur, que don Ioan Nanez heredaua el solar de Vizcaya que era conde de la mayor parte de la tierra del mundo. Sed & iure communi id dicitur probari ex l. de senatib. vbi iuriconsultus loquens de Phoenice in patria, inquit quod erat nobilis regionibus, que fue dezir que tenia grandes tierras, rindio, y vasallos. Prætereantem Ioan Garcia d. glof. 18. nu. 2. & 3. quod de ead. Lucam de Pen. in l. mulieres, vbi quanto ex Comitatu. C. de dignit. lib. 1. nobilitas procedit ex dominio & Baronio, quod homo in homines & fideles suos habet, etiam si castrum vnum habeat (intellige cum territorio & iurisdictione, per rex. in c. r. quis dicitur dux). Addit præterea, quod hæc nobilitas acquiritur ex dominio eius, qui habet vasallos fideles, in quod etiam citat Andream de Isernia in c. 1. in fi. de capitam. qui curiam vendit, & Guido Papa q. 486. sed est in q. 385. in superque & Cassaneum consil. 64. numer. 14. & Auendan. in. 2. parte. c. 14. præf. numer. 31. vbi tamen inuirtitur rum effectus in practica: nec non & Tiraquel de nobilit. cap. 7. numer. 6. vbi quod feudum datur a Principe nobili-

6. Ex quo primo inferit ipse Ioan. Garcia, que si el Rey haçea un Conde, Duque, q. Marques, y le da tierra con vasallos, que le da exempcion con nobleza, aunque alijs el tal no sea hidalgo, q. sea espurio o descendiente de espurio. Cui adde quod nobilium appellatione Comites & Marchiones comprehenduntur. c. grandi. ibi. Nobilem virum Comitem Bononiens. de supplend. negligentia prælat. in. 6. & in. c. constitutis. 2. ibi. Sororis nobilis viri Marchionis Miline. detestib. per que iura ita tenet Cassaneus in Catalog. g. or. mundi. 8. parte. consider. 46. vbi quod secundum Dominicum dicit. c. grandi. hoc facit ad privilegia, que Comitibus palatinis concedantur, vt possunt legitimare illegitimos, exceptis filiis Comitum & Marchionum in illa exceptione: & idem refert esse in Ducibus ex Bono de Curt. Excepto vno casu nempe vbi ageretur de derogatione iuris patronatus laicorum etiam nobilium, facta a sede Apostolica: quia in hac derogatione non comprehenderentur iura patronatus Ducum, Comitum & Marchionum, vt dicit Felin. in suo tractatu. Quando literæ Apostol. præf. patro col. 3. ver ampliat. 8.

9. Secundo inferit Ioan. Garcia, que el señor que vive entre sus vasallos en España, no puede ser empadronado por los vasallos secundum Auendan. vbi supra alios allegante: quod etiam probat Guid. Pap. de cis. 385. per totam. Idicem quod habentes castrum in solidum vel in parte, cum territorio, & omnimoda iurisdictione, & homines iurisdictionabiles contribuentes in subsidij, sunt ab eis exempti, etiam si tales ortum non habuerint à nobili: progenie, dum modo de talibus castris, que habent & tenent, fuerint inuestiti, & de ipsis homagium fecerint domino Delphino (hoc est domino vniuersali, prout est rex noster) & viuant nobili-

nobiliter, & quod ita fuit conclusum, & determinatum per dominos parlamentari camera computorum Delphinatus in camera consil. ann. 1461. mense Aprili. Refert & sequitur Cassaneus consil. 63. viso processu, col. 2. vers. iuncto etiam, quod habet, vt eum refert Tiraquel. d. cap. 7. numer. 2. vbi numeris sequentibus plurima in proposito congerit. & nu. 14. in ea est sententia, cum alijs, quos citat, vt si Imperator vel Rex in regno suo, vel etiam alius qui ius habeat conferendæ nobilitatis concesserit feuda regalia, aut etiam alia nobilia ignobili cuiquam, quem scit esse ignobilem, illi eo ipso nobilitatem concedere videtur: secus si alius, cui id ius non sit eadem concesserit, nisi princeps, qui id ius habet, confirmauerit. Si quis tamen effectus est nobilis ex acquisitione feudi nobilis, eam nobilitatem perdit, si id feudum vendat, aut aliter relinquat, secundum ipsum Tiraquel. dicit. cap. 7. in final. verbis.

13. Vnde fit, que los señores de vasallos, que antes no eran nobles sino que por auerlos adquirido por compra se hazen nobles, y por ella no pechan ni sus descendientes successores en los dichos vasallos, no se podran llamar hijodalgo de solar conocido, aunque tengan estos vasallos, porque fueron comprados por quien no lo era, y no los huuo por nobleza: y el solar de que vamos tratando, aunque se entienda, como lo entiendo Ioan Garcia en esta su opinion, que vamos refiriendo y fundando, ha de ser heredado por varonia de varon en varon, y no comprado.

14. Quia ignobilis emens feudum, non ex hoc fit nobilis, secundum Lucam de Pena in l. cum neque. in fin. C. de incolis. lib. 10. & cum eo latius probat Ioan. Garcia dicit. glossa. 18. numer. 28. & Tira-

quel. vbi supra, num. 9. Hoc tamen intelligendum est, vt prædiximus, iuxta eundem Tiraquel. dicit. num. 14. X. lo que dize el mismo Ioan Garcia alli numero 18. nempe que essa es casa de solar que tiene vasallos solariegos, y esse es hombre de solar, que tiene vasallos: se ha de entender, como lo siente el mismo, y lo entiendo expreßamente en el dicho numero 28. del que alijs es noble, y le viene de linage esto por herencia, y no del que no siendo noble lo compro, o deciendo deste tal, por lo que esta dicho con la limitacion de Tiraquelo d. numero. 14. Porque aunque estos siendo señores de vasallos, en esta manera no ayen de pechar, como los demas hijodalgo: pero no se llaman hijodalgo de solar conocido: y dexando de ser señores de vasallos, no seran nobles, y pecharan como queda dicho, y lo tiene Tiraquelo arriba citado.

15. Illud tamen quod dicit Ioan. Garcia, que el solar de hijodalgo ha de ser heredado por varonia de varon en varon, no es de mucha consideracion ni de alguna inconueniente, que el tal solar aya venido de hembra a falta de varon, como quiera que en el reyno se admita hembra en el dicho caso, vt in l. 2. tit. 15. par. 2. si en los passados ay agnacion y varonia: y ansí lo concluye el mismo Ioan Garcia ibidem nu. 42.

16. Licet enim d. l. 2. loquatur in regni successione, idē seruandū est in successione ceterorū Hispanorū primogeniorū, qui tanquā à capite à regni successione modū & ordinē succedēdi in eis recipiunt, nō enim licet mēbra à capite discedere. c. cum non liceat, de præscrip. cū si mil. ita in terminis tenet Abb. cōf. 85. n. 3. & 6. lib. 1. Paul. Castren. consil. 164. nu. 1. & 2.

& 2. lib. 2. Bologni. consil. 62. col. 2. & 5. versic. 2. principaliter. Decius consil. 389. visa longa. num. 7. Menoch. consil. 164. proposita num. 9. in fin. lib. 1. Beccius consil. 101. nume. 9. lib. 1. Castell. & Cifuentes in l. 40. Tauri, & ibi expressius Palat. Rub. num. 3. & Anton. Gomez nu. 11. & 12. & 65. in fin. D. Couar. lib. 3. var. resolut. c. 5. nume. 5. Burg. de Paz in proem. legum Tauri, numer. 69. Petrus Duen. in reg. 316. Gregor. Lop. in d. l. 2. tit. 15. part. 2. in glos. se dexasse. & in l. 3. tit. 13. part. 6. in glos. mugeres. vers. de more Hispaniæ. & D. Peralt. in Rubrica. ff. de hered. instit. num. 122. & in l. 3. §. qui fideicommissam. nu. 120. eodem tit. D. Simanc. de primogen. Hispan. c. 22. & 23. & D. Anton. de Padilla in Rubr. nu. 6. C. de fideicommiss. D. Molin. plures citans de Hispan. primogen. lib. 1. capit. 3. num. 5. & nos quoque supra lib. 2. pract. quæst. quæstione. 80. nu. 2. estq; * receptissima regula & sententia in hac materia.

17. † Quinimò nobiles nobiliter viuentes, qui acquisierunt à plebeis res registras, non debent contribuere cum plebeis pro talibus rebus, vt bene probat Guido Papa decis. 384. vbi quòd ita fuit decisum per dominos parlamentis quem refert & sequitur Syluanus consil. 60. num. 25. pag. 24. in 2. part. suorum consil. dicens, Quòd si princeps imponat collectam in eius patria, non tenentur nobiles habentes merum & mixtum imperium in loco etiam pro bonis alodialibus & registratis contribuere ad exonerationem hominum & subditorum illius loci. Sequitur Brunus consil. 103. & licet secundum ipsum, aliqui ibi relati contradicant: opinio tamen Guidonis & sequacium indubitanter procedit, stante consuetudine: quòd etiam sequitur Syluan. vbi supra. † Licet enim iure communi à muneribus patrimonialibus, nullus etiam nobilis habeat excu-

sationem; vt late probat Tiraquel. de nobilit. c. 20. num. 165. cum sequentibus, & plures referens Beccius consil. 73. numer. 2. † Sitamen nobili genere orti habeant simul omnimodam iurisdictionem; merumque ac mixtum imperium in oppido, contribuere minime tenentur in his oneribus patrimonialibus cum oppidanis, eo quòd sint iudices ordinarij, qui ab huiusmodi extraordinarijs sunt immunes. Et licet ipsi homines oppidani possint collectam imponere pro necessitatibus occurrentibus; † Collecta tamen non potest per eos imponi non subditis, quia potestas imponendi collectas à iurisdictione dependet, secundum Corneum consil. 199. circa primam, num. 11. lib. 1. quem & alios plures citans, his & alijs fundamentis idem late probat Beccius vbi supra, numer. 8. cum sequentibus. & ante eum consuluit etiam Nara consil. 555.

21. † Huiusmodi tamen nobiles tenentur ad onera realia, in quibus de iure debet etiam princeps & ecclesia contribuere, Platea in l. k. absit. in princip. C. de priuat. domib. August. lib. 11. Tiraquel. dict. capit. 20. numer. 167. Beccius vbi supra, num. 10.

22. † Iure autem regio Hispaniæ per hanc nostram Cordubens. nobilis etiam iurisdictionem merum & mixtum imperium non habens, probata tamen nobilitate iuxta eius formam, minime contribuet in contributionibus, in quibus contribuunt plebei, nisi in his tantum, in quibus alij nobiles contribuere tenentur, à quibus nullus eximitur. Et sic opinio Guidonis, & cæterorum præcitata * indubia fit in nostra Hispania: imò etiam si non nobiliter viuat, idem seruabitur, si nobilis sanguinis sit, vt supra probauimus quæstione. 13. numer. 89. cum sequentibus.

23. † Vterius Ioan. Garcia dicta glos. 18. inquit: *Que estas casas de solar, voz y apellido*

apellido tuieron origen de lo que se lee en la Chronica del Rey don Ioan el primero año. 12. c. 10. adonde los hijosdalgo en las cortes de Guadaluara alegando de su derecho en el pleyto que allituieron con los Prelados del reyno sobre los diezmos, dize así.

Esto vino de quando los Moros ganaron a España, e los hijosdalgo que escaparon de la tal perdida alçaronse en las montañas, que eran tierras fuertes, e no pobladas, y allí se lo defendieron de los Moros que nunca los pudieron entrar nengano, e nuestros antecessores, selo defendierõ, e para mejor defender ordenarõ q̄ todos ouiesse en sus comarcas ciertos caudillos a quien fuesse obedientes, e para mantenimiento de aquel caudillo e caudillos e para las costas que hazia, quando se ayuntaua con ellos, ordenaron que todos le diesse diezmo de todo lo que ellos labrasse. Deste lugar yo colijo lo primero, que por el parece se prueua y confirma la segunda denominacion deste vocablo hijosdalgo, que traximos supra hac. l. quæst. 1. nempe que se dixessen, porque eran los pocos hijosdalgo, id est, hijos de Godos, que en tiempo del Rey don Rodrigo ultimo Rey Godo de España que la perdio, que daron y se recogieron a las montañas, quando los moros tomaron a toda España, y despues se juntaron con el Infante don Pelayo a recobrarla, como lo hizieron, y allí queda largamente dicho: a lo qual se puede añadir este lugar de la dicha Chronica.

24. † Lo segundo deste lugar parece se colige lo que dize el Fiscal de los

hijosdalgo de Valladolid. d. glos. 18. nu. 33. conuiene a saber, que estas casas fueron fuertes en su principio para defensa y ofensa, y así que es circunstancia grande que la casa de solar sea fuerte, de caua, tronera, y almenas, y que esta ha de estar en montaña, Galicia, Asturias, Guipuzcoa, Vizcaya, Navarra, porque despues que los Christianos baxaron de las montañas, poblaron ciudades, y en ellas se defendian, y de ellas ofendian: y que así cada dia se articulan estas casas en estas montañas: Por manera que la casa de solar conforme a esto ha de tener que sea fuerte, en montaña, con armas, voz, y apellido de solar, auidos por varonia no diuida, auida, ni comprada por titulo particular, como se colige de las dichas historias y leyes y derechos arriba alegados.

25. † De donde infiere que es error pensar que en tierra llana aya casa de solar, y así no las admite en Valladolid, Salamanca, Zamora, Toledo, ni en sus tierras: y que no vale esta consecuencia, Escasa habitada por hijosdalgo de tiempo immemorial: ergo es casa de solar: porque si esta consecuencia valiesse, auria en Salamãca, Auila, Ciudad Rodrigo, Ubeda, y Antequera, y en otras ciudades infinitas casas de solar desta manera. Y que estas casas han de estar en despoblado, y montaña: y así tiene por sospechosas las casas que se articulan en pueblos, porque no quadra en ellas para que fueron al principio halladas.

26. † Por esta manera de solar con vassallos solariegos, y por este respeto, segun el dicho author alli. nu. 20. cū sequentibus.

Et iterum nume. 30. circa fin. cum sequentibus: Llamauan en Castilla ricos hombres, a los que alcançauan esta manera de algo, y de riqueza, y a los que no llegauan a tener esto, no los tenían por ricos hombres, ni auentajados entre los otros, aunque fuesen mas ricos, sino allegauan a tener casa con solar para tener voz, y apellido de la misma casa y solar: como dize, se colige de la Chronica del Rey don Alonso el XI. en el cap. 64. adonde Aluar Nuñez, aunque era uno de los mas ricos hombres de Castilla en juro y dineros, con todo esso no se tenia por hazendado a fuer de España por no tener solar, voz, y apellido del. Y ansi pidió licencia al Rey para traer pendon, y tomar solar: y el Rey se lo concedio, faziendole Conde de Trastamara, Lemos y Sarria: en lo que tocava al pendon, y caldera, y en lo que tocava a la casa, y solar, y tierra, le dio la casa de Ribera y Cabrera con el solar y vassallos solariegos: y dende en adelante dize la historia se llamo y apellido don Aluar Nuñez de la voz del solar de Cabrera y Ribera, y tomo las armas del solar: y que esto es lo que en Castilla dizen hijodalgo de solar conocido: y que sin solar y voz del solar no podia constar la dignidad de rico hombre, que le daua: y ansi le dio el Rey solar, y casa, y voz, para que con esto cayesse bien la dignidad de rico hombre, y le hizo Conde de Trastamara, para que traxesse pendon y caldera, de suerte que eran diferentes dignidades: porque esto de traer pendon y caldera era dado solamente a grandes ricos hombres, que de

sus redditos annuos pudieffen sustentar pendon y caldera: y esto fue cosa muy antigua en Roma: y ansi mismo rico hombre en Castilla, no era qualquiera de alto linage, sino aquel de alto linage, a quien se daua esta dignidad. 27. † En criando el Rey a vn Conde traya pendon y caldera en significacion que con el pendon podia leuantar y bazer gente de guerra, como caudillo y capitán del pueblo y gentes: y con la caldera a mantener y dar de comer a los pueblos y gentes, que leuantaua como caudillo, dándoles sus raciones, y todo lo que auian menester. Con estas ceremonias Don Alonso XII. y ultimo deste nombre, comunmente contado por vndecimo, crio Conde de Trastamara, Lemos y Sarria a Don Aluar Nuñez Osorio su gran priuado en la ciudad de Seuilla, año del nacimiento de nuestro señor Iesu Christo de mil y dozientos y treynta y seys, como lo trae Garibay en su compendio historial, prima parte, lib. 10. capit. 4. in fine. Por manera que segun Ioan Garfia ninguno era rico hombre, ni se le daua esta dignidad, sino tenia esta riqueza de solar, casa, voz, y apellido de la casa y solar: y lo mismo dize, se colige de otras Chronicas que alli alega: y finalmente para esto de los ricos hombres alega a santo Thomas lib. 3. de regimin. princip. cap. fi. Y dize que non satis percepit Greg. Lopez, nec Ioan. Matien. in. l. II. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. reg. glos. 2. qui ad solas diuitias indistincte referunt este nombre, de rico hombre: quod esse falsum affirmat ex supradictis.

Ex

Ex quibus itaq; satis patet secundum præcitatum auctorem proprietatis cum suis necessarijs requisitis huius vocabuli, solar conocido: † Quo fit vt secundum mentem ipsius, si la casa e solar antiguo no tiene vassallos solariegos poblados en el tal solar, y se prueua esto con las demas qualidades que el dize y hemos referido, no se llamara solar conocido: y ansi no bastaria prouar el solar y casa antigua solamente, para que se digan ser de solar conocido los hijosdalgo decedientes de ella por sangre y nobleza heredada, y para que aya lugar en ellos la disposicion de la ley. 9. infra se quenti, sino concurre, y se prueua lo demas que requiere el dicho Fiscal.

29. † Pulchra profectò, subtilis ingeniosa & curiosa ex positio, attamen non præcisa nec necessaria in prædictis omnibus suis requisitis.

Quare et si verum sit, nulla. I. Hispanie, describi significationem, aut præfigi & etymologiam de la hidalgua de solar conocido, nec quæ ita dicta sit, aut vnde originem habuerit, sicut ponitur la del hidalgo simpliciter, neque quid debeat probari ad obtinendum in hac nobilitate, de solar conocido: ideoque nimirum si vsque ad tempora nostrorum Cohispanorum, qui de nobilitate scripserint nullus alius de re hæc egerit (exteri namque hanc nobilitatem de solar conocido minimè in specie agnouerunt. Nihilominus tamen rem à suis principijs trahendo, sicque ab ipsa deriuatione & definitione nobilitatis, atque simul huius vocabuli, solar, significatione, nec non & partim ab auctoritate quorundam scriptorum, demum omnium chronicarum generalium Hispanie, quibus plena fides adhibenda est, vt prædiximus & probauimus: ultimo interpretatione longæuoque vsu ac praxi communi Hispanie, qua sequentia confirmantur, in cognitionem certam, à qua faltem in praxi recedere non liceat, omni potenti Deo propitio deueniemus. Ipsum igitur suppliciter inuoco ac toto

corde precor, vt meum intellectum illuminet, mentem gubernet, & regat, labia aperiat, calamum dirigat, vt ad laudem & gloriam ipsius, nec non in dilucidationem, vtilitatem, ac defensionem nobilitatis Hispanie de solar conocido aliquid scribamus, quo veritas huius rei innotescat. Ad rem igitur.

Solar conocido de notorios hijosdalgo de España qual se llame: y otras cosas en la materia.

30. Lo primero para entendimiento de la materia hemos de presupponer que este vocablo de casa o solar, simpliciter sumpto, es analogo y respectiuo al linage de quien se trata, exemplum in Ecclesiaste: Vir multum iurans replebitur iniquitate, & à domo eius non recedet plaga: in eodem sensu accipitur Psalmo. 113. In exitu Israel de Ægypto, domus Iacob de populo barbaro. Y esta palabra solar tomandola en su proprio sentido, no significa mas que el suelo vacio sin edificio. l. 39. tit. 9. part. 6. l. 2. §. si quis nemine. ff. ne quid in loc. public. Y este tal suelo puede ser conocido y qualificado en materia de nobleza en alguno de los modos que abaxo se dirã, porque las prematicas de Toro y Tordeillas, de quibus in. l. 9. infra eodẽ hablan generalmente de hijosdalgo notorios de solar conocido, y no se restringen a algun modo de prouarlo, como el sea tal que nos muestre ser conocida y notoria la nobleza de quien se trata: y ansi quando dezimos por vno que es hijodalgo notorio de solar conocido: significamos dos cosas, la vna qe es hidalgo: y la otra que no solo lo es, pero muy conocido y notorio en vno de los modos, de que abaxo hare-

mos mencion: y por tanto como el sea tan conocido, la ley no dessea ni busca otra prueua, para no engañarse en la honra y preeminencia que suele y quiere dar a los tales.

31 † Lo segundo presupongo, que el titulo de solar conocido en nuestra materia de nobleza puede ser en vna de dos maneras: o considerandole respecto de la ley, e interpretacion immemorial declaratoria en fauor de todo vn terreno y pedaço de tierra, ansi como el infanzonazgo de Vizcaya, el qual fue declarado por acuerdo y consulta de ambas las audiencias de Valladolid y Granada por solar conocido de hidalguia, y las leyes y fueros de Vizcaya lo dicen, como veremos adelante en otra questioñ siguiete. Y aun dize mas Guardiol. monge Benito en vn tratado que hizo de la nobleza de España. capit. 30. que en montañas, y Vizcaya, y Asturias sellaman solares conocidos las casas antiguas y principales, porque estas desu principio y fundacion tuvieron algun derecho de deuifa, solariego, o behetria, que son tres maneras de señorio, que han los hijosdalgo en algunos lugares, segun fuero de Castilla, como dize la ley. 3. tit. 25. part. 4. o todos tres juntos: y que por esto para prouar solar, se articula el apellido y antigüedad de la casa. Y lo mismo dize, que se llamara solar conocido en otras partes generalmente. Y ansi mismo en Aragon y Cataluña los valles de Bellos, y muro de Bellos, y Pujarriba, Bielsere, que estan sitos en el valle de Puertolas, y los valles y terreno de Sobarbre, Arcusa, Castella-

zo, Monclus, Escarniela, la Clamosa, do esta sito el castillo de los Reyes de Sobarbre en Nauarra: de los quales lugares dizen las historias de Valencia, que el que prueua su dependencia dellos, es tenido por hidalgo de solar conocido, segun mas largamente lo testifica Otalora de nobilitate, 2. parte, cap 4. nume. 3. alegando para esto al Doctor Pero Anton Buther. Y deste modo de solar conocido se tratara largamente adelante.

Otra manera de considerar el titulo de solar conocido de nobleza, es en particular por vn solar auido, y tenido, y comunmente reputado de tiempo immemorial a esta parte por solar conocido, y qual se diga tal, y lo sea, y como se prueue trataremos luego: y para que se entienda y venga en conocimien to del, pongola conclusion siguiente.

CONCLUSIO.

32 † Hijosdalgo de solar conocido se llaman los que decienden de linage notoriamente noble, indicado, o mostrado por tal por casa, o solar conocido muy antiguo.

33 † Deueniamus ergo ad probationem huius conclusionis: & primò quidem considero nobiles à noscendo dici, veluti noscibiles, & sic nobilitatem, tanquam noscibilitatem, præ cæteris notam, claram, illustrem, apertam, spectabilem, conspicuam, vulgaram, atque hominum sermone celebratam, vt latissimè probat Tiraquel. de nobilit. cap. 2. in prin. Sequitur nouissimè frater Guardiol. de la nobleza de España, c. 1. & Tiraquel. vbi supra. nu. 9. addit hinc

tunc fieri, vt nobiles claros vocemus, ignobiles; contra obscuros: item & nobilium clarum genus, clarus sanguis, clara propago, clara progenies apelletur, & inde clari parentes, clari natales dicantur, & homo claris maioribus ortus: & n. 17. quòd illustres nobiles dicuntur, & idem sit clarum & illustre: sit etiam splendor, natalium apud Pliniũ lib. 10. ad Traianum: & nu. 25. quòd nobiles insignes & inclytos quoque vocamus: insignes nanq; dicuntur, qui signo quopiam præcellenti sunt cæteris notiores: nonnulla etiam in proposito congerit Otalor. de nobilit. 2. part. c. 4. nu. 4. & 5. vbi quòd tanto maior est nobilitas, quanto notior & antiquior, & in prin. illius. c. refert nonnullas definitiones nobilitatis, & tandem inquit generalẽ definitionem, quæ omnes nobilitatis species comprehendit, esse illam, quam ponit Clytousius in princip. tractatus nobilitatis † dices, quòd nobilitas est generis, vel alterius rei excellẽtia ac dignitas. Et addit ex Bart, quòd nobilitas apud nos est inuenta ad similitudinem illius nobilitatis, quæ est apud Deum, vt in auth. vt iudices sine quoq. suffra. §. itaq; collatione. 2. & in. l. in nomine Domini. C. de offi. præfecti. præf. sicut ergo ille apud Deum est nobilis, quem Deus sua gratia gratum sibi facit. † ita apud nos ille est nobilis, quem princeps, vel sua gratia sibi gratum vel nobilem facit. † Inquit prætereà idem Otalor. ibidem. nu. 2. quòd nobilitas in genere à mundi origine ortum habuit, ab ipso nanque mundi exordio, ij sanè; qui virtute maxima, animique excellentia præclaris gestis claruerunt, noti fuerunt & nobiles reputati sunt, vt per plura exempla ostendit Ferdinand. Mexia in sua nobil. lib. 1. c. 40. vbi incipiens à filijs Adam dicit Abel ex eo quòd fuit iustus & virtuti deditus nobilem fuisse, & Cain ex malis operibus ignobilem: sicque discurre per exempla per singulas ætates & generationes vsq;

ad Salomonem. Idem constat ex Tiraquel. de nobilit. c. 38. nu. 157. vbi q; Abel quãdiu vixit, patris nobilitatem retinuit, Cain vero ob perpetratum fratricidium eam amisit. Quod è nostris dicit Bart in l. 1. nu. 49. vers. si ergo aliquis. C. de dignit. lib. 12. & cum postea omnes homines in diluuiò perierint, saluis tantum Noe & tribus filijs eius, Sè & Iaphet maiorum virtutem & nobilitatem retinuerant & in posteros propagauerunt. Chan ob nudum patrẽ ebrium derisum ab ea decidit, audiuitque à patrẽ: Maledictus Chan, seruus seruorũ erit fratribus suis. Et quamuis olim Romæ nobilitas cognita fuerit, vt latè probat Ioan. Garf. in præfenti glos. 18. nu. 30. præcedens tamen distinctio nobilium & plebeiorum antiquior est, quàm quæ facta à Romulo fuit, vt asserit Otalor. vbi supra. nu. 2. circa finem, vbi quòd neque aliam antiquiorem neque hanc relatam inuenit: sed & antiquiorem ab angelis & astris. Item in rebus omnibus refert ex Tiraquel, vbi supra & in. nu. 158. † Nobilitas verò, de qua agimus, aliquando incepit, quia omnes vnus Adam filij sumus, ex bello scilicet, literis diuitijs, vel aliunde, vt videre licet apud Tiraquel. in. d. tractatu de nobil. per totũ. Vnde. si pater Adamus cunctis, si mater & Eua, curne omnes firmus nobilitate pares? Exaltat virtus, nobilitatq; genus: tradit Afflic. c. 1. §. si verò feudum coll. 2. vers. iuxta quã quæritur, quem refert Ioan. Garf. glos. 7. n. 27. Sed & aliam originem nobilitatis hominum inuenio apud opus seu librum Chronicarum cum figuris & imaginibus ab initio mundi, in secunda eius ætate fol. 20. Quæ quidem secunda ætas incipit à Noe post diluuium, & durauit vsque ad Abrahamæ natiuitatem exclusiue; dicitur, enim ibi, quòd

38 † Nobilitas circa hæc tempora fertur introducta, & quòd pluribus de causis instituta fuit: prima fuit necessitas: crescent enim

re enim humano genere, cum homines ad malum prouiderent, oportuit prohibere insultus prauorum aduersus bonos: & ideo eligebatur aliquis vir bonus, iustior ceteris, atque prudentior, qui communitati præsideret, virtuosos promoveret, mediocres defenderet, & malos coerceret: hinc dictus est nobilis, quasi præ alijs in virtutibus notabilis: unde Hieronymus: Nihil aliud video in nobilitate appetendum, nisi quod nobiles quadam necessitate constringuntur, ne ab antiquorum probitate degenerent. Secunda causa fuit discoloria plebeiiorum, quirectum iudicium ignorabant, licet tamen inter se pacatè uiuerent: nam ad eò hebetes fuerunt, quod nihil magni pendere ualuerunt, nisi quod vulgari opinione celebrabatur. Unde expediebat pro ipsorum pace cõseruanda, ut ex natalibus nobilium Principes haberent. Tertia causa processit ex fortitudine aliqua singulari: non numquam enim communitates grauata ob incursum hostiles edictum sanxerunt, ut qui cum patriam à talibus liberaret, ius nobilitatis pro se & hæredibus suis perpetuò obtineret: & hoc modo plures nobilitati leguntur. Quarta causa, ex abundantia diuitiarum sumitur, aliquando enim populares nimia penuria uictualium attenuati tradiderunt se & sua alicui diuiti, ut hoc pacto malum inopie temperarent, & eum deinceps ut nobilem & dominum recognoscerent. Sed hoc intelligendum venit iuxta late tradita per Tiraquel. de nobil. c. 3. per totum, ubi querit, an diuitiæ nobilitent: & tandem. nu. 18. cum alijs probat & resoluit, quod licet diuitiæ non nobilitent, negari tamen non potest, eas nonnumquam dare causam nobilitatis: unde Philosophus & sapientes dicunt, nobilitatem esse antiquas diuitias: non utique solè sufficiunt, sed simul cum eis requiritur, quod assistant progenitorum uirtus & merita: itaque diuitiæ non sunt formaliter in-

ducentes claritatem generis, sed instrumentaliter tanquam signum nobilitatis, ut inquit Rodericus Episcopus Zamorensis. in suo speculo uite humane, lib. 1. c. 5. Inueniuntur etiam quedam nobilitates per diuinum oraculum institutæ, licet pauca, quarum aliqua permanserunt in Dauid, aliqua citò defecerunt, ut Saul & Ieroboan, & quorundam aliorum. Plurimæ quoque leguntur nobilitates per uolentiam & tyrannidem introductæ, quarum similiter aliqua statim destructæ & penitus deletæ fuerunt, aliqua stabiles permanserunt: & secundum ueteres historias raro aut nunquam in paganismo nobiliu stirpes perpetuatæ fuerunt, propter superbiam & tyrannidè. Multæ etiam apud Christianos propter eandem causam delatæ sunt, iuxta illud Ecclesiast. 10. Sedes ducum superbiorum destruxit Dominus, & sedere fecit mites (cui concinit & illud: Deposuit potentes de sede, & exaltauit humiles) Addit præterea dictus auctor, quod nemo unquam nobilitatem odio habuit, quia est bonum per se appetibile, sicut uirtus aut religio: sed multi sancti eam fugerunt ob grande periculum, quod in ea latet, propter difficultatem maximam ipsi amexam: hoc factis in sancto Propheta Dauid apparuit, quem ipsemet Deus tan peculiariter elegit, & uix paucissimi ad tantam sublimitatem idonei fuerunt. Hic finit author prædictus.

Quinimo in sacris literis nobilitas multum commendatur, laudique & honori adscribitur, & è contra ignobilitas uituperio & contemptui, ut latissimè auctoritatibus comprobatur Tiraquel. de nobilit. c. 21. nu. 1. & 2.

Sed nobilitas apud nos Hispanos per, l. 3. tit. 2. part. 2. sic diffinitur: *Fidalguia (segun diximos en las leyes antes desta) es nobleza que viene a los hõbres por linages, e por ende deuen mucho guardar los que han derecho en ella que no la dañen, ni la menguen: ca*

puris

puris el linage faze que la ayun los hombres: assi como por herencia no deuen querer el fidalguo, que el aya de ser de tan mala uentura, que lo que en los otros se començo, y heredaron, menguasse en lo que los otros acrecentaron, casando con el yllano. Rera: la mayor parte de la fidalguia ganaron los hombres por honra de los padres, &c. Et late probat Frater Guardiola de la nobleza de España, cap. 28. Hinc ferissimè Jacobus a Tapia Aldana in Latina lingua, ceterisque litteris humanis uersatissimus, libro de triplici bono & uera hum. nobil. lib. 1. fol. 29. uers. uerum enim uero, dixit nobilitatis illustrationem, quæ ex maiorum famosis imaginibus orta est, absque industria nostra sudore & uoluntate (quod aiunt) alieno, esse totam laborem & sanguinem partam, atque ideo peculiariter nihil habere, quo nobis liceat gloriari, tamen multorum uotis expectatur: quod ipse minime uiraperat, si modo istis iustis, qui eorum te præbere uelis similem, qui speciosa hæc laudis insignia & ornamenta generis familia tua primum intulerunt: origo enim uera nobilitatis (secundum eundem auctorem, fol. 27. col. 2.) ex animi uirtute est dicta: quod latius exornat, probatq; D. Anton. Pichardus in l. 3. & 7. C. de muril. lib. 1. num. 75. cum sequentibus & præferendū nobilem ex scientia, tenent relati à Tiraquel. de nobil. cap. 5. num. 5. & Cassaneus in uita. glor. mundi, par. 10. confiderat. 352 & frater Guardiola de la nobleza de España, cap. 1. & 3. Sed iure nostro regio per l. 2. tit. 2. part. 2. nobilitas sanguinis, siue generis, ceteris anteponitur, hoc est, a la que viene por saber, y por bondad: cuius. l. satis meminere Oratores de nobil. 1. part. c. 2. & 3. & Pelæz de maiorat. nec non & Ioan. Garfia in præsent. glos. 6. nu. 19. & glo. 7. nu. 17. quibus

referuntur idem probatis, & illas D. Pichardus ubi supra, num. 6. cum sequentibus. Quinimo iure etiam communi in iure esse doctores prætere dictum, tenent in l. 1. DD. ut patet ex Cassaneus, ubi supra. y. par. confid. non uero in iure communi. Cum igitur nobiles, id est, hijsdalgo, ideo dicti sint, quia sunt notii, & præceteris signo etiam præcellent, notiores genere, ac uirtute, & rebus maiorum suorum in bello uirtute gestis decorati: si uita de una nobilitate, y comuna opinio, y reputacion de nobleza muy assentada, y por tal conoçida sin contradiccion alguna, por indicacion y demonstracion della, inueniamus solarium nobilitatem, hoc est, eorum domum in solario proprio adificatam, & a prædecessoribus suis possessam, etiam absque uassallis in eodem solo plantatis: quia hoc de uassallis necessarium ad hoc minime esse censeo, sed de per accidens, & pro maiori & magis qualificata, & superlatiua nobilitate, ut in solarium dicentibus: *Espos tales son, y se llaman en hyosdalgo de solar conoçido, de quien habla la ley 9. infra eadem, y se equiparan, como alli dize a los hyosdalgo con executoria que tienen juntamente con ella posesion de su hidalgua para no pechar, y para gozar en propiedad y posesion de su hidalgua: porque la tiene perfecta y acabada del todo con el solar y casa conoçido, el qual indica y demuestra su nobleza notoria, y es señal manifesta della.*

40 Sic etiam apud Latinos domus nobiles dicuntur, ut apud Ciceronem in l. in Verrem actione, Ebulides est Græphus: Centuripius homo cum uirtute & nobilitate domi suæ, tum etiam pecunie princeps: Et in l. 3. in eundem actione, ibi: Homine ingenuum, domi nobile, populi Romani socium atq; amicum, &c.

Et alibi

Et alibi sæpe. Nec non & alij authores, quos congerit Tiraquel. de nobilit. c. 37. nu. 154. sed & Erasmus ab eo relatus domi nobilis adagij formam habere voluit de eo, qui non opibus tantum aut potentia clarus, sed ex nobilibus nobilis propagatus est: & de eo quoque qui suis virtutibus magnus & clarus est: cuius interpretationem tanquam viri doctissimi, & ego probō, & sequutus fuit Ioan. Garf. glos. 18. nu. 30. aduersus Tiraquel. vbi supra. numer. 155. existimantem, eos esse simpliciter, atque vbi que nobiles, qui legibus & moribus gentium nobiles dicuntur, vt qui à regibus aut alias antiquo, claroque, ac nobili sanguine sunt propagati: nulla enim gens est, quæ non hos nobiles existimet: sed qui priuato, peculiarique suæ gentis more aut statuto nobiles sunt, hi certe domi, id est, apud suos sunt nobiles, apud externos minime: tamen aliunde commendabiles & gratiosi sint, id est, gratia & fauore digni. Sed placet magis interpretatio Erasmi priori loco relata, iuxta quam nostri nobiles Hispaniæ de solar conocido, id est, casa, illis domi nobilibus assimilantur omnino, vt constat ex supra dictis. Sicque non modicam cum illis habent allusionem, vt inde ad nostros, de quibus agimus nobiles, argumentum sumi possit.

41 † Secundo, eadem nostra conclusio comprobatur, quia secundum Ambrosium Calepin. solarium, solarium, vltima producta, significat, id est, in altum ædifico: & solarium (statim ibidem) Latini vocant plana tecta: ergo significatio propria & genuina huiusmet vocabuli, solarium, non desiderat vassallos in eodem solo plantatos, sed tantum ædificium: & in terminis Salazar intracta de vsu consuetud. & stylo curiæ. c. 1. n. 107. fol. 31. col. 3. inquit, quod in proposito domus vocatur solarium. Idem senserat prius ibidem nu. 104. nempe solar conocido esse notam domum vel familiam.

42 † Tertio eadem conclusio coadiuuari videtur ex eo quod nobiles ex origine, longa serie & profapia prædecessorum suorum habent sua arma & insignia, & communiter à tali tempore, cuius initij memoria non extat in contrarium, omnes nobiles seu gentiles homines (vt ita loquar) inquit Cassaneus in Catalog. gloriæ mundi. 1. parte. considerat. 20. in princip. habent & gerunt sua arma & insignia distincta & separata, nec vnus pateretur, quod alter portaret arma sua, etiam si esset de familia, domo & nomine, nisi cum quadam differentia, quam habent inter se, quæ est videlicet, quod primus genitus familiæ suæ domus portet ea plana & integra sine aliqua distinctione: alij verò posteriores, quilibet cum quadam discrepantia. De qua re & de more Hispaniæ in hoc, latissime agit. D. Molin. de Hispan. primog. lib. 2. c. 4. per totum, & Ioan. Garf. diuisione operis, numer. 42. cum sequentibus: & iterum glos. 18. nu. 40. † Illi autem, qui non essent de domo & casata possent prohiberi à superiore: quoniã alijs non licet portare arma nisi sint de casata & de domo illorum, vt asserit idem Cassaneus ibidem cõsideratione sequenti. n.

44 21. †. Addens hinc esse quod domus antiquorum in quibus sunt arma prædecessorum, & imagines seu stēmata de iure prohibentur vendi per tutorem & curatorem, quoniam vt dicit tex in. l. lex quæ tutores. §. nec vero domū. C. de administrat. tut. satis lugubre est, aut non videre maiorum imagines in domo propria fixas, aut videre reuulsas. † Ex quo tex. cõstat ex armorum atque insigniorum delatione conseruationem domus atque familie institutoris maioratus induci: id quod alijs iuribus probatur, & in specie notauit Ancarran. consil. 113. numer. 3. & 4. & alij, quos refert & sequitur. D. Molin. d. lib. 2. de Hispan. primog. c. 14. n. 6. Vides igitur ex supradictis quomodo nobi-

nobiles, à domo antiqua & casata derivationem ducant, ab eaque de nominetur, in quibus insignia & imagines maiorum suorum depictas habeant: † & vt inquit Cassan. d. considerat. 21. nec prudentissimis viris modice succurrebat effigies maiorum cum titulis suis prima parte ædium poni solere, vt eorum virtutes posteris non solum legarent, verum etiam imitarentur, & semper audire videantur poetam illud dictum.

Te pater Aeneas, et auunculus excitet Hector.

Fateor tamen non hinc originem duxisse *el solar conocido de los hijosdalgo de nuestra España*, sed ex eo quod infra dicemus: nonnullam tamen similitudinem seu fundamentum ex hoc de sumi posse, vel saltem consonantiam contendam, vt omnino non videatur à ratione alienum *el solar conocido* de quo loquitur d. l. 9. infra eodem tit.

46 Quarto & principaliter eadem conclusio probatur efficaciter ex generalitate dict. l. 9. infra eodem titulo. ibi *hijosdalgo de solar conocido*: non enim requirit, *que este solar conocido tenga vassallos solariegos, nec distinguit, si los tuuiere, o no los tuuiere*: sed generaliter loquitur *en los notorios hijosdalgo de solar conocido: luego solamente se ha de mirar y prouar esto, y no a que tenga vassallos solariegos ni otros algunos: porque este vocablo solar conocido se puede verificar y verifica propriamente en solar y casa conocida de hijosdalgo notorios, aunque no tengan vassallos como mas largamente se prouara adelante, luego no se requiere que los tēgan*.

47 † quia vbi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus. l. de pretio cum sim. ff. de publi. in rem act. Socin. in reg. 229. Alphons. à Castr. de lege pœnal. lib. 1. c. 7. col. 1591. in magnis in vers. secundum documentum: & lex generaliter lo-

quæ generaliter debet intelligi. l. i. vers. generaliter cum sim. ff. delegat. præst. 48 † Confirmatur etiam, quia si l. 9. infra sequens aliud voluisset, essetque necessaria qualitas hæc *de tener vassallos solariegos, el solar conocido*, atque substantialis ad effectum de quo agimus, id proculdubio expressisset, ne deficere videretur. in re adeo necessaria & substantiali, si huiusmodi esset, arg. l. 1. §. si seruum filij, ibi non dixit prætor ff. de acquirend. heredit. Cum igitur non expresserit, sed generaliter & indefinite loquuta sit per verbum *solar conocido*, minime id voluisse censendum est. arg. l. vni. §. vbi aut in fr. ibi, si contrarium volebat, nulla erat difficultas cõiunctim ea disponere. C. de caduc. tollend. & in. c. inter alia ibi, Vnde si circa translationem idem fieri voluisset, quod de cessione dixerat, & de translatione poterat expressisse: & quod non est sanctorum patrum decreto sancitum, superfluous non est adiuuacionibus præsumendum. de translatione. Epif. & c. tex. in. c. ad audientiam de decim. ibi. Nam si intelligeremus tantummodo de noualibus, vbi ponimus de laboribus, de noualibus poneremus: in quo congerit plurima concordantia Tiraquel. in. l. si vnquam. verb. libertis. nu. 3. cart. 65. C. de reuoc. donat. Beccius consil. 12. nu. 44. & consil. 32. nu. 16. lib. 1. Ergo ita & eodem modo dicendum est in proposito, quod cum lex regia eiusque conditor solum expresserit *de solar conocido*, & non adiecerit *con vassallos*: *no se ha de entender q̄ estos sean necesarios por curiosas inuenciones: porque si la ley loquisiera, adonde puso y dixo de solar conocido, pusiera y dixerá con vassallos solariegos: y pues no loquiso ni requirio, sino solamente de solar conocido: y este se puede verificar y verifica propriamente aunque no ay vassallos, y ay muchos solares conocidos*

cidos sin vassallos: por ninguna via se ha de dezir ni entender, que sea cosa substancial, ni necessaria tenerlos para el effecto de que tratamos, pues esta qualidad de solar conocido, solamente se requiere por señal indicativa y demonstrativa de notoria nobleza, como muchas vezes hemos dicho. *fit cum verba. l. possunt accipi in sua propria significatione fidalgorum, non est cur accipiantur in positi, scilicet, cum vassallis, quia sufficit proprie intelligi. l. i. §. si is, qui nauem. ff. de exercit. act. Socinus, consil. 304. lib. 2. sol. in. l. assi hasta sola ella sin vassallos, aunque si el tal solar conocido los tuuiesse, sería mucho mejor y de nobleza más calificada y superlatiua: mas no por dexar los detener se excluye el solar conocido sin ellos, pues no los requiere la dicha ley. 9. ni otra del reyno: y no se compecede la interpretacion del Fiscal con la intencion de la dicha ley. 9. † Porque en esta ley solo se trata de remediar el abuso comun y general que auia de amparar luego a qualesquier hombres, que se dezian ser hijosdalgo: y se manda que todos pechen durante la litis pendencia, excepto los hijosdalgo notorios de solar conocido, y los que tienen sentencia sobre su nobleza, o tres posesiones pacificas, con que no ayaz caydo de su posesion: como parece por el preambulo, narrativa y decision de la misma ley, de lo qual consta que no se acordó a ley alli de los señores de vassallos, ni quiso hablar ni sentir dellos, porque si lo quisiera, mas breuemente lo pudiera dezir, poniendo en lugar de los hijosdalgo notorios de solar conocido, los señores de vassallos: y la ley se fundara en el señorío de vassallos, y no en notoria hidalg*

guinde solar conocido: atento a que el señorío de vassallos, no solo haze excepto al señor entre los suyos, vt per Guid. Pap. decif. 385. Cassan. consil. 64. num. 6. Ifernia in. c. r. §. cateri. quis dicatur Dux. in vrb. feud. diximus latius supra hac questione. numer. 9. Pero por el mismo caso de vassalaje por varonia, se haze noble en todas partes con dignidad pública, secundum Andream de Iferni. in. cap. 1. §. persona. circa medium. per quos fiat inuestit. Za sius de feud. part. 2. cap. 5. Cassan. dict. consil. 64. colu. 2. & num. 14. Tiraquel. de nobilit. cap. 7. num. 6. 11. & sequentibus, & cap. 2. num. 3. Lo otro, porque no se puede negar, sino que en el comun hablar, y entender, quando se trata de hijosdalgo a secas, aunque sea de notorios de solar conocido: (como se trata en la di. ha ley. 9.) en semejante platicano son vistos ser comprehendidos los señores de vassallos: ni quando se trata de estos, los hijosdalgo, por mas notorios que sea y de solar conocido, si les falta el señorío: porque son muy diferentes los unos de los otros: y así las leyes de estos reynos tratan dellos en distintos y apartados titulos como cosas diferentes: de suerte que no cabe ni se assieta en buen discurso, que la dicha ley. 9. en quanto habla de los hijosdalgo notorios de solar conocido, se entienda que estos tales hijosdalgo son los señores de vassallos: si enim idem esset, cur diuersis nominibus appellantur, argumento text. in. l. si idem. C. de codicil. Y si fueran una misma cosa, no auia para que mandar la ley que fuesen amparados en su libertad y nobleza, durante el pleyto sobre ella: porque los señores de vassallos son caualleros y con dignidad noble, segun hemos dicho, ni nadie los prendara

ni

ni mouiera pleyto sobre su hidalgua de solar conocido, pues el mismo solar conocido era el señorío de vassallos que tenían: y así la dicha ley. 9. no siruiera de duda contra la naturaleza de las leyes, vt in. l. quod Labeo. cum simil. ff. de Carbon. edict. Quod etiã probatur, † quia in generali locutione non veniunt ea, quæ habent nomen speciale & elegans (prout habent domini vassalorum.) l. ligni appellatione. §. filius. ff. de legat. 20. nec illud quod ipsius rei est præcipuum. l. eos. C. de aquæ duct. lib. 11. late Barbat. consil. 36. num. 4. cum sequentibus. lib. 2. † Sic in generali mentione nobilium non veniunt illustres persone constitutæ in dignitate. cap. de multa. de præb. vbi. DD. Ea enim, quæ sunt valde notabilia, requirunt speciale mentionem. Afflict. decif. 265. nume. 22. Oldrad. consil. 185. num. 2. Congerit multa Gaspar in. l. imperium. col. 2. ff. de iurisd. omni. iud. † Et sub verbis generalibus non veniunt res notabiles, qualis est status, dignitas & honos baronum, nec veniunt ea, quæ secund. verosimilitudinem exigunt speciale mentionem. l. obligatione generali. ff. de pignorib. l. generali. §. vxori. ff. de usufruct. leg. Ripa. in. l. si vnquam. questione. 3. num. 10. C. de reuoc. donat. Cephalus conf. 94. n. 36. lib. 1.

Præterea, porque los hijosdalgo notorios de solar conocido, no tengā vassallos solariegos, no por esohan de perder el nōbre y titulo de solar verdadero y conocido que tienen y traen de sus mayores, pues sus passados y progenitores siruieron en lo mismo, o en cosas semejantes a sus reyes que los otros que tienen vassallos, derramando su sangre, y boluendo a recuperar a España con sus fuertes braços, dexando como dexarō por testimonio dello los dichos solares

y casas fuertes que entonces hizieron y edificaron para defenderse de los Moros, y ofenderlos, para titulo, gloria y re nombre de su posteridad, illustre prosapia y generacion. † porque, si la ley no lo dize, hemos de querer restringir este titulo de solar conocido de verdadera y propria nobleza, que se entienda solamente de solar con vassallos solariegos y no sin ellos, aunque sea conocido, en odio de quien tambien siruio y peleó por su rey y por su patria, y de sus descendientes, mereciendo antes gloria y fama perpetua el y sus descendientes por ello? No por cierto, antes se ha de dezir y tener lo contrario, por lo que esta dicho: pues aunque el tener juntamente con solar conocido vassallos solariegos plantados en el, siempre ayasido en España, y sea aora muy preciado y estimado, y mas que otro algo ni bien ni hazienda ninguna, nihilominus por esto no se prueua que sea necessario tenerlos, para que el solar se diga conocido de notorios hijosdalgo: porque basta que aliás sea conocido, aunque no los tenga, por lo que esta dicho.

† Quinto: Porque la origen de estos solares conocidos parece se haze notoria, por lo que diximos en la primera questio sobre esta ley en la segunda etymologia deste vocablo hijosdalgo, a donde prouamos por chronicas generales de España q̄ en tiempo del rey don Rodrigo el timo rey Godo de España, quando los Moros la ganarō, algunos pocos Godos hōbres principales y nobles se recogierō y retirarō a las mōtañas de Arago, Vizcaya, &c. † como fuertes y valietes hizie

N

ren

re allí casas fuertes para defenderse de los
 Moros y defenderlos, como despues lo hizie
 ro, jütandose cõ el Infante dõ Pelayo, y
 ayudándole fuertemēte arecobrar como
 recobraron a España: pues los descendie
 tes de stos que al fin eran hidalgos, ago
 ra sea por ser hijos de Godos, agora por
 tener algo, que era algun bien y hazien
 da, o por todo junto, por auer dexado
 aquellas casas fuertes con sus solares,
 en que se defendieron, y ofendieron y
 ayudaron a boluer aganar como gana
 ron a España de mano de los Moros, son
 propriamente dichos en España hijos
 dalgo notorios de solar conocido: por lo
 quales euidente su nobleza en proprie
 dad y possessiõ, y se diferencian y di
 stinguen en esto de otros hijos dalgo
 que lo son tambien por otros respetos y
 modos de prueua, mas no por señal tan
 conocida como por solar. De aquellos
 pues de quien vamos hablando hã ve
 nido y decienden los solares e hijos dal
 go de solar conocido, como lo dize espres
 samente Otalora de nobilit. 2. p. c. 4.
 nu. 3. A donde tambien afirma que hasta
 oy enseñal de esto dizen las historias Va
 lencianas, que los que vienē de aquellos
 solares son tenidos por hijos dalgo: y que
 la lengua que entonces los Godos habla
 ban, quedo en aquellos que alli se salua
 ron en los Pyreneos que estauā en la mar
 mayor, que son en Valderoncal, y el va
 lle de Salazar, y el valle de Seua, y el va
 lle de Santisteuan: y los confines de stos
 valles, que decienden en Guipuzcoa, y
 costean do el mar se estien dē por Alaba,
 y Vizcaya, vt est author Petrus Anton de
 Beuther sacre Theologia Magister, & in
 humanis literis, & Hispania gestis, & in

annalibus valde doctus. Esto viene biē con
 lo que diximos arriba en la questio primera
 sobre esta ley, que en las montañas de Asturias,
 y Vizcaya, y otras que alli referimos se recogie
 ron los pocos Christianos hijos de Godos, que
 quedaron en la general deuastacion y ocupa
 cion de España, fecha por los Moros en tiempo
 del Rey don Rodrigo año de. 714. y se boluio
 acobrar año de. 717. Y oy dia segun estos in
 formado de personas fidedignas que lo han vis
 to, dizen que es cosa cierta y euidente que en
 el señorio de Vizcaya ay destas casas an
 tiguas y solares conocidos de hijos dalgo
 notorios y rastros dellas, que sin duda
 deuen ser de aquellos que alli se recogie
 ron en tiempo de los Moros, y se hizierõ
 fuertes en ellos, defendiendose de los ene
 mizos que no los pudieron entrar: y ca
 da vna dellas tiene el nombre y apellido
 del linage antiguo cuya era. † De donde
 se infiere y queda claro que la nobleza
 de aquellas casas de Vizcaya, y de las
 demas montañas, es antiquissima y muy
 cierta, y que son verdadera y propriamē
 te dichas solares conocidos de hijos dal
 go notorios, sin contradiccion alguna, añ
 que no tengan vassallos, como euidente
 mente se demuestra: y ansi lo tiene
 post hæc scripta Guard. en su tract. de la
 nobleza Español. c. 30. in fine.

56 † Tambien refiere la historia de España de Es
 teuan de Garinay 1. p. lib. 2. c. 9. que el Rey dõ
 Garcia Yñiguez Rey de Nauarra que sucediõ
 a su padre el Rey don Garcia Ximenez en el
 año del Nacimiento de. 758. no cessando en for
 talecer sus tierras, y hazer guerra a los Moros,
 se fundarõ muchas casas principales en la Cãta
 bria, y entre ellas ponē algunas obras, la antigua
 casa de Guenara: pues estas casas principales sõ
 57 solares conocidos. † Ansi mismo por el Rey de
 Nauarra dize la misma historia li. 2. c. 2. pag.
 7. que en ningũ Reyno de España, que no sea ma
 yor, ay tantos nobles de casas conocidas qen aquel
 Reyno

Reynollaman Palacios: a donde se prue
 ua bien que solar conocido es casa o Pa
 lacio principal de gēte noble. Cõducit
 l. fin. in versi. E por esta fiança, tit. 18.
 par. 2. vbi dicitur, e por esta fiança que
 ouieron en los señores, fue les otorgado
 que las casas de los nobles omes fuesen
 guardadas como castillos; y no se lee ni
 veē que todas aquellas casas y solares
 conocidos de aquella gēte noble tuuies
 sen, ni fuesse forçoso tener vassallos pla
 tados en los dichos solares: por que si al
 gunos los tienen, fue cosa accessoria, y a
 sõ por respectos particulares.

Sexto eadem nostram conclusio pro
 batur, romando el negocio de mas atras, ex eo
 quod tradit Ioan. Anio de Viterbo lib. 2. de
 su Historia de antiguedades de España
 dirigida a los Reyes Catolicos cap. 4. de
 59 de Tubal. I. Rey de España. † A don
 de dize que san Hieronimo, y Eusebio
 que fue Obispo de Cesarea gran escritor,
 refieren q despues del diluuiõ. 142. años,
 Tubal nieto de Noe vino a poblar en
 estos Reynos de España, ya donde comē
 go fue en Vizcaya: y este fue el primero
 señor que ouo en ella: esto comprueua
 tambien el Compendio Historial de Es
 paña del dicho Garinay, que tantas apro
 uaciones y priuilegios tiene, como se veē
 en su primera parte in principio: is enim
 ibidem lib. 4. c. 1. ad finem, tratando
 como Tubal hijo quinto de Iaphet, y nieto
 de Noe y sus compañías vinieron apo
 blar a España saliendo de Armenia, y
 Chaldea, siguiēdo la opinion de las His
 torias de Nauarra, y dexando otras que
 dezian que Tubal comēgo su habitaciõ
 en el Reyno de Portugal, como mas par
 ticularmente dize que no siente con esta
 opinion en el cap. 3. de la dicha 1. par. lib.

4. pag. 89. aunque la siente y tiene nonissi
 mamente el maestro Alonso de Ville
 gas in, 2. par. Flos sanctorum en el. c. de
 Noe Patriarca, diziendo que entro Tu
 bal en España, y comēgo apoblar año
 de la creacion del mudo de. 1799. años
 1297. vt per Pozam in suo libello
 del antiguo lenguaje de España. c. 4. fa.
 9. col. 2. y 2153. antes del Nacimiento de
 Christo nuestro Redemptor (aunque la
 comun en esto como abaxo veremos, dize
 que fue la partida de Tubal para Espa
 ña año de. 2163. antes del Nacimiento
 de nuestro Señor) y q fundo 4. Setubal a
 la lengua del mar Oceano en Portugal,
 y en Nauarra, otros pueblos que alli re
 fiere. Como tambien lo tuuo primero Flo
 rian de Ocampo lib. 1. de su Chroni. gene
 ral de España. c. 4. Pero no siguiēdo esta
 opinion, dize el dicho Garinay, q Tubal y
 sus cõpañias hizierõ su assiēto en las mõ
 tañas de aquella regiõ, y de la Cãtabria,
 60 y que alli pararon. † Y en la coluna final
 del dicho. c. 1. dize que comēgarõ a ha
 zer estancias y habitaciones por las al
 turas de aquellos montes, y tal orden tu
 uieron en su manera de poblacion que
 acada casa de las que yuan poblado
 ponian su nombre proprio: y que segun es
 to tan antiguo se cõserua hasta nuestros
 dias, y todas ellas en general tienen su
 origen, y denominacion de la misma len
 gua de la tierra, muchas con corrupcion
 de los nõbres, y otras cõseruando lo anti
 guo en toda congruidad y perfecciõ, &c.
 Y poco mas adelante dize, (& nunc ad
 rem,) que desta forma aquellas mõta
 ñas se comēgaron a multiplicar y hēbir
 de gentes: y todas ellas estuuiērõ por sus
 vertientes y sumidades llenas de edi
 ficios

ficios de los que agora llaman caserías y solares conocidos: por manera que aquellas casas que entonces se poblaron en las montañas de Navarra, y Cantabria, son las que agora llaman caserías y solares conocidos: luego ea qui Chronica expressa, a la qual se deue dar credito, como se prouo por derecho supra quæstione. 1. super hac. l. en que se pone, quales son los que agora llamamos solares conocidos, nempe aquellas casas y caserías antiguas, que en las dichas montañas poblaron los primeros y mas antiguos Españoles Tubal y sus compañías. Y así no se requiere que sean con vassallos solariegos, porque esto es inuención nueva: y aunque antiguamente huuiesse solares con vassallos, y fuesse muy gran nobleza tenerlos: pero esto no era necessaria qualidad, ni requisito para dezirse el solar conocido de hijosdalgo, de tal manera, que sino huuiesse vassallos en el dicho solar conocido, o faltassen, lo dexassen por esso de ser. Por manera que la poblacion de Cantabria fue la primera de España, como lo dize el mismo autor, vbi supra cap. 4. in principio. † Y siendo esto así, bien se sigue que la lengua de Cantabria fue la primera que se hablo en España, como lo prueua el dicho autor ibidem pag. 91. Adonde tambien prueua que en España todos los niños desde su natiuidad traen esta lengua en los labios. † Partio pues el Patriarca Tubal de aquellas Orientales regiones, segun la * comun opinion de los autores mas graues y diligentes que de la venida suya trataron, despues

del diluuió general ann. de 2163. antes del nacimiento de nuestro Señor con la religion y costumbre que de su aguelo Noë auia deprendido conforme a la ley de naturaleza, porque entonces la idolatria no estaua comunicada en el mundo, como la trae el mismo autor allí lib. 2. c. 14. ad fin. † Iahpet padre de Tubal fue bendito por su padre Noe: y así desta generacion que por el texto sagrado cap. 10. del Genes. consta ser bendezida de Noe, deciede la nacion Española. Y esta poblacion començo. 142. años despues del diluuió vniuersal, como lo referimos arriba, y lo trae el mismo author del compendio historial de España. d. lib. 2. c. 6. pag. 47. † Adonde tambien dize que no se deue dudar que en la primera edad del mundo antes del dicho diluuió huuiesse sido poblada la region de España: aunque Florian de Ocaño vbi supra, esta algo diuerso de lo arriba dicho en la cuenta de los años, quando Tubal entro en España: pero esto no importa para nuestro proposito. † Y esta opinion q Tubal nieto de Noe poblasse a España, es * comun no solo de todos los autores Españoles, vt per Roderic. Archiep. Tolet. lib. 1. suæ Chronic. general. Hispan. c. 3. fol. 3. & 4. & per Episcopum Gerundenf. in suo Paralipom. lib. 1. c. de primis Hispaniæ incolis, fol. 7. y la Chronica general de España, que hizo el Rey don Alonso. 1. part. cap. 3. y la del Obispo de Bayona, statim post princip. & per cæteras Chronicas Hispaniæ: mas también de todas las demas naciones q desta materia han tratado, aunq el doctor Arias Motanolatissima, como

como curiosamente pretende prouar que no fue Tubal el que poblo a España, sino alguno otro successor propinquo de los descendientes de Noë, llamado Sepharad, y que su venida a España pudo y denio ser por las tierras de Africa, atravesando el estrecho que ay entre Gibraltar y Tanger, y que la tierra primera, en que segun esto paro, fue la de Andaluzia; y la començo a poblar, como parece por alguos nombres de montes, y rios, y pueblos de la misma region, segun lo refiere Gariuay. d. lib. 4. cap. 14. pagina. 105. cum sequentibus. El qual sigue y llama firme a la primera que es comun, y procura concordar las entrambas, diziendo, que Tubal començo sus poblaciones primeras por las partes y regiones de Cantabria, y que Sepharad las vino a hazer por las partes de Andaluzia, aunque el tiempo de su venida a España, no se puede determinar, ni aun la lengua que el podia traer. Tambien aqui de passo refiere lo que escriue en la misma historia, lib. 5. cap. 1. pag. 120. Que despues del diluuió vniuersal vino la seca en España, dexando de llouer beynte y seys años, con que si antes se despoblo por las aguas generales del diluuió, entonces se hizo lo mismo con la gran sequedad de la tierra, y que despues llouio: y segun esto resultaria, que cerca del año milesimo antes del nacimiento de nuestro Señor començaria segunda vez a poblarse España de las gentes que a Cantabria, Asturias, y Galizia, y a los Pyreneos se auian recogido: y así concluye que no se puede negar si esta sequedad fue

cierta, que Cantabria estas dos vezes ay sido madre y origen de la poblacion y conseruacion de las gentes de España: y que deste parecer fue Don Diego de Carauajal señor de Xodar, Capitan general que fue de la prouincia de Guipuzcoa, y Alcayde de Fuenterrabia, quando visto el assiento de Cantabria y sus gentes, dixo en metro.

O Montaña Cantabrana,
Academia de guerreros:
Origen de Caualleros,
De do toda España mana.

† Superiora in transitu retuli ad comprobendam nobilitatem & antiquitatē illius prouinciæ de Cantabria, que agora es Vizcaya: y como en aquellas montañas ay y estan los verdaderos y mas antiguos solares conocidos de hijosdalgo notorios de España sin vassallos, agora sea desde el tiempo de Tubal y sus compañías, que hizieron en ellas poblaciones y habitaciones, que agora se llaman caserías y solares conocidos, que estos seran los mas antiguos: agora desde quando se perdio España en tiempo del Rey don Rodrigo Ultimo Rey Godo de España, que se recogieron a las dichas montañas las reliquias de los Godos, y hizieron en ellas casas fuertes, en que se defendieron de los Moros, y los resistieron que también son solares y casas bién antiguas y muy honradas: por manera que es de creer que de mas de las caserías y solares que auian quedado del tiempo de Tubal poblador de España, se harian otras quando ella se perdio: estas casas unas y otras, y solares, son antiguos, y de gēte noble y principal como hemos dicho

y prouado, y los hijosdalgo que vienen y decienden dellas, seran y son de solar conocido, pues por lo sobredicho son bien conocidos los dichos solares, y casas. Y aunque parece que parte de lo que hemos dicho y considerado acerca dello, cõsiste en opinion y coniecturas, y que ansi no aya evidencia, de quales se digan y llamen solares conocidos: pero con todo esso se deue de tener por muy prouable, y cierto, y bastante para sustentare la practica de los tribunales reales, adonde desto se trata, de que abaxo hablaremos, por ser de cosas tan antiguas e immemoriables, y que dan mucha luz dello las Chronicas de España generales, que para ello en los mismos terminos hemos referido. † De donde se sigue, que para prouar estos solares por ser tan antiguos, y la decendencia dellos de los notorios hijosdalgo bastara la comun e immemorial reputacion y fama dello en la forma que adelante diremos, porque de otra suerte seria imposible prouarse.

69 † Septimò & vltimò hæc nostra conclusio & sententia in praxi recepta est, vt constat ex eodem Ioan. Garfia, glossa. 18. in fine, versu. 2. infertur, vbi inquit, *Que las mas de las casas que oy se alegan y pruevan en las audiencias, no tienen las partes, que el ha dicho, ni concurre en ellas la notoriedad, que las leyes e historias requieren: Porque las mas destas casas no tienen suelo, o solar, ni solariego, ni apellido, y se articulan en poblado, y en tierra llana: y dize que verdaderamente ay en esto gran exceso: cui existimat debere iudices cordatos occurrere, in quorum arbitrio hæc omnia posita sunt:*

dum tamen captiosum fugiãt arbitrium, & ad leges & historias confugiant.

Ego in primis consentio eius confessioni, dum innuit, praxim apud tribunalia legitima, & harum causarum competentia, esse contra suam opinionem, & secundum nostram quam defendimus: nẽpe non requiri, que la casa de solar conocido tenga solariego: y que tambien no tienen suelo, o solar las mas que se articulan, y pruevan fuera del sitio en que estan: porque esto no es mucho inconueniente ni alguno, pues aquel suelo y sitio en que estan edificadas se llama solar dellas, como queda prouado. Y siendo este solar y casa en que ella esta, conocido de hijosdalgo notorios, esto es lo que basta, y con que se contenta la ley, que no requiere otra cosa: y esta es qualidad indicatiua de notoria nobleza, y como quiera que por ella se demuestre sin solariego, ni otro sitio, no ay para que pedir lo que la ley no pidio, ni obligar a mas de lo que ella requiere, pues se funda solamente en notoria nobleza, y para indicacion y prouanca della requiere solamente el solar conocido de notorios hijosdalgo, sino lo de mas que el Fiscal piensa, y procura nueuamente introducir.

70 † Secundò etiam fateor cum ipso, iudices rectos (in quorum arbitrio hæc posita sunt) ad leges & historias in hoc confugere debere, & arbitrium captiosum fugere: at verò leges & historia id quod prædiximus probant, non verò requirunt quod Fiscalis existimat, vt visum est supra: hoc enim potius ex superabundantia, quàm ex necessitate locum habet & procedit: at verò sufficit probare (præcipuè in antiquis) quod leges & Chronicæ requirunt necessariò probandum: cætera verò

71 ra verò non sunt sub præcepto, sed ex abundantia: si autè à recto & præcisè probando, aliquando exceditur (quod in dubio præsumendum non est) hoc nõ probò: sed quod fit legitime, nullam reprehensionem meretur.

72 † Ex supradictis ergo deducitur praxis contraria opinioni Fiscalis: Praxis autem & stylus, siue obseruantia curiæ magnam vim habet in decidendis litibus, à qua non est recedendum, præcipuè, quando praxis non est contra ius, sed pro declaratione iuris dubij, vt concludit post alios Rochus de Curt. de consuet. sectione. 1. num. 27. & sectione 7. num. 23. & ibi Petrus de Rabena sectione. 4. nu. 30. Matt. de Afflict. decis. Neapol. 135. n. 3. vbi quòd stylus habet vim legis, secundum Cyn. & Bald. in. l. 1. in fi. C. quæ sit long. consuet. & tenet Boerius consil. 8. num. 17. latè Rebuffus in. 3. tom. ad constitutiones regias, in tractatu de consuetud. art. 13. num. 22. cum sequentibus. fol. mihi. 33. D. Burg. de Paz in proemio leg. Taur. num. 226. cum sequentibus, & eius filius in quæstione ciuil. 5. numer. 5. † Minimè enim sunt mutanda, quæ certam interpretationem habuerunt. l. minimè. l. si de interpretatione. ff. de legib. l. more maiorum. ff. de iurisdictione omnium iud. l. moribus. ff. de vulg. & pupil. subst. l. si non speciali. C. de testamen. c. cum dilectus, de consuet. Beccius consil. 8. numer. 18. & 19. l. 6. vers. *Otro si dezimos. tit. 2. part. 1.* vbi dicitur, *que la costumbre puede interpretar la ley, quando acaccesse duda sobre ella: que assi como acostumbraron los otros de la entender, ansi deue ser entendida y guardada.* † Et verus intellectus à practica sumitur, secundum Bald. in Rubric. num. 2. fol. 26. de feudo, sine culpa non amittedo. & in. l. illud, per illum tex. ff. de excusat. tut. Decius in. c. 1. lect. 1. num. 22. de constitut. & comprobatur latissimè Arias Pinel. in. l. 2. in 2. parte. c. 4. nu. 2. fol. 106. C. de rescind.

74 vendit. vbi addit, theoricam absque praxi esse rem inermem refert: & sequitur Pelaez de maioratib. 4. parte, quæstio. 1. num. 7. † Non est omittendus text. in proposito in. l. filius emancipatus. 14. in ordin. ff. ad leg. Cornel. de fals. ibi sic enim inueni senatum censuisse. Et text. in. §. penult. inst. de satisfat. ibi, *Omnia apertitis, à quotidiano iudiciorum vsu, ipsis rerum documentis apparere: & in l. 3. C. de edif. priuat. ibi: Probatis his, que in oppido frequenter in eodem genere controuerfiarum seruata sunt.* † Et inquit Cardinal. Florentin. in clemen. sæpe. §. quia verò, de verborum signific. quem refert & sequitur Matth. de Afflict. decis. 79 circa fin. quòd longæuus vsus causarum potest allegari pro iure, siue tendat ad litem ordinandam, siue ad decidendam. † Similiter quando agitur de priuilegij, vel alterius dubiæ dispositionis interpretatione, obseruantia præcedens in eodem casu: maximè attendenda est, vt latè ex pluribus cõprobat Laurent. Syluan. consil. 88. num. 27. lib. 2. vbi qualis debeat esse hæc obseruantia, & quanti temporis ipsa sufficiat: † & concludit obseruantiam, non tantum præcedentem, sed multò magis subsequenter multum prodesse ad declarationem cuiuscumque dubiæ dispositionis ex dictis iuribus, & allegat plurimos auctores ita tenentes. † Et præterea probat, quòd in ista obseruantia & consuetudine declaratiua non requiritur præscriptio, sed sufficit, quòd aliquibus vicibus ita fuerit obseruatum, secundum Anton. de Butrio, & alios, quos citat: vtrumque probat plures allegans Menoch. de arbit. iudic. lib. 2. cent. 2. casu. 199. numer. 11. & plura in proposito adducit Ioannes Garfia in diuisione huius operis, de nobilit. nu. 16. cum sequent. fol. 14. ad fin. *Luego como nuestra ley. 9. infra sequens, diga generalmente hijosdalgo notorios de solar conocido, sin declarar quales son, y se*

llamen tales. La interpretacion desto, quando no constara por otras vias, como consta, se auia de tomar de la comun reputacion e immemorial costumbre, y estylo, y practica comun, que en semejantes casos se ha usado, y a ella se ha de estar: y mucho mejor si es despues de la dicha ley, como esta dicho: y ansi este negocio esta ya llano, y assentado, sabido y cierto por la dicha practica, costumbre, estylo, y obseruancia en semejantes casos: y como dize Rebuffo, vbi supra, in princip. illius tractatus, de consuet. num. 6. † lex regia consuetudinis est filia & alumna, quia prius est consuetudo. Y ansi nuestra ley real, pues habla de hijosdalgo de solar conocido, sin declarar mas, bien presupone auer costumbre en esto para saber qual se llame solar conocido, y a ella parece se remite: y esta aya declarado qual sea en otras causas semejantes, conforme a lo sobredicho: luego no ay para que dudar dello, ni inuentar, ni requerir otras cosas que la ley, ni la costumbre requiere: sino estar a la practica e interpretacion comun de los sabios, que es la de los dichos tribunales, que en esto se ha guardado y guarda siempre: por la qual se ha de presumir y juzgar per supra dicta.

† Prætere à vsus omni regulæ, omnique constitutioni in exaudiendis sermonibus derogat solus, vt in. l. librorū. §. quod autē Calsius. ff. de leg. 3. ibi, Nā & in vsu plerique libros chartas appellat, iuncta glossa. verb. non continebuntur. ibi, Qui vsus, &c. text. in. l. cum delationis. §. afinā. ibi, Optimum ergo esse Pedius ait, non propriam verborum significationē scrutari, sed in primis, quid testator demonstrare voluerit, deinde

in qua præsumptione sint, qui in quacunque regione commorantur. ff. de fund. in struct. instrumenq; legat. Si ergo communis vsus loquendi, & existimatio hominū præfertur propriæ significationi verborū, vt ibidē; à fortiori idem erit, si vsus cōcurrat cum proprietate & significatione saltē in genere, vt in proposito: & illam glossam sequitur Bart. in rep. l. omnes populi. ff. de iustitia & iur. n. 38. in vers. hic enim vsus, vbi in princ. illius num. loquitur etiam in statutis: estq; cōmunis opinio secundū Ioannē Orof. ibi, nu. 164. cum seq. † Et quod cōmunis vsus loquendi in testamentis, & in omnibus alijs dispositionibus attendendus sit ex d. §. quod autem Calsius. sequitur alios allegans Rolandus à Valle consil. 42. nu. 30. lib. 4. Et plures referens Simō de Prætitis de interpret. vlt. volunt. lib. 1. solut. 1. n. 2. cū seq. pag. 37. Et procedit etiam si repugnet propriæ significationi verborū, vt latissimè pluribus cōprobat Mieres de maiorat. 1. p. q. 65. nu. 10. per totū, vbi q̄ procedit etiā in interpretatione diuinæ Scripturæ, & in dispositionibus principū, & in statutis, & in alijs quibuslibet dispositionibus. Idē Mieres in initio 2. par. nu. 27. cum sequen. vbi nu. 28. cum Bald. in. l. lege duodecim tabularum. nu. 3. C. de legit. hæred. & alijs, quos refert, † quod sermones, qui sunt in vulgari sermone prolati, debent interpretari secundum communē vsus loquendi, nisi producatur à literatis, quia tunc debent interpretari, secundū artē literatorū: quod in specie probat Simon de Prætitis, vbi supra nu. 15. & latius bene declarans idem Simō lib. 2. interpret. 3. in. 2. dubio. vers. 2. inspiciendum est nu. 293. cum sequen. pag. 254. latissimè etiā de supradict. agit Mexia in. l. regia Toleti, de los terminos, in 2. fundamento. 1. partis, nu. 6. cum sequētibus. & Bernard. Diaz de Luc. in regula. 796. ibique eius addit. alios allegans: sed lex nostra regia vulgari (hoc est)

est) Hispano sermone condita, appellat hijosdalgo notorios de solar conocido: ergo vocabulum hoc de solar conocido, interpretari ac declarari debet secundum communem reputationem, & communem vsus loquendi, ac secundum sensum qui in praxi iam diu acceptus est: præcipuè & à fortiori cum non sit contrarius, sed imò conformis significationi atque proprietati verborum prolatorum vulgari sermone, vt probauimus: & eo magis, porque los solares conocidos se llaman antiguamente, y sellaman a ora comunmente lo que hemos dicho, aunque no tengan vasallos solariegos, ni otros, como consta de las autoridades y Chronicas generales de España que hemos traydo al proposito.

† Ex quibus omnibus primò deducitur, que el Fiscal, aun en los exemplos que pone en la dicha glos. 7. nu. 25. de onze casas notoriamente hidalgas de solar conocido, y en que dize concurren las qualidades de todo lo que dixo en la glos. 18. que ay en Vizcaya, dudado por dos vezes, si ay otras semejantes, falta, y no esta bien informado de cosas de aquel señorío de Vizcaya: porque en quanto a lo primero en Vizcaya nadie, præter regem nostrum, tiene vasallos, porque los vizcaynos no reconocen a nadie, salvo al Rey nuestro señor como a señor de Vizcaya: lo segun do porque en Vizcaya ay mas de otras ciento y veinte casas notoriamente nobles de solar conocido todas ellas, de voz, y apellido, armas, hazañas, y antigüedad grandissima immemorial e historial, cabeças de linage y parientes mayores: por las quales dichas ciento y veinte casas y mas que ay, se pueden muy bien dezir sin hazer agrauio a los de,

mas infanzones) que tienen su nobleza mas esplendida y qualificada. † Quia omnis eminentia est qualitas superlatiua, quæ inducit nobilitatem respectu aliorum nobilium inferioris ordinis, quem admodum docet Rip. lib. 2. respon. c. 26. nu. 8. & videtur tex. in argument. in. l. vbi autem nō apparet. 75. in ordin. ff. de verborum obligat. ibi, Cum id quod bono melius sit, ipsum quoque bonum sit: at cum optimum quis stipulatur, id stipulari intelligitur, cuius bonitas principalem gradum bonitatis habet: quæ res efficit, vt ea appellatio certi significatiua sit. † Alia enim est claritas solis, alia lunæ, & ipsæ inter se micant stellæ, prout considerat Ripa & alij, de quibus per Tiraquel. de nobilit. c. 3. numer. 566. & 569.

Lo tercero no esta biē informado el dicho glossador de nuestra ley en situar la casa de Auendaño en Vizcaya, estando ella, como esta, sita en la prouincia de Alaba: y en poner la casa Salazar en Vizcaya, no lo estando sino en las mōtañas: y si fuesse verdadera la resolucion del dicho Fiscal, que para que se diga solar conocido de hijosdalgo, es menester que tenga vasallos solariegos plantados en el, seguirseia necessariamente della que en Vizcaya no ay ninguno hijosdalgo: no por possession, porque como el dize en aql. señorío, no ay actos distinctiuos positiuos como hemos dicho arriba: ni menos en propiedad por via de solar conocido: porque ni las casas que el expressa, ni las demas semejantes que alli ay, ninguna dellas tiene vasallos: y ansi Vizcaya toda seria de hombres buenos labradores, y no auria hijosdalgo en ella (lo qual nadie jamas ha dicho, sentido, ni apuntado) y quedaria

su antigua y notoria nobleza por el suelo, y sus leyes y fueros engañarian, y no serian ciertos: esto quan ageno sea de toda verdad, adelante lo prouaremos largamente en la question que se sigue.

Nec dicatur saluado præd. Authorè, que alomenos para el solar conocido ayan de bastar y basten hombres solarriegos pobladores en el suelo de otro cõcierto reconocimiento de censo, aunque no sea con jurisdiccion, conforme a la l. 7. tit. 1. lib. 3. nou. Collectio. regiz.

Porque a esto se responde, lo primero, que el dicho author no pide menos que vasallaje con jurisdiccion en labradores: y esta qualidad como esta dicho, nadie la tiene en el señorío de Vizcaya. Lo segundo que estos tales censuarios (como no sea la paga al Rey nuestro señor) no por esso son vasallos ni tampoco labradores. Y por semejante reconocimiento censual no se introduze nobleza en fauor del que recibe la paga, vt tradit Tiraq. de nobilit. c. 7. per totum & præcipue. num. 12. Y porque la propiedad destos y otros tales reconocimientos censuales tambien se verifica en personas nobles, y por ende no es acto concluyente de hidalguia.

87 Quia hodie omnes etiam rustici (dum modo habeant legitimam suorum bonorum administrationem) possunt infeudare, Bald. in. c. 1. §. Marchio. colum. viti. ma. numer. 8. versi. sed hodie. de ijs, qui feudare poss. & ibi Aluar. & Cardin. Alex. item Innocent. & Cardin. in. c. verum. de foro compet. Tiraquel. dict. ca. 7. num. 15. Greg. Lopez. alioscitan. in. l. 3. tit. 26. part. 4. gloss. 1. quod hæc est cõmunis opinio. Ansi que por via de solarriegos simples, quales son los que pagan gallinas, capones, o semejantes prestaciones, annuas, sino ay jurisdiccion juntamente con ellas, no se introduce verdadera nobleza, ni aun fingida ni

88 aparente, vt constat ex Tiraquel. d. c. 7. d. num. 12. & 13. ¶ Secundo principaliter ex superioribus deducitur. minimè quoque esse necessarium ad substantiam del solar conocido, quod idem author. dict. gloss. 7. num. 25. & gloss. 18. per totam præcipue. num. 27. & 35. requirit, nempe quod talis nobilis præter ius vassallagij etiam sit successor primogenij, aut saltem, quod præd. domus sit indiuidua. Præterea, quod eadem domus, arcis, turris, aut cõsimilis alicuius magnificentiz faciem repræsentet: itemq; gentilitia familiar, in signia in ipsa turris, aut domus pariete sese ostentent: nos nanque de equestri ordinis peculio hæc esse iudicamus, nõ verò de fidalguiz inferioris ordinis requisitis necessarijs, vt docet experientia omniũ rerum magistra, nempe hæc omnia esse de alia ac longe celsiore nobilium classe, quàm fidalgorum: tum præterea, & ex omnibus prædictis circa vasallos. Si enim prædicta requirerentur, sequeretur inde. 1. quod omnia bona restitutioni subiecta inducerent solar conocido: hoc autem manifestè est falsum.

89 ¶ Porque ni el mayorazgo por via de pariente tranuersal, ni los vasallos auidos, de quien no es principe soberano, bastan a dar nobleza, puesto caso que den exempcion de pechos entre los suyos, como diximos arriba, hac questione. num. 9. cum sequentibus: ni paradagio, que es a par de nobleza, aunque no verdadera ni cumplida en propiedad, vt per Tiraquel. d. c. 7. per totum, præcipue. num. 11. cum sequentibus. ¶ Præterea, quod bona alicuius familiar, sint vinculata, maioratuique subiecta, atque proinde in diuisibilia, accidens est: accidentia autem non possunt mutare substantiam rei, gloss. in. l. pacta conuenta. ff. de contrah. emp. l. generaliter. §. proinde. ff. de fideicom. lib. Gomez. in. §. in persona, nume. 5. de action. Menoch.

90 ¶ Porque ni el mayorazgo por via de pariente tranuersal, ni los vasallos auidos, de quien no es principe soberano, bastan a dar nobleza, puesto caso que den exempcion de pechos entre los suyos, como diximos arriba, hac questione. num. 9. cum sequentibus: ni paradagio, que es a par de nobleza, aunque no verdadera ni cumplida en propiedad, vt per Tiraquel. d. c. 7. per totum, præcipue. num. 11. cum sequentibus. ¶ Præterea, quod bona alicuius familiar, sint vinculata, maioratuique subiecta, atque proinde in diuisibilia, accidens est: accidentia autem non possunt mutare substantiam rei, gloss. in. l. pacta conuenta. ff. de contrah. emp. l. generaliter. §. proinde. ff. de fideicom. lib. Gomez. in. §. in persona, nume. 5. de action. Menoch.

91 noch. consil. 35. num. 19. libr. 1. idem lib. 1. de arbit. quæst. 68. num. 34. ¶ Adeo, vt accidens non subsistat, nisi substantia prius præexistat ac declaretur: Abb. consil. 80. num. 3. lib. 2. Curt iuni. consil. 36. nu. 1. & 15. ¶ Et nisi constet de substantia & essentia nobilitatis in proprietate, sola adiectio, & qualitas addens (quod Græci vocant vsiam, teste Vlpiano in. l. in venditionibus in fin. ff. de contrah. emp.) nihil omnino tibi cõponet in ipsa proprietatis essentia, quia nisi cõstet de substantia, non potest cõstare de accidenti: ita Bald. in. c. bonæ. n. 13. de elect. Felinus in. c. super literis. nu. 32. de rescrip. ¶ & non probat hoc esse, quod ab hoc contingit abesse. l. nõ hoc. C. vnde legit. cum simil. & ibi late Iass. colu. 7. Beccius consil. 52. num. 101. ¶ Y pues la essencia y sustancia del solar conocido, no depende del vinculo, y este puede ser sin nobleza, como cada dia se veen haciendas vinculadas en personas no nobles, ¶ sufficit dare vnam instantiam ad tollendam consequentiam. §. pa uonum. inst. de rerum diuis. Cassan. ad consuet. Burg. rubr. 7. §. 8. num. 5. Siluan. consil. 102. nu. 32. lib. 2. Sequeretur etiam præterea (si ex maioratu, aut fideicomisso subsisteret nobilitas de solar conocido) quod solus successor in illis bonis esset nobilis, non autem ceteri descendentes: id quod etiam esset absurdissimum, ¶ quia influens causa veluti sanguinis, eiusdem semper est virtutis & potentiz in omni sua causato: in causato enim nõ potest esse plus virtutis quàm procedat ab influenti potentia cause, secund. Bald. in. l. 1. nu. 3. ff. de senat. Actiones autem nihil habent commune cum iure sanguinis. l. 3. cum simil. ff. de interd. & releg. Denique la torre casa o morada del poseedor del vinculo no haze solar conocido de nobleza, ni jamas lo hizo, Andreas de Isernia. c. 1. §. ceteri, quis dicatur Dux. ¶ Res nanq; à persona non ex diuerso, conditionem accipit. l. 1. in fin. C. de imponend. lucrat.

92 descrip. libr. 10. & hominum causa sunt omnia. l. in pecudum. ff. de vsur. ¶ & res hominib; accedunt, nõ verò rebus homines. l. iustissime. ff. de ædilit. edict. & locus non sanctificat hominem, sed hominem locum. c. nos qui & c. illud. 40. distinctio ne, vbi quod non loci, aut generis nobilitate, sed virtute vnusquisque comparat sibi gratiam: & persona rem, non res personam nobilitat. Masuerius in titul. de taleis. §. item & à personæ. ¶ Et Machab. 2. cap. 5. dicitur, quod Deus elegit locum propter gentem, non gentem propter locum: de quo etiam late Tiraquel. de nobilit. c. 7. nu. 9. Quo fit, que la essencia de la hidalguia por solar, tampoco consiste en la torre, ni en la casa fuerte que vno tenga, sino en el derecho de sangre: ¶ y ansi el verdadero solar conocido, primeramente consiste en el linage, y en la familia antiguamente noble. l. 2. & 3. tit. 21. part. 2. l. 3. tit. de los caualleros, eadem part. facit. l. pronunciatio. §. familie. ff. de verb. signifi. y la propiedad de la nobleza consiste en la sangre. Bald. in. l. nemini licere in fine. c. aduoc. diuers. iudic. vbi quod si duo sunt equalis scientiz, ille est honorandus, qui est de meliori sanguine: y la nobleza se juzga por la linea y de pendencia del linage, Bald. in. l. nobiliores. num. 1. C. de comerc. & mercat. ficque coacta iuris ratione necessariò est fatendum, quod magna domus, turris, aut arx, non tribuit suo domino nobilitatem in proprio: si ille aliunde nõ est nobilis. ¶ Bene tamen, qui nobilis est confert nobilitatem, & noscibilitatem suæ domui, vt præ diximus; adèd vt ex minorum suorum immemoriali nobilitate illa talis domus feruiat in vim demonstratiuam, & indicatiuam nobilitatis in proprietate, quo ad omnes posteros suos, qui de tali domo se legitimè progenitos ostendunt. ¶ Y ansi aunque se parta y diuida, o no se parta la casa, haze muy poco al caso del solar conocido: pues este solar conocido, solamente se requiere para indicacion de la notoria nobleza, de aquella

93 noch. consil. 35. num. 19. libr. 1. idem lib. 1. de arbit. quæst. 68. num. 34. ¶ Adeo, vt accidens non subsistat, nisi substantia prius præexistat ac declaretur: Abb. consil. 80. num. 3. lib. 2. Curt iuni. consil. 36. nu. 1. & 15. ¶ Et nisi constet de substantia & essentia nobilitatis in proprietate, sola adiectio, & qualitas addens (quod Græci vocant vsiam, teste Vlpiano in. l. in venditionibus in fin. ff. de contrah. emp.) nihil omnino tibi cõponet in ipsa proprietatis essentia, quia nisi cõstet de substantia, non potest cõstare de accidenti: ita Bald. in. c. bonæ. n. 13. de elect. Felinus in. c. super literis. nu. 32. de rescrip. ¶ & non probat hoc esse, quod ab hoc contingit abesse. l. nõ hoc. C. vnde legit. cum simil. & ibi late Iass. colu. 7. Beccius consil. 52. num. 101. ¶ Y pues la essencia y sustancia del solar conocido, no depende del vinculo, y este puede ser sin nobleza, como cada dia se veen haciendas vinculadas en personas no nobles, ¶ sufficit dare vnam instantiam ad tollendam consequentiam. §. pa uonum. inst. de rerum diuis. Cassan. ad consuet. Burg. rubr. 7. §. 8. num. 5. Siluan. consil. 102. nu. 32. lib. 2. Sequeretur etiam præterea (si ex maioratu, aut fideicomisso subsisteret nobilitas de solar conocido) quod solus successor in illis bonis esset nobilis, non autem ceteri descendentes: id quod etiam esset absurdissimum, ¶ quia influens causa veluti sanguinis, eiusdem semper est virtutis & potentiz in omni sua causato: in causato enim nõ potest esse plus virtutis quàm procedat ab influenti potentia cause, secund. Bald. in. l. 1. nu. 3. ff. de senat. Actiones autem nihil habent commune cum iure sanguinis. l. 3. cum simil. ff. de interd. & releg. Denique la torre casa o morada del poseedor del vinculo no haze solar conocido de nobleza, ni jamas lo hizo, Andreas de Isernia. c. 1. §. ceteri, quis dicatur Dux. ¶ Res nanq; à persona non ex diuerso, conditionem accipit. l. 1. in fin. C. de imponend. lucrat.

94 aquella

aquella progenie y linage: luego si ella es notoria de por sí, tambien se indica y da muestra por el tal solar, aunque sea dividua la casa, o tenga, o notenga las demas qualidades que nuestro glossador requiere, como sea casa y solar antiguo conocido de notorios hijosdalgo: y ansí no es necesario que sea de mayorazgo, ni individua, ni que sea casa fuerte, ni tenga almenas, ni troneras ni armas de los passados, porque todo esto no es de sustancia de semejante nobleza, sino accidentes y señales extrínsecas para mas demonstracion della: y si ella es notoria como lo ha de ser, basta que se demuestre por un solar conocido de notorios hijosdalgo, y por tal auído y tenido y comunmente reputado de tiempo immemorial a esta parte como lo requirẽ nuestras leyes, sin las de mas circunstancias que mas sirven de superabundancia y conueniencia que no de essencia ni substancia del solar conocido, como mas largo lo hemos prouado en otra question de arriba: y pues como dize Bal. in. l. cum antiquioribus. questione. 8. num. 8. C. de iur. de lib. † nobilitas feminatur à progenitoribus in posteris: & tradit Mattheus de Afflict. in. c. 1. colu. 5. ver. sexta nobilitas, quis dicatur Dux: illa dicitur vera & propria nobilitas, quæ deriuatur à maioribus: nullo ergo modo potest affirmari, que la causa del mayorazgo o vinculo solos de por sí, o juntos constituyan nobleza alguna: porque si la constituyeran, seguirseia que que el possedor se baria noble, aunque no fuesse descendiente de noble linage: lo qual es falso euidentemente: y tambien valdria la cõsequencia, vedõse la dicha casa, ergo no era casada y solar de hijos

dalgo, lo qual no es ansí: Primo quia quod tidie solent vendi eiusmodi domus. † Secundo quia etiam omnia ista consuetudine bene potest vendi ac alienari ius primogenituræ, & sic domus significatiua ac indicatiua nobilitatis, vt habetur Genes. c. 25. de Esau, qui fratri vendidit iura primogenituræ: & repetitur in epistola Pauli ad Hebræos. c. 12. & in. cap. quam periculosum. 7. questione. 1. est que * cõmunis opinio, vt plures citantes & bene declarantes testantur, Tiraquel. de iure primog. questione. 29. in princ. & per totam: & Anton. Gom. in. l. 40. Taur. nu. 70. post. DD. commniter in. ca. licet. de voto. & alibi sæpissimè. De todo lo qual resulta, que para la essencia y sustancia de la hidalguia por via de solar conocido, no se requiere torre ni casa fuerte, ni caua ni troneras, ni indiuiduidad de bienes: saluo si en la comarca y lugar de los solares conocidos donde ellos estã sitos, alguna ley o costũbre lo requiriese en parte o en todo: porq̃ como hemos dicho, aquel es solar conocido de hidalguia, el que tiene los requisitos necesarios, conforme al comun entendimiento y reputacion de los vezinos y naturales de su comarca, y se dira mas largamẽte. 104 adelat e. † Esto se cõprueua manifestamẽte cõ q̃ en Vizcaya, y en Guipuzcoa, y en las Encartaciones, y en los valles de Orozco, Llodio, y Mena, y en sus contornos, las mas principales casas de los caualleros y parientes mayores y hijosdalgo, escuderos señalados, tienen las dichas casas y solares de su origen y naturaleza immemorial por su gran antiguedad, o arruynados, o quemados echados por el suelo, o trãseridos a otras casas, o moradas, y se contentan sus descendientes con que puedan mostrar que

essas

essas, o esotras paredes cubiertas de yeso fueron la antiquissima morada de sus antepassados: de que se puede poner exemplo mayor de toda excepcion en los solares de Aluis, Basurto, Muxica, Zarrudio, Cumelco Torrezar, Auellaneda, Mariaca, Legizamon, Carcaga, y la torre de Pozaq̃ fue arruynada, quando el Conde de Trenino saqueo la ciudad de Orduña, año de 1477. de mas de otras setenta casas semejantes que todas ellas, y cada vna dellas estan, o arruynadas por el suelo, o transferidas, a otros edificios, y no por esso dexan de tener en Vizcaya tan fundada su intencion, como en Castilla los mas illustres linages della.

Præterea, el poner en las tales casas y solares conocidos de notorios hijosdalgo vnas o otras armas, es a par de nombre o sobre nombre de cada vna. 105 † Los quales, y ansí las armas, sirven solo de conocer y diferenciarse los vnos hombres y linages de otros, porque para solo esto fueron inuentados. l. si in nomine. C. de testam. §. si quis in nomine. inst. delegat. † Ansí como el nombre que me pongo no me constituye mi essencia. l. non nudis. C. de probatio. l. neque professio. C. de testament. ni esta essencia consiste en la nominacion del sobre escrito, o tratamiento de las personas con que conuerso, porque esto no muda ni perjudica a la verdad. l. epistola in princ. ff. de pact. l. assumptio. in princ. ff. ad municip. ex his verbis. C. de testam. milit. Bart. in. l. quod Senatus. §. idem per contrarium. 107 numer. 3. ff. de lib. agnos. † desta misma suerte las armas e insignias de cada vno no alteran ni pueden trocar o can

biar su essencia natural e intrínseca de la sangre, ni le puede calificar o menguar el deudo, parentesco, o sangre que tiene, ficut in simili, dicit. l. si te. C. de ingen. & manumif. l. nec. volēs. C. de liberal. caus. 108 l. 3. ff. de interd. & releg. † vbi est text. quod generositas nihil commune habet cum externarum rerum accidentibus, ad eõ vt neque aut pacto, aut voluntaria vlla actione genus tuum cõmutare possis. l. ius autem agnationis. ff. de pactis: Pues la nobleza tiene su essencia en la sangre, como dizen los derechos alegados, no se puede dezir q̃ la hidalguia por solar, o no solar, consista en el tener o no tener armas, blason, o insignias esculpidas en las casas de su solar: porq̃ todo esto mas toca en magnificencia, de los muy caualleros, o muy ricos que en la verdadera essencia de nobleza por solar.

109 † Quod etiam ex eo comprobatur, quia vnicuique etiam ignobili licet sua propria, & priuata autoritate assumere pingere, aut portare arma & insignia, quæ velit, si tamẽ in suis faciat hoc rebus. l. 1. & 2. C. vt nemini liceat, & c. & ibi Paul. l. aff. Alex. Tiraquel. de nobilit. c. 8. num. 17. Bart. in tractatu de insign. & arm. n. 4. † pues esto es licito y permitido por derecho a cada vno, aunque no sea noble, seria cosa muy absurda que la essencia del solar conocido se pusiesse en las insignias y armas de los paredones. † Maxime que como quiera que solo el principe soberano puede dar y conferir la plena, cumplida, e vniuersal nobleza. l. 6. tit. 27. part. 2. Abb. & Felinus. in. cap. accedentes. 2. de prescript. Tiraquel. de nobilit. cap. 6. num. 7. & latè frater Guardiol. de la nobleza de España. cap. 4. De aqui tambien se infiere, que el que por armas, quisiesse fundarse, seria obligado a mostrar que las ouo por cõcessio soberana. Tiraquel. de nobilit.

117 nobilit. c. 6. num. 12. † Que qualitas & circumstantia extrinseca non præsumitur nisi probetur. c. si forte. de elect. in. 6. l. non ignorat. C. qui accus. non poss. esse. que ante omnia probanda, vt in dictis iuribus & tradit Anton. Gom. de delict. nu. 44. est que in dubiū atque receptissimum apud omnes. Con esto concurre la experiencia quotidiana, la qual ha mostrado y muestra, que esto de las armas va tan borrado como lo de los sobrenombres de linages: porque no ay cosa más facil ni de menos contradiccion que el atribuyrme el selló y escudo de armas que me plaze, y ansí se ve cada dia que en teniendó vno riqueza, dignidad, priuanga, o officio luego halla armas y dependencias en que antes ni el ni otro de sus passados auia dado ni acertado: y no es esto mas en España que Italia, Francia, Inglaterra, Alemania, y casi los mas se salen con ello, porque nadie las va a la mano.

Demanera que conforme a lo dicho, el no tener armas e insignias esculpidas en la casa principal de solar de hidalgua, no contradize a su essencia, y solo la casa vinculada y fuerte de por sí, y las insignias o escudos de sus paredes de por sí, no son bastantes a dar nobleza, ni aun todo esto junto la induze si aliás no la auia e ay, argumento. l. 1. C. qui num. tutel. se execu. ibi. Sed in perfecta diuersa species vacationis licet permiste ad executionem non proficiunt.

112 † Nam quæ sunt diuersæ rationis nõ possunt producere aliquam formam viuicæ perfectionis. l. 2. ff. de excusat. tut. & dict.

113 l. 1. † Et quia differentia in substantia infert etiam differetiam in specie. ideo neutra perficit aliam, quia non est ibi, partium coniunctio, sed disiunctio. &

114 separatio. † Et ex singularibus imperfe-

ctis discrepantibus non perficitur substantia. d. l. 1. Ioan Bolognet. confi. 1. num. 27.

115 Bien es verdad que el linage que tuuiere la dicha baronia, vassallaje, torre o casa fuerte con insignias y en montaña, tanto seria mas conocida su nobleza, y no sola qualificada por via de solar conocido, pero añ en caualleria: y en este caso diremos que ya esta nobleza es de otra gradera y especie mas eminente: Quicquid enim rei demonstratæ adijci tur, frustra. th. l. 1. in fin. ff. de dot. præ-

116 leg. † Et nihil tale propter aliud tale definit esse tale. l. quominus. ff. de flumin.

117 † Et qualitas impertinens non impedit in legato contineri, quod aliás re vera in eo veniebat. l. seruis vrbans. in princ. ff. de lega. 3. Similiter qualitas superaddita non facit rem differre in specie. l. fin. ff. de fund. instrum. instrum. g. leg.

Remanet igitur ex omnibus supra dictis satis probata nostra conclusio, para conocer quales se digan hijosdalgo notorios de solar conocido, & improbata noua opinio Fiscalis circa sua que vocat requisita del solar conocido: cum tamen ipsa minime sint substantialia, sed tantum quod prædiximus, & late docuim. Superest modo, vt ad fundameta in contrarium primò adducta suo ordine respondeamus, quamuis iam ex nostris illis sufficientes satisfactum esse videre quispiam facile poterit, præterquam quod nullum eorum sit vrgens ad conuincendum contrarium, hoc est præfatam opinionem Fiscalis.

118 † Et. 1. non obest. l. 3. titul. 2. part. 4. vbi dicitur, quod solariego, tanto quiere dezir como home que esta poblado en suelo de otro, porque de mas de q' esta ley no habla en nuestro proposito como lo confiesa el mismo Fiscal, ella entra diziendo desta manera. Deuifa esolariego

y solariego y bebetria, son tres maneras de señorio que han los hijosdalgo en algunos lugares segun fuero de Castilla. Por manera que estas son maneras de señorio en algunos lugares, como dize la ley pero no trata ni dize, que por esto se llamen hijosdalgo de solar conocido, ni lo dize a esse proposito, sino a otro muy diferente de que ella trata: ni es cosa general de España, sino de algunos lugares particulares, y ansí no se ha de traer a consequencia, vt in. l. ius singulare.

119 con. similib. ff. de legib. † La ley. 37. tit. 2. part. 6. ninguna cosa haze al proposito: por q' solo dize, que si el testador mandare vn solar, y despues que lo ouiere mandado si esse casa o otro edificio en el, que el legatario deste solar deue auer tambien la casa como el solar, pero no dize que solar se a territorio: antes haze gran argumento en nuestro fauor, pues el sitio en que se edifica casa le llama solar: y el solar y casa q' despues se edifica en el, lo tiene por vna misma cosa, pues dize que mandado el solar, se entienda tambien ser mandada la casa que en el se edifica despues: y ansí por esta misma ley parece que se prueua que la significacion propria y antigua deste vocablo solar en España, es de suelo y sitio en que se edifica de pues casa, o otro edificio: y que solar y casa, y casa y solar anda todo junto, y ansí desta ley ninguna declaracion se puede tomar en contrario para las leyes. 2. 11. y 14. del tit. 3. lib. 6. noua collect. reg. pues estas leyes menos hazen al proposito como dellas mesmas se puede ver: antes la dicha ley segunda, parece haze contra lo q' la alega el Fiscal, ibi, dum dicit. l. Y quien de otro solariego, o de

hijosdalgo comprare heredad contra aquel Señor cuyo es el solar, siempre corra aquel solar a solariego, &c. y alli hijosdalgo plantado en solar ageno: y por lo menos no prueua nada contra nuestra conclusio aquella ley.

Ansí mismo las Chronicas que allega el dicho glossador, para prouar que solar es vn vassallaje, y vassallaje es solar, &c. no nos dañan, porque aunque es verdad, que por ellas se prueua, que en aquellos casos segun la subjeta materia, solar significa vassallaje, porque los vassallos estauan plantados en el, y que esto es gran calidad y muy estimada en España, mas que otra hazienda, no se niega: pero afirmamos que no por esso se infiere que en el caso de nuestra ley. 9. infra eodem, que habla de hijosdalgo notorios de solar conocido simpliciter, & indistincte, se aya de entender forcosamente que para ser vno hijosdalgo de solar conocido, es menester tener vassallos plantados en el mismo solar, de tal manera que siuo los tuuiesse no gozasse del titulo de solar conocido, y de sus libertades y franquezas: pues aunque este vocablo, solar, pueda contener vassallos, maxime, segun la subjeta materia, 120 iuxta. l. si vno. cū similib. ff. locat. † no por esso se le quita su propia y genuina significacion, quando simpliciter, se pone que es solar de casa antigua, aunque no tenga vassallos, como hemos prouado arriba largamente: porque por esto siendo de hijosdalgo notorios es tan conocido el solar, aunque no tenga vassallos, como si los tuuiera, aunque con ellos es nobleza mas qualificada y superlatina. Por manera que este nõbre general, solar, simpliciter prolatum, se verifica y signifi-

significa muy bien el solar de vna casa antigua conocida, de hijosdalgo notorios, aora tenga vassallos, aora no los tenga: porque el tenerlos no es de essencia del solar para el efecto de que vamos tratando: solo se ha de mirar y se requiere que sea este solar conocido, como lo requiere la dicha ley real: y el ser lo puede se verificar por otras vias. sin vassallos como hemos dicho: y no hemos de restringir la ley a vna manera de conocido, que es a la de vassallos, auiendo como ay otro que es la de que tratamos, argumento. l. iubemus vers. oportet, & ibi gloss. & DD. C. de testam. & l. nominatum. quæ est. l. 2. ff. de lib. & posthum. & l. certum. cum simili. ff. si cert. pet. Præmaximè cum ita inueniamus interpretatum à nostris Cohispanis, atque vsu, stylo & praxi regionum tribunaliū obseruatum.

Præterea las dichas historias solo dicen, que don Iuan Nuñez heredaua el solar de Vizcaya y Lara, y q̄ a don Iuan Aluarnuñez se dio el solar de Cabrera y Ribera, y que fulano y fulano tenían grandes solares: y esto no es dezir que el solar conocido de la hidalguia aya de tener vassallos, ni tal se infiere de las dichas historias. † Especialmente que los señores de Vizcaya y de la casa de Lara, eran a par de Principes, y hablando propiamente, mucho mas que hidalgos, y a aquellas historias no les passo por el pensamiento fundar la nobleza de esos señores por via de solar, saluo de tratar como heredauan, o pretendian tal solar, casa, o estado: y este tal puede ser con vassallos, o sin ellos, y puede ser noble, o no noble, como se dice del feudo: porque vnos feudos son regales, y otros no regales, y tales ay que sin

plémēte son nobles, y otros que no lo son ca. 1. quis dicatur. Dux. in vsib. feud. vbi DD. & Bald. in proem. feud. col. penult. in diuif. penult. late Tiraquel. de nobilit. c. 7. per totum.

Deniq; q̄ nobilitas procedat ex dominio & Baronia, q̄ homo in homines & fideles suos habet, etiā si castrū vnū habeat, &c. nobis non cōtradicit, quia licet id verum sit, nō tamen inde sequitur, q̄ sit necessarium habere vassallos in proprio solarío, ad hoc vt dicatur quis nobilis de solar conocido: potest siquidem, ita dici, licet eos nō habeat, vt prædiximus: hæc enim dissimilia sunt & diuersa, & ideo non recte procedit argumentum, vt in. l. inter stipulantem. §. sacram. ibi. Sed hæc dissimilia sunt. ff. de verb. obligat. cum similibus. Y lo que dize el dicho Fiscal, que estas casas de solar, boz y apellido tuieron origen de lo que se lee en la Chronica del Rey don Iuan el primero, año. 12. cap. 10. que se refiere arriba en este fundamento contrario, digo que antes es en favor de nuestra conclusion: porque por aquella petition que dieron los hijosdalgo en las Cortes de Guadaluja, en el pleyto que allí tuieron con los prelados del reyno, no consta que los solares de los que se retiraron a las montañas, quando los Moros ganaron a España, tuiesen vassallos solariegos, sino casas fuertes de solar en que se defendieron y ofendieron, como mas largamente lo diximos en el sexto fundamento de nuestra conclusion. Y aunq̄ es verdad q̄ entonces estas casas fuertes se hizieron y edificaron en Montañas para el dicho efecto: pero despues como los señores dellas se juntarō con el Infante dō Pelayo, y bueluerō cōtra los Moros, y recobraron a España, baxado a tierras llanas, tãbiē en ellas

ellas seria necessario edificar, y es de creer edificarian casas y solares conuenientes, transfiriendo allí las antiguas para defensa de lo ganado y conseruacion dello: quia non minor est virtus quam quæere parta tueri: de donde se sigue que tambien en lo poblado donde no ouiesse estas casas fuertes, o en lo que fuesen poblando, termina necesidad de hazerlas en solares oportunos para ello para el dicho efecto: y ansi ex identitate rationis, se han de tener por solares conocidos, y siendo de hijosdalgo notorios como lo requiere nuestra ley. 9. infra eodem, y prouandose en la forma que adelante diremos.

† Y porque estas casas fuertes aunque se edificassen en tierra llana y en poblado, podrian ser perjudiciales al Reyno, creopudo ser causa de mandarse como se mando por la l. 8. tit. 5. li. 6. nouæ Coll. reg. que ningunas personas de qualquier condicion y estado que sean, fuesen osadas hazer casas fuertes en estos reynos y señorios sin special licencia y mandado del rey nuestro señor, &c. & in. l. 18. tit. 6. lib. 3. eiusd. Collect. reg. vbi non solum hoc prohibetur, sed etiam præcipitur correctoribus, que sepan si hazen agravios y daños de las torres y casas fuertes, hechas nueuamente y si perturban con ellas la paz del pueblo y embiē relacion dello a su Magestad. Quod etiam iure comuni confirmat Auiles in. c. 22. prætor. glo. 1. in princ. vbi reddit rationem, quia præsumitur ad æmulationē regis, vel alterius fieri, vel præbere materiam seditiois, vt in. d. l. 18. Et quia castrum dicitur receptum seu casuarium, vbi multi possunt se reducere & munire: & dicitur ad differentiam terræ planæ: & idem subiungitur in turribus, quia per

huiusmodi edificia præbetur turbationis materia, & scandala facile inde oriuntur.

123 Solo ser habitadas algunas casas por hijosdalgo de tiempo immemorial a esta parte, no parece ni es suficiente prouança para tenerlas por solar conocido, sino se prouasse, tambien esto en la forma que adelante se dira: y conforme a lo dicho y su razon tambien en tierra llana puede auer y ay casas de solar conocido, y assi se admiten en los tribunales donde se trata de las causas de los hijosdalgo: lo qual se entiende prouandolo, vt tradit ipse Ioan. Garf. in fi. d. gloss. 18. tamen si prius fundauerit contrarium.

Vltimò, quod asserit Ioan. Garf. que en Castilla se llamauan ricos hombres los que tenían esta manera de algo y riqueza, que es casa y solar con vassallos solariegos, boz y apellido: y que a los que no alcançauan a tener esto no los tenían por ricos hombres, ni auentajados entre los otros, aunque fuesen mas ricos, &c. no obsta a nuestra conclusion, porque se responde. Lo primero que en ella no tratamos de ricos hombres, que es otro estado de gente principal diferente, sino de hijosdalgo notorios de solar conocido, aunque los vnos y los otros sean nobles. Lo segundo que santo Thomas lib. 3. de regim. princ. c. fin. citado por Iuan Garcia, vbi supra, para su opinion, en esto de los ricos hombres dize lo contrario porque sus palabras formales son estas que se siguen.

124 † Apud Hispanos aut oēs sub rege principes diuites homines appellatur: & præcipuē in Castella: cuius est ratio, quia rex

providet

providet in pecunijs singulis Baronibus secundum merita sua, vel secundum complacentiam hos de primit, hos exaltat; ut in plurimum enim munitiones & iurisdictiones non habent nisi ex voluntate regis, & inde vocantur diuites homines, quia cui in maiori suma prouideretur per regem, ille maior est princeps, quia pluribus potest militibus prouidere, quem admodum obseruant Romanæ militiae eo quod sub stipendijs viuunt. *Destas palabras se colige a lo claro, que para llamarse vno en Castilla rico hombre, no era menester tener vasallos con solar y casa voz y apellido que no se llamaua por esso ricos hombres, sino por lo que dize sancto Thomas, pues los mas no tenian iurisdictiones ni municiones, sino era por voluntad del rey: y llamauanse de ay ricos hombres, porque aquel a quien mayor suma proueya el rey, aquel era mayor principe: porq̄ podia proueer a mas soldados, como lo guardan las milicias Romanas, porque viuen de estipendio. Y ansi parece deste lugar de santo Thomas, que estos ricos hombres tenian a su cargo, soldados y gente de guerra: y el rey daua y proueya a cada vno de estos ricos hombres suma de dineros como queria, y al que mas proueya era tenido por mas principal: y ansi no era necessario para ser tenido por rico hombre tener casa y solar con vasallos, voz y apellido, y si los tenia, y demas de esso le proueya el rey de dineros con que poder sustentare soldados, y gente de guerra, no ay duda sino q̄ tambien seria y era rico hombre y con mayor titulo: pero su origen no fue sino de lo que dize santo Thomas q̄ auemos referido: al qual tambien refiere y sigue Greg. Lopez, in. l. 10. tit. 25. par. 4. in glo. ricos homes, y Matienç. in. l. 11. tit. 7. lib. 5.*

huius nou. collect. reg. glo. 2. in princ. fo. 197. *Aunque Ioan Garcia, vbi supra in crepa a estos dos dize que no lo percibieron: bñ: y no aduertē que ellos refieren y siguen a santo Thomas en lo dicho, y que el mismo Ioan Garcia alego por su parte a santo Thomas y le sigue, aunque no dize lo q̄ el piensa, sino lo que hemos referido.*

125 † Denique non obstat quod Matienç. vbi supra dicit, quod diuites homines Hispani dicuntur, qui domini sunt vasallorum, & oppidi alicuius castri qui Barones ex cōmuni vsu loquendi etiā appellantur, secund. Francisc. Curt. in tractat. de feud. in. 2. par. fol. 6. col. 4. vers. sed quia glo. quæ refert & sequitur Greg. Lopez in. d. l. 10. in glo. Barones: hoc namq; in Baronibus verum est: in quibus loquuntur Curt. & Grego. Lopez. vbi supra de quibus et si fiat mētio in. c. fundamenta. de electione lib. 6. & in. d. l. 10. non tamē expressum reperitur in iure communi, quis dicatur Baro. Et ideo concludendū viderur, quod quilibet inferior comite habens aliquam dignitatem, dicitur Baro: id est, grauis ut refert Greg. Lopez. d. glo. Barones. De quo etiam videndus est Cassan. in catalog. glor. mundi. 5. par. consider. 56. vbi dicit, quod Barones non habent omnimodam potestatem principis, sed tantum inter nobiles cōputantur: præcedunt tamē quo ad Gallos simpliciter nobiles, eo quod ratione Baroniarum habeant sub se vasallos, ex quo magis honorantur; imò dicuntur habere maiestatem: sed tamē cæteris parib⁹, comes præfertur. Baroni. *Y ansi sō señores de vasallos sin titulo de Duque, Marques, ni Conde, y más que hijosdalgo simples: pero los ricos hombres verius apud nos originem duxerunt ab his, quæ dicit Diuus Thom. vbi supra, quicquid Ioā. Garf. & Matienç. nu. 2. vbi supradicant: hic namque inquit, quod ricos homes apud nos dicuntur, qui sanguine diuites sunt, & dignitatem habent; digniores, nobilioresq; sunt non quod diuites*

diuites sint & opulenti; vel quia pecunijs abundant, ut in. l. 2. tit. 28. part. 7. quæ nihil in proposito de quo agimus probat: hæc namque potius est acceptio nominis quæ origo: ille vero, ut vidimus, ad dignitatem vasallorum ricos homes referebat. † Sed iuxta consuetudinem Hispaniæ, omiffa origine, ricos homes son llamados los que en las otras tierras dizen Condes o Barones, como expressamente lo dize y afirma la dicha. l. 10. in princ. *Y aunque en esta ley se haze mencion de vasallos, habla de Condes y Barones, que como diximos es otro estado de gente muy principal que son sub rege principes, como dize santo Thomas, y tienen otra calidad mas superlatina y excelente que los otros hijosdalgo simples, aunque seã de solar conocido, de quien yo tratò en esta question: y para ser tales no se requiere que descendan de solar con vasallos solariegos, aunq̄ si descēdiessen de ellos, no por esso peor, sino mejor como*

127 *esta dicho: Pero finalmente lo que trae al proposito Ioan Garcia de los ricos homes, demas de que estos son los que hemos dicho, y tienen y traen su origen de donde afirma santo Thomas, no haze a nuestro caso, porque los ricos homes de España, son de mayor qualidad y diferentes de los hijosdalgo notorios de solar conocido, de quiē tratamos. Y que ay diferencia entre los dichos dos estados de gente noble, pruenase por tres leyes juntas. 11. 22. 13. del tit. 1. par. 2.*

128 *Porque auēdo tratado la dicha ley. 11. de lo que quiere dezir, Duque, Conde y Marques (que como hemos dicho, ricos homes son los que llaman Condes y Barones,) y la 12. del señorío que tienen estos grandes señores por heredamiento en su tierra en hazer justicia, y en*

otras cosas, dize la ley. 13. luego siguiēte hablando de los Cathanes y Valuasos, que son aquellos hijosdalgo en Italia, que dizen en España infanzones, que como quiera que estos vengā anti guamente de buen linage y ayā grādes heredamientos: pero no son en quēta de aquellos grandes señores que de suso dixi, scilicet, en las dos leyes precedientes: y por ende no pueden ni deuen vsar de poder ni de señorío en las tierras que han, fueras ende en tanto quanto les fuere otorgado por los privilegios de los Emperadores y de los Reyes. La misma diferencia entre estos dos estados de nobles, nempè, ricos homes, e hijosdalgo simpliciter, se pruenā por la. l. 10. tit. 5. lib. 6. nouæ Collect. reg. ibi. Por ende asseguramos todas las casas fuertes y castillos que hā todos los perlados y ricos homes y ordenes y hijosdalgo, y otros qualesquier de nuestros reynos: y la sigue y afirma, post hæc. scripta Guardiola en su tract. de la nobleza de España. c. 40. prouando como el titulo rico hombre era el mas preeminente estado de los señores de aquel tiempo: y que segun la costumbre de Castilla y Leon, pendon y caldera, eran insignias que se dauan a los ricos homes, como lo dize Hieronymo Zurita en los annales de Aragon. lib. 4. c. 109.

129 † Nunc deueniamus ad modum & praxim probandi nobilitatem, por via de solar conocido, o casa conocida de hidalgua: & primo dicendum, que a quales solar conocido de hijosdalgo notorios, o de caualleros respectiue, q̄ se pruenā que es auido y tenido, y comunmēte reputado por tal en la prouincia y comarca de esta sito, y que dello es ansi la publica voz y fama de tiempo immemorial a esta parte, sin contradicion alguna, arg. tex. in. l. 1. in ptin. ff.

212

Pract. Quæst. D. Ioan. Gut.

de flumin. cap. postquã. de electio. ibi, Quia melius possunt, ubi est cõuersatus cognosci. l. dominus horreorum. in prin. ibi Propter ædificiorum notitiã. & ibi Bart. ff. locati. Bald. in. l. conuenticulam. n. 6. C. de epif. & cler. & in. l. fin. §. 1. nu. 17. C. de
 130 iure delib. ¶ ubi quod cõfines antiqui probantur per testes deponentes de auditu antiquorũ, & generali opinione per modum notorij, & quod in factis multum antiquis opinio generalis habetur pro veritate, nec est necessaria alia probatio, dum tamẽ talis opinio sit vniformis apud omnes, nec de ea sit contradictio apud peritos, & prope in terminis Barb. cõf. 18. lib. 3. ubi docet sola opinione, & fama cõmuni probari illam domum fuisse Poeræ Dãtis, aut alterius viri spectabilis, etiam si tranfacti sint centum, aut bis centum anni. Facit quod tradit Socin. conf. 1. 52. n. 2. lib. 1. post DD. in. l. 2. §. appellata. ff. si cert.
 131 petat. ¶ ubi quod verba debent intelligi secundũ communem vsũ loquendi, & quod cõmunis vsũ loquendi dicitur propria significatio, & præualeat cuiusq; etymologiã. l. librorum. §. quod autẽ Calsius ff. de leg. 3. c. ex literis de spons. Dueñas reg. 299. limitatione prima, de quo supra late diximus hac eadẽ quæstione, ergo. d. l. 9. infra eodem, dum loquitur de solar conocido, debet intelligi secundum comunẽ vsũ, & modũ loquendi, minimẽq; sunt mutanda, quæ certam interpretationem habuerunt. l. minime. ff. de legib. cũ simili supra allegat. faciunt etiam, quæ de probanda nobilitate per cõmunẽ reputationem, & famam inconcussam à tẽpore immemoriali late differuimus s. in. 2. quæf. principali super hac, eadem. l. & quod in antiquis factis excedẽtib; memoriã hominum, fama plene probat, vt ibidẽ probauimus.

Secũdo, *el solar conocido de hijodalgo rãbiẽ se prueus*, quando omnibus de illo territorio, & loco pro tali est notũ Bar. in. l. scriptus. ff. de relig. & sumpt. fun. n. 2. ubi tra-

132 dit elegantem theoricã: ¶ nempẽ, q̃ proponens notum, vel notorium in aliqua vrbe, villa, aut pago, istud bene probat, quando factum est tale, quod de sui natura omnes de illo loco sciunt, vel scire possunt: illudq; ita est euidẽs, quod latere nõ possit, neq; vlla tergiuersatione celari, & cuius testis est populus: arg. tex. in. c. tuanos. de cohabit. cleric. & mul. & ibi Innocent. n. 2. & DD. & l. regula. §. sed facti. ff. d. iuris, & fact. ignor. Notoriũ enim aliud est euidentiã semper permanentis, veluti flumina perennia, montes, & perpetui situs, & ædificia ciuitatum, & sic domus *de solar*; aliud euidentiã quondã, vt ciuitatis diruta, & aluei dimissi à flumine, & pontes quorum remanserũt arcus, & antiqua vestigia: vmbra enim præteritorum, est quædam imago præsentium: ita Bal. in. c. bonæ. n. 13. de elect. Data igitur consimili probatione super qualitate præd. domus, vel solarij, dubitari non debet *sino que el solar solar es conocido de notorios hijodalgo*. Cõprobatur etiã ex traditis per Speculat. in tit. de notor. crim. vers. iam de, & c. n. 3. & s. ibi, Et hoc notorium facti. & Io. Andr. in. c. cum dilectus. de purg. Canon. Hostiens. in. c. quanto. de transl. epif. & per Iul. Clarum in pract. crimin. §. fin. q. 9. in prin. & per totam: omne enim illud quod ex antiquo habetur incõcussum, est notũ atq; notorium, secundum Bar. ubi s. & præcipue Bald. in. d. l. conuenticulã nu. 6.

133 ¶ Tertio qualitas ista *de solar conocido de hijodalgo notorios*, non solum probatur, quãdo omnes de populo hoc sciũt, vel scire possũt, prout dictũ est; sed etiã quãdo de cõtestes cõformiter hoc ita testatur: quia totidẽ homines populum constituunt, iuxta gloss. ordin. in. cap. 1. de electione. gloss. 2. per. l. oues. ff. de abigeis iuncta. l. rerum mixtura. ff. de vsucap. Bart. ubi supra. & in. l. Prætor. la. 2. in princ. ff. vi bon. rap. Bart. in. l. sicut. §. in decurionibus. ff. quod cuiusq; vniuers. nom. Cyn. in. l. ea quidem. C. de accusa. Alex. in. l. fi.

C. de

C. de restam. est* communis opinio, teste Francisco Bursa. conf. 99. n. 8. & conf. 87. n. 45. ubi post alios quod numerus testium supplet formam publicã. Superiora circa modũ probãdi solarium in vim notorij comprobãtur, quia cum ista domus indicatiua nobilitatis, sit quid immobile, ac ipsi solo quodãmodo cohærens, negari non potest, quin ideo causam habeat permanentẽ, non verò momentaneã, quare s. ipsa, super suaq; qualitate indicatiua optime, & naturaliter cadit notorietatis
 134 istius probatio. ¶ Quoniã vt docet Bart. in. l. ab accusatione. §. nunciatores. ff. ad Turpill. illud potest dici ac dicitur cognitum, & notoriũ, quod habet causam statim permanentem, & inconcussam: est enim notorium illud quod se ipsum õnibus exhibet, & darvnicuiq; sui notitiam. l. 2. C. quand. & quib. 4. pars. debeat. li. 10. Bal. in. d. c. tuanos. & in. c. bonæ. nu. 13. de electione. Cũvero omnes probãdi nobilitatem modi consent de sua peculiari vni⁹ cuiusq; puincia norma, opinione ac reputatione vt late per Tiraq. de nobilit. c. 10. per totũ, Auend. 2. part. ca. 14. prat. n. 24. Otalor. de nobilit. 3. par. c. 5. n. 13. pag. 68. col. 1. dubitari minimẽ potest nisi q̃ probata reputatione ac notorietate immemoriali *de casa o solar conocido de notorios hijodalgo*, iste talis fidalgus debeat obtinere in vim indicatiuã ac demonstratiuã suã domus, siue *solar conocido de notorios hijodalgo*, etiã si degat in loco ubi nulli sũt actus distinctiui sibi nobiliũ, ac ignobiliũ; ex omnibus s. adductis.

135 ¶ Illẽ igitur dicitur fidalg⁹ *de solar conocido*, qui videlicet habet soluũ originariũ taliter ac pro tali immemorialiter reputatũ inter conuicinos ac conciuẽs, vnde auctam suã præten dit originem, adeo vt nihil aliud sit exquirendũ præter talis solij nobilis reputationẽ inconcussam immemorialẽ, idq; vel ipso iure postulante tum ex modò proximẽ dictis: tum etiã quia in modo probãdi nobilitatem fem

per recurritur ad existimationem communem loci ubi est probanda nobilitas, vt latissimẽ probauim⁹ supra in. 2. quæst. princ. super hac eadem. l. ¶ Sicuti dicimus de iusto pretio alicuius rei, quod recurri debet ad comunẽ æstimationẽ incolarum illius loci ubi venditur, vt per. DD. in. l. 2. C. de rescindend. vend. ubi Pinel. 3. par. c. fin. n. 17. cum sequentibus, vel ad illud pretiũ, quod princeps taxauit, Cremenf. in. d. l. 2. n. 273. Cagnol. 269. Couar. li. 3. var. resol. c. 9. n. 6. ergo ita & eodẽ modo debem⁹ dicere, ac fateri, quod illa erit iusta nobilitas *de solar conocido*, quæ cõmuniter pro tali æstimatur à populo princeps, aut ab horum alter utro. ¶ Sic etiam videm⁹, quod illa dicitur dignitas ecclesiasticã, quæ pro tali existimatur, aut reputatur secund. consuetudinẽ: & sic de alijs officijs. Innocent. in. c. de multa. n. 6. & ibi, Hostiens. Ioã. And. & Imol. col. 14. & col. penult. de præb. Archid. in. c. 1. n. 2. de cõfuet. lib. 6. & dignitas est quicquid ex consuetudine reputatur esse dignitas. Bertrand. conf. 2. viso processu. n. 20. & cõf. 32. lib. 3. ¶ Illaque est maior dignitas, quã generaliter homines existimant esse maiorem. Bald. consil. 387. ibi, Item illa li. 1. per. l. Athletas. §. 1. ff. de his. qui not. infam. ¶ Sic etiam versa vice illud dicitur esse officiũ vile, & infame, quod in loco reputatur esse tale Abb. in. ca. nõminus col. 3. de immunit. eccles. & est text. pro hoc in. l. fin. in princ. ff. de muner. & honor. ibi Calendarij quoq; curatio & quæstura in aliqua ciuitate inter honores nõ habetur: per quem text. id tenent Ioan. de Plat. & Luc. de Pẽna, & eos referens idẽ probauit consil. 31. nu. 15.

De todo lo qual se sigue que la essencia del solar conocido, solo consiste en la reputacion immemorial de los vezinos y naturales de esta sito: y assi no se requiere precisamente q̃ tẽga anexa indiuiduidad, casa fuerte, caua, trone-ras, ni escudo de armas ni vasallos solariegos, excepto si en la tal parte todas estas qualidades,

o parte dellas son avidas y tenidas por requisito essential y sustancial del tal solar conocido.

140 † Auiendo visto y tratado quales se llamen hijosdalgo notorios de solar conocido, y porque y como se prueue serlo, justo sera tambien saber porque se dize en Castilla hijosdalgo notorios de vengar quinientos sueldos segun fuero de España. En esto ay algunas opiniones, aunque ninguna cierta, que refiere Orator de nobilit. 2. part. c. 4. num. 11. & 12. y el insigne D. Couarr. de veter. numismat. collatione. c. 5. nu. 7. y Salazar de vsu. consuet. & stylo curiæ. c. 10. nu. 104. Ioan Garf. de nobilit. gloss. 1. numer. 11. y a la postre Guardiol. en su tract. de la nobleza de España. cap. 3. 1. A mi no me descontentara lo que trae Monterroso, in sua pract. ciuil. y crimin. 6. tract. fo. 108 (si la historia que refiere fuera cierta) a donde cuenta lo que muchas vezes hemos dicho en las questiones sobre esta ley. 8. de quando se perdio España, y se tomo por los Moros en tiempo del Rey don Rodrigo, y se recogieron los Christianos que se escaparon a las montañas de Asturias, Ouiedo, Galicia, vizcaya, Alaba, Guipuzcoa, y a los montes Pyreneos y a los Rucones que son en Aragon: los quales se juntaron despues con el infante don Pelayo, y con su ayuda gano la ciudad de Leon. &c. Muerto este rey don Pelayo, y despues del otros sus descendientes, sucedio Mauregato, el qual siendo rey de Leon y de las dichas montañas con temor que tuuo de los Moros se concerto con ellos de les dar en parias cada un año cien donzellas, y que este tributo se usó, hasta el tiempo del Rey don Bermudo, el qual no le quiso dar, y

se concerto con ellos de les dar quinientos sueldos por cada una donzella: y que por fin y muerte deste rey don Bermudo sucedio el rey don Alonso el Casto, y despues sucedio en su lugar el rey don Raro, en cuyo tiempo los Moros le pidieron el dicho tributo: el qual no le quiso dar: porque nacia de cosa tan fea que llamauan el pecho del burde: y por esta razon tuuo guerra contra ellos de tal manera que los echo de las partes y lugares que possen y ouo muchas batallas y vencimientos contra ellos, y a todos aquellos que a la sazón ayudaron y hizieron valletias en la guerra, les hizo muchas mercedes, y fueron de ay adelante llamados hijosdalgo de vengar quinientos sueldos, porque vengaron los dichos sueldos, y los liberto y dio preeminencias en muchas cosas y muchas tierras y solares en que viuesen de lo que auia ganado a los Moros: y que esto parece que lleua alguna razón, porque oy dia en la ciudad de Leon en memoria del dicho vencimiento se haze solenne procession cada un año la víspera de nuestra Señora de Agosto, y su dia, y de las parrochias de la ciudad sacan muchas donzellas las mas apuestas y hermosas q pueden auer, y las lleuan en procession con atambores y vanderas y estardates.

141 † Pero la historia arriba dicha no parece cierta, porq ay diversidad acerca desto entre los Chronistas de España Roder. enim Archiep. Tolet. in sua chron. general Hispaniæ, lib. 4. c. 7. inquit q Mauregatus, vt fauorẽ Arabum retineret, contra Dei legem multa commisit: puellas enim nobiles ingenuas & plebeias stupris Arabũ cõcedebat: & postea cap. 13. agens de victoria Ranimirij, contra Sarracenos apud Clauigium, & de apparitione

paritione sancti Iacobi in bello in equo albo vexillum manu baiulantis; nihil ibi delibertate & immunitate puellarum dicit: benetamen sequitur, ipsam, victoria parta, fuisse acquiritam. Estenau de Garriay en su compendio historial de España. 1. p. lib. 9. c. 12. dize esto de las cien donzellas que daua en reconocimiento de vassallaje a los Moros Mauregato, las 50. hijosdalgo, y otras tantas que no eran nobles: y en el cap. siguiente dize, que el Rey don Bermudo (segun la comun opinion) sabiendo que los Moros auian entrado en las Asturias, por no les querer pagar el tributo de las dozellas, salio contra ellos y los vencio, y con esto libro del miedo y tributo a toda la tierra.

El Obispo de Burgos don Alonso de Cartagena, in sua Anacephareost Regu Hispaniæ. c. 1. c. 1. effi. fateatur de Rege Mauregato, quod retulimus, attamen. c. 52. de Bermudio eius successore, minime refert libertatem virginum bello partam, quã pradiuimus: imò inquit quod. hic Rex. depingitur in veste longa, & pacifica, quia bella non gessit. Et. c. 54. agens de rege Ramirio inquit: Hic cū Arabibus de certauit in illo celeberrimo pælio cælesti, quod apud Calagurra habitus est, in quo sanctus Iacobus apparuit, & de uicta inmensa copia Arabum vota, in illa fuerunt de dando perpetuis temporibus ex quolibet iugere bouum seu iumentorũ ferentium certam mensurã gratiã ecclesiæ sancti Iacobi, quæ hodie in multis huius regni prouincijs exoluitur: quod habetur in. c. ex parte. decensibus.

143 † Tambien la Chronica general de España, que hizo el Rey don Alonso en la 3. p. c. 8. dize lo de Mauregato, y en el. c. 11. del Rey Ramiro de León primero deste nombre, que esta ad longum la batalla que ouo este Rey en Claujo cõ los Moros,

porque no les quiso dar estas donzellas, y como le aparecio el Apostol Santiago, y con la ayuda de Dios, y la suya les vencio, y que desde alli adelante nunca jamas osaron los Moros embiar a pedir a los Christianos rentas, ni parias de dozellas: y alli dize que se hizo el voto de Santiago arriba referido: el qual tambien refiere Garriay. 1. p. lib. 9. c. 18. La misma historia refiere Castillo lib. 3. de los Reyes Godos Discurso. 5. conformandose en todo cõ la opinion de Monterroso arriba referida, y especialmente diziendo que de lo suso dicho que hizo el Rey Ramiro, fueron llamados los hijosdalgo de vengar quinientos sueldos: y en el dicho lib. 3. Discurs. 1. dize que el Rey don Aurelio fue el que concedio el tributo de las cien dozellas, cinquenta nobles, y otras cinquenta q no lo fueße: y Mauregato el q por ellas cõcedio quinientos sueldos de oro cada año

En esto se vera la variedad de las historias de España, y quan poca certidumbre de verdad se puede tener de lo que Monterroso y Castillo dize, que de lo sobredicho tuuieron origen los hijosdalgo de España de vengar quinientos sueldos: pues solo ellos refieren que el tributo y parias de las dozellas se comuto en quinientos sueldos: porque todos los demas Chronistas que acabamos de referir no hazen mención de los dichos sueldos, ni de tal comutacion antes los mismos Monterroso, y Castillo parece que en esto mismo se encuentran: porque el primero dize, que Mauregato, fue el que cõcedio el tributo de las dozellas a los Moros, y don Bermudo despues le comuto en 500. sueldos por cada una donzella, y Castillo dize que el Rey don Aurelio, fue el que concedio el tributo de las cien donzellas,

y Mauregato: el que por ellas concedio los. 500. sueldos de oro.

144 + Pero en resolucio yo colijo de lo arriba dicho, que la mas comun opinion de los historiadores mas graues, es que el Rey Mauregato concedio el dicho tributo de las cien donzellas a los Moros, y que despues el Rey don Ramiro los vicio, y liberto deste tributo a la tierra, como el mismo Rey Ramiro lo refiere en su privilegio Real que cōcedio a los Canonigos e yglesia de Santiago de los dichos votos por la dicha victoria que alcanço, a donde esta dicho con ayuda de Dios, y del Apostol Santiago que visiblemente en la dicha guerra a 25. de Mayo era de 872. confirmado por el Papa Celestino a vltimo de Enero año. 4. de su Pōtificado, que he visto impresso: adonde dize y afirma que por libertar al Reyno de abominable tributo de las dichas cien donzellas que algunos Principes Christianos sus antecessores, siendo perezosos, negligentes, flojos, y descuydados, porque no fuesen perseguidos de los Moros pusieron sobresi. Y esto tēgo por mas cierto y verdadero: y por apochriso lo de la dicha comutacion en los. 500. sueldos, y por el configuiente que dello sellamen los hijosdalgo de vengar. 500. sueldos. Otra origen desto refiere nueuamente Guardiola vbi supra, q̄ se podra ver en el, peron ninguna es cierta.

145 + Pero aduerto que esta qualidad de vengar quinientos sueldos como quiera que aya sido fuero de España, no la hallamos puesta en nuestras leyes destes Reynos, ni requerida por ellas: y ansi no es necessario prouarla aunque se ar-

trouela, ni el testigo con verdad de afirmatina e cierta sciencia puede saber qual sea hijosdalgo de vengar quinientos sueldos, pues oy dia no ay cosa cierta en esto, ni nuestra ley de Cordoua, ni la l. 9. que se sigue, ni otra que yo sepa requiere que se prueue tal cosa, ni aun hazen mencion della: ergo non est necessaria arg. l. illam. C. de collat. ibi, eo quod nulla constitutio super huiusmodi collatione posita esset: vbi eum text. notant Bald. Iaf. & alij ad hoc quod erubescimus, cū sine lege loquimur, & ideō cum lex nō dicat, nec nos dicere debemus: Beccius plures citans consi. 23. nu. 5. & consi. 25. nu. 4. & consi. 27. nu. 11. & consi. 35. nu. 4. & consi. 43. nu. 11. & quod lege cautum non reperimus, pro omisso est habendum secundum eundem Beccium consi. 93. nu. 1. & 147 18: + Imō inquit Bald. in c. in Genesi. nu. 10. de elect. quod paria sunt facere sine lege, & contra legē: quæ est mirabilis doctrina secundū Iaf. in d. l. illam nu. 8. & in l. vinū. n. 8. ff. si cert. perat. Et in terminis nostris, que esta qualidad de vengar quinientos sueldos no se deue articular, y si se articular e por acostumbrarse an-

148 si, + que el Receptor de las prouanças no assiente en la declaracion de los testigos esto, aduertelo. Monterroso, vbi supra folio 7. in versu. Pero deue, &c.

S V M M A R I A.

Quæstionis. 17.

1 Nobilitas possessoria an in dominio Vizcaia probari possit, vbi nulli sunt actus positivi distinctiui: & per totam quæstionem.

Vizcagini originarij immemorales, an sint nobiles,

nobiles, hoc est, hijosdalgo, necne? ibidem.

- 2 In Vizcaia difficillima est probatio nobilitatis possessoria, secundum Ioan. Garciam.
- 3 No vale esta consequencia, Es Vizcayno originario, luego es hijosdalgo: segun el mismo autor: lo contrario en el nu. 136. cum sequentibus.
- 4 En Vizcaya ay algunas casas y familias que son notoriamente hidalgas: las quales se nombran aqui.
- 5 Nobilitas iure communi probatur per actus, qui faciunt veram distinctionem inter nobilem & plebeium.
- 6 Hac duo verba, hidalgo y pechero, sunt ciuilia: sicut libre y exempto, sunt naturalia.
- 7 Acuerdos de Valladolid, y Granada consultados año de. 45. y 50. sobre como aya de prouar el Vizcayno la hidalguia: y su respuesta: tratase dellos largo en el nu. 226. con los siguientes.
- 8 Casas Infanzonadas y Labradoriegas de Vizcaya, como se distinguen.
- 9 L. 16. tit. 1. del fuero de Vizcaya, no es ley sino vna simple peticion contrarium probatur late nu. 39. cum sequentibus.
- 10 L. 3. tit. 16. del fuero de Vizcaya no haze hidalgos a los Vizcaynos sino da exempcion a los que fueren hidalgos (y ansi prouando su nobleza) para q̄ ciertos bienes suyos, no puedan ser executados, ni valga la renun-

ciacion de su hidalguia.

- 11 El Cauallero Vizcayno que tiene solariēgos y fortaleza, boz y apellido de solar, casa y armas, y lo demas que requiere Iuan Garcia, es hijosdalgo de solar conocido.
- 12 Ningun Cauallero Vizcayno, aunque sea de solar conocido tiene vassallos solariēgos, ni los ay en ninguna casa de solar de aq̄l señorio.
- 13 Los Vizcaynos todos de las villas y ciudades, y de los otros pagos del señorio de Vizcaya (aunque no sean de los que tienen solar conocido, ni de pēdiētes dellos) como muestren y prueuen ser originarios Vizcaynos, y su descendencia y parentela immemorial por linea recta de varō de su origen, y con ella la reputacion immemorial, y comun opinion, son y han de ser declarados por hijosdalgo notorios: saluo en los de fuera parte, y en los bastardos: lo qual largamente se prueua en el discurso de la quæstion.
- 14 Cantabria prouincia deslindada y su denominacion y sitio.
- 15 En Cantabria ay diuersas prouincias, y las mas notables son quatro: Guipuzcoa, Vizcaya: A labia, y la monaña.
- 16 Los Cantabreses fueron fortissima gente, y muy animosa, y ansi començaron a acometer las tierras subgeats a Roma en cōpañia de los Asturianos: por

- no ser amigos del Romano Imperio.
- 17 Octauiano Cesar Augusto vino en persona a España a la guerra contra los Cantabros, conociendo ser mas peligrosa que otras que se le ofrecieron a las quales embio capitanes.
- 18 Cantabros muy fuertes y animosos, y Cantabria abunda de todo genero de armas, y así ha sido siempre camara de municion de todos los Reyes que ha auido en Vizcaya.
- 19 La antiguedad de nuestra Fé en la región de Cantabria, y Nauarra, es grandissima, y como san Saturnino, aquí llaman en Nauarra san Cernin, fue embiado por san Pedro desde Roma a España a predicar el santo Euangelio, y le predico en la Gátabria, y en las tierras de Nauarra, y en sola la ciudad de Pamplona conuirtio quarenta mil hombres a la Fé de Christo, &c.
- 20 En Cantabria jamas se vio Herefaria, ni dogmatista, ni inficion de los condenados errores de nuestros siglos.
- 21 Quando los Godos vinieron a señorear a España año de .414. fueron los Vizcaynos los postremos que los reconocieron, año de .622. y dellos, ni de los Romanos jamas recibieron leyes, sino siempre biuieron en las suyas propias antiguas.
- 22 Chronica de Estuan de Gariuay Vizcayno natural de la villa de Mondragon, alabada, y su autor.
- 23 Quando se perdió España, y la ocuparon los Moros, hallofela prouincia de Vizcaya libre, soberana y sin señor, y porq. razones.
- 24 El Rey de Leon Alfonso no adquiriendo a las razones dichas pretendio incorporar en su reyno a los Vizcaynos, por el derecho de las armas: los quales vencieron y mataron en la batalla a don Ordoño hijo del dicho Alfonso: y quando fue esta batalla.
- 25 Los Vizcaynos en el mismo año leuantaron por su señor, o caudillo, a don Curia nieto del Rey de Escocia, y le dieron titulo de señor, no absoluto, ni soberano, sino solo ciertas capitulaciones y condiciones, y entre ellas las que se ponen en los números siguientes.
- 26 La primera, capitulacion con que se dio Vizcaya a don Curia, fue que los señores futuros de Vizcaya fuesen por via de elección.
- 27 La segunda que el señor futuro, antes de ser recibido, y obedecido por tal, jurasse y confirmasse los fueros antiguos y franquezas de la prouincia: y que en el interim no se cumpliesen sus mandatos.
- 28 La tercera que el señor de Vizcaya no pudiesse fundar villa, sino fuese en la forma aquí referida.
- 29 La quarta que el señor de Vizcaya no pudiesse pedir, ni cargar ningun

- gun genero de pecho, ni tributo.
- 29 La quinta que ningun executor llegasse con quatro brazas a la casa de de Infanzon.
- 30 La sexta, que la raiz del Infanzon fuese incóscible, aunque fuese por crimen *læse maiestatis*.
- 31 La septima (y esta fue añadida con los Reyes de Castilla) que que ningun Vizcayno pagasse alcauala.
- 32 La octaua, tambien añadida que ningun Vizcayno por delicto, *vel quasi* pueda ser conuenido ante otro juez, salvo ante el juez mayor de Vizcaya.
- 33 La nouena, que los Vizcaynos tuuiesse sala distinta, y el su juez mayor librasse sus prouisiones con sello y nombre Real, y que de el no ouiesse apelacion, sino suplicacion.
- 34 La decima, que el señor de Vizcaya no pueda quitar, dar, ni acrecentar fuero, ley, ni priuilegio, sino estando en Vizcaya, y debaxo del arbol de Garnica en junta general, y con acuerdo de los Vizcaynos.
- 35 Los Vizcaynos se encomendaron a los gloriosos Reyes de Castilla debaxo de las dichas leyes y condiciones, y lo está de presente muy hórados y regalados del Rey don Felipe nuestro señor, cuyo poder es grandissimo, como aquí se refiere.
- 36 La nacion Vizcayna, no es menos libertada de lo que fue quando se junto al Rey Suintila, y de quando se perdió España, y de quando eligio adon Zuria, ni de quando se encomendo a los Reyes de Castilla.
- 37 El señorio todo de Vizcaya que leguas tiene al presente, y que pueblos.
- 38 L. 16. tit. 1. del libro del fuero de Vizcaya, *litera*.
- 39 L. 16. tit. 1. del fuero de Vizcaya, *est lex, & latè hoc probatur*.
- 40 Quando princeps facit actum ex certa scientia, vel ex plenitudine potestatis, nihil opponi potest quod habeat annullare concessionem: & confirmans ex certa scientia videtur dare & concedere: & ubi habemus statuti determinationem, ulterius non est inuestigandum.
- 41 Concessio secundum qualitatem præcedentis interrogationis facta censetur.
- 42 Confirmatio priuilegij secundum formam petitionis, & supplicationis, que in ipso priuilegio declaratur, intelligenda est.
- 43 Rescriptum recipit interpretationem, declarationem, & supplementum à supplicatione.
- 43 Responsio indefinita Principis debet adaptari ad petita, ut quod petitum est, videatur concessum, vel denegatum.
- 44 Priuilegium debet regulari secundum petitionem: & concessio dubia debet referri ad petitionem, & secundum eam intelligi.
- 45 Confirmatio simpliciter concessa intelligi debet, quoad omnia contenta in instrumento, vel scriptura, cuius petita

- petita est confirmatio: etiam ubi verba essent ambigua.*
- 46 *Approbatio relativa intelligi debet secundum relatam, quod censetur esse in referente, cum omnibus suis qualitatibus.*
- 47 *Quando ex pluribus appositis, unum tantum reprobat, reliqua confirmata videntur.*
- 48 *Quotiescumque princeps confirmando potest dare, & dando confirmare, simpliciter providendo facit ratum & confirmatio presupponit iam ius competere.*
- 49 *Donatio, vel concessio principis, ut constare possit, debet de eius mente constare.*
- 50 *Privilegium principis intelligitur, & declaratur secundum petitionem partis impetrantis.*
- 51 *L. 16. tit. 1. for. de Vizcaya refert usum, forum, & privilegium illius domini iuxta quod omnes Vizcagini originarii immemorales (hoc probato) sunt nobiles, ubique, & hoc confirmatur nostris regibus, & n. sequen.*
- 53 *Iura sunt intelligenda iuxta mentem, & rationem, & non ex verbis.*
- 54 *Statutum præfigens formam, & modum probandi nobilitatem confirmatum à principe, valet.*
- 55 *L. 13. tit. 1. del fuero de Vizcaya confirmada por los Reyes de Castilla expressè disponit, que todos los Vizcaynos son homes hijos dalgo y de noble linaje, y limpia sangre, y que tienen provision Real, para que los nueuamente conuertidos de Iudios y Moros, ni sus descendientes no*
- puedan biuir, ni morar en Vizcaya.*
- Idem cauetur expressè in l. 9. tit. 9. & in l. 3. tit. 16. eiusdem fori dict. numer. 55.*
- 56 *Improbatur intellectus a Ioan Garci. assignatus ad. d. l. 3.*
- 57 *Forus præd. de Vizcaya, obseruari debet, no solo en la tierra llana de Vizcaya, sino tambien en las villas y ciudad, vniuersalmente quia nouissimè est confirmatus.*
- 58 *LL. de Vizcaya decedentes omnes Vizcaginos esse fidalgos quomodo intelligende & nu. 59.*
- 60 *Verbis enūciatiuis propter aliud emissis standum non est, quando contigerit de ipsis principaliter dubitari.*
- 61 *Verba narratiua supplicantium non habent vim depositionis.*
- 62 *Verba legum fori de Vizcaya, quibus cauetur Vizcaginos omnes esse nobiles, sunt dispositiua.*
- 63 *Verba enūciatiua dicuntur illa, quæ continent præbulum, vel præmium, in quibus non consistit voluntas, seu per se non stant, sed in aliud transeunt, & non est verbū principale orationis.*
- 64 *Verba enūciatiua quando sunt necessaria ad actū de quo agitur & eius validitatem, tunc probant quoad illum actum.*
- 65 *Verba enūciatiua in quibus princeps fundat suam intentionem, habent vim dispositionis.*
- 66 *Idem indicatur de verbis narratiuis quando legislator se fundat in illis ad dispositionem, quod de verbis dispositiuis.*

67 Tunc

- 67 *Tunc dicitur intentio principis fundari super narratis, quando narrata habent se per modum causæ ad id, quod in literis continetur, vel quando sunt necessaria, vel conferunt ad id de quo agitur.*
- 68 *Verba enūciatiua inducunt dispositionem, quando enūciatum importat dispositionem, & profertur ab eo, vel ab his, qui disponere possunt.*
- 69 *Verba enūciatiua in antiquis bene probant, etiam contra tertium, quando in pluribus scripturis illud enūciatur, vel quando concurrunt longa possessio.*
- 70 *Quod procedit etiam si non proferantur à principe, neque constet illū fuisse de ipsis informatum: & verba ex certa scientia, & animo de liberato apponi consueva in decreto principis, efficiunt presumptionem informationis, quanuis non essemus in antiquis.*
- 71 *Verba enūciatiua etiam in non antiquis probant, & inducunt dispositionem, quando princeps rescribit, aut aliquid concedit motu proprio, & super tali assertionem eius fundatur intentio.*
- 72 *Verba enūciatiua indicunt dispositionem, quoties narrantur per modum causæ finalis ad id quod disponitur.*
- 73 *Verba enūciatiua per modum causæ finalis in sententia prolata, disponunt.*
- 74 *Exempla non arctant regulam.*
- 75 *Ratio finalis, ac principaliter contemplata ad aliquam dispositionem, non modò non restringitur ad casum de cisum, verum etiam extenditur ad*
- omnes illos casus, qui veniunt, & inferuntur sub sua ratione finali expressa.*
- 76 *Quod procedit etiam si sequeretur legum correctio.*
- 77 *Et etiam in exorbitantibus.*
- 78 *Ratio expressa debet attendi tanquam virtus animalis ipsius. l. & tanquam genus prædicans de suis singulis speciebus.*
- 79 *Cum multa habent eandem rationem, licet de vno fiat mentio, id fit exempli causa, non ut restringatur ad expressum tantum: nec dicitur extendi constitutio etiam odiosa quando extenditur ex ratione expressa.*
- 80 *Quando ratio est expressa in dispositione, in ea comprehenduntur intelliguntur omnes casus, qui ipsi rationi conueniunt; non quidem per viam extensionis, sed sicut genus comprehendit suas species.*
- 81 *Si lex habet rationem expressam, dicitur habere spiritum, & animam patentem: sicut enim homo consistit ex anima, & corpore: sic & lex siue statutum ex verbis, & ratione: verba autem sunt sicut corpus, & superficies: ratio verò sicut spiritus, & anima: & virtus legis consistit in substantia rationis; maximè quando ratio est expressa.*
- 82 *Expressum dicitur quod sub ratione comprehenditur, etiam si ille casus sit omissus.*
- 83 *Sicut corpus humanum regulatur ab ipsa anima, ita lex regulatur à sua ratione: ratio enim se habet ad legem, sicut anima ad corpus, & sicut dicitur corpus ex dispositione anime, ita lex*

- lex ex dispositione rationis.
- 84 Ratio legis ubi quæque locum habet, ibi quoque & legis dispositio.
- 85 In his, quæ per rationem legis comprehendantur, non dicitur fieri interpretatio extensiva, sed comprehensiva.
- 86 Et tunc dicitur fieri interpretatio intellectiva, non verò extensiva.
- 87 Et non dicitur lex extendi, sed includi ille casus, sub eiusdem. l. dispositione.
- 88 Dispositio solet ampliari ex verbis proœmialibus ipsius dispositionis.
- 89 Proœmium & præfatio consideranda sunt tãquam id propter quod sunt ceteræ dispositiones, quæ omnino sunt ad ipsum referenda, ne ab eo discrepent.
- 90 Illud, quod colligitur ex præfationibus, dicitur expressè actum.
- 91 Præfatio legis si sit generalis, lex ipsa genericè intelligenda est; quamvis in sequentibus specificè disponat.
- 92 Omnis ratio finalis generalis ostendit evidenter quid statendum sit in cæteris casibus, ex illa met ac eadem causa & ratione dependentibus.
- 93 Non videntur dissidentia, quæ in ratione conveniunt, quia ratio est coniunctio duorum casuum ad eundem finem tendentium.
- 94 Ratio alicuius dispositionis nihil aliud est, quam ordo rerum ex causa illa gerendarum.
- 95 Per divinam rationem interpretamur scripturas: ratio enim nõ fallit, nec fallitur.
- 96 Quælibet dispositio ex causa sua generali, & finali regulari, & interpretari debet restrictivè, vel extensivè.
- 97 Quando ratio est generalis, & finalis extendit, & ampliat dictum speciale ad omnem casum in quo militat eadem ratio.
- 98 Ex ratione etiam præsumpta & coniecturata quælibet dispositio regulatur.
- 99 Lex dicitur omne quod in ratione consistit.
- 100 Ratio dicitur lex communis ad omnes casus; & non inspicitur, an in dispositione sit idem casus, vel non, sed tantum ratio consideratur: quia non sufficit diversificari casus, nisi ratio diversitatis reddatur.
- 101 Ratio legis quando est generalior, & decisio particularis, tunc ratio illa generalis pro ipsa met lege habetur & decisio loco exempli est.
- 102 Quod procedit etiam si sequeretur legum correctio, & in exorbitantibus.
- 103 Ratio generalis legis facit omissum prædicari veluti de ipsa lege.
- 104 Ratio legis expressa quando aliquem casum ambit, ac complectitur, proinde est ac si ab ea fuisset expresse decisus.
- 105 Ratio dispositionis est ipsa dispositio, vel saltem potissima pars ipsius veluti suus spiritus, & sua anima.
- 106 Essentia legis, vel statuti consistit in mente statuentium, & legis ratio est mens legis.
- 107 Omne genus agit secundum rationem propter suum finem: ideoque non tã consideramus verba, seu media ipsius dispositionis, quam finem ad quem ipsa dispositio dirigitur.

- 108 *Causa finalis* etsi plerumque post dispositionem assignari soleat, semper est prima quoad ordinem intellectus, & ultima in fieri dispositi.
- 109 Illud dicitur esse in scriptis, quod ex verbis, & ratione colligitur, aut infertur.
- 110 Nihil melius, aut urgentius desiderari potest, quam explicatio, vel interpretatio facta ab ipso disponente.
- 111 Omnis dispositio cum expressione cause dicitur esse declaratoria illius cause.
- 112 Extensio regulariter fit de casu expresso ad non expressum, ex sola coniectura vero simile.
- 113 Generale est in omni dispositione, ut ex identitate rationis fiat extensio de casu ad casum.
- 114 Ratio expressa in lege habetur pro ipsa met lege, adeo ut legis decisio loco exempli habeatur, sicque non arctet regulam, id est, illam rationem generalem, quæ pro regula habenda est.
- 115 *Causa finalis* alicuius dispositionis quæ dicatur.
- 116 Verbum *Sum es fui*, denotat essentiam & substantiam veram.
- 117 Ratio generalis expressa considerari debet ut genus & continens omnes species, etiam diversas sub illo genere.
- 118 Ratio expressa & ad unguem conveniens casui de quo agitur, observanda est, & secundum illam indicandum.
- 119 Ratio expressa quando ad unguem convenit casui de quo agitur, dicitur esse casus legis.
- 120 *Allegatio partis* quando est unica & fundata in sola una ratione, illamque lex, aut princeps non impugnat, tunc illa videtur approbata, & potest allegari sicut ipsa lex.
- 121 Quando aliquis actus confirmatur à superiore, qui non poterat fieri ab ipso supplicante citra auctoritatem confirmantis, & sic erat nullus, tunc totum illud confirmatum denominatur ab illo confirmante; & sic confirmans dat.
- 122 Dispositio non solum inducitur ex tota lege, sed etiam ex singulis eius partibus.
- 123 Actus condendæ legis non tribuitur consultori, neque cõpilatori, neque senatui legis confirmandas offerenti, sed attribuitur ipsi principi qui consulitur & confirmat.
- 124 Enuntiatum, siue incidenter, siue principaliter de eo agitur omnino probat adversus ipsum principem.
- 125 Verba narrativa per modum cause adducunt dispositionem.
- 126 Notorium dicitur quod iure, communi uniuscuiusque provintie est decisum, ac redactum in corpore iuris.
- 127 Notorium dicitur, quod constat extenore privilegiorum.
- 128 Verba enunciativa geminata inducunt plenum effectum & dispositionem.
- 129 Per geminationem tollitur omnis dubietas.
- 130 Geminatio tollit suspensionem deceptionis.
- 131 Lex potest conferre, & declarare nobilitatem in proprietate.
- 132 Nobilitas provenit à principe, & illi proprie

- proprie dicuntur nobiles, qui fuerunt ab imperatore nobilitati.
- 133 Ille est nobilis, quem lex, aut princeps appellat esse talem, præcipue si sciens illius conditionem hoc fecerit.
- 134 Confirmationes geminatae & iteratae, præsertim variis temporibus, firmiore & efficaciore faciunt voluntate disponentis, tanquam ex maiore de liberatione procedentes.
- 135 Quando præscribitur aliquod ius vniuersale, non habet locum regula quod præscriptio non extenditur, in præscripto iure vniuersali, alio in possessione non existenti: illud ius ad omnes res ad omnesque personas extenditur.
- 136 Vale la consecuencia: Vizcaynos, ergo hidalgos.
- 137 Verba enuntiativa per modum causæ adiecta ab eo, qui habet potestatem disponendi, inducunt dispositionem.
- 138 Las leyes de Vizcaya que disponen que todos los Vizcaynos son hijosdalgo, se han de entender y entendiéndose no solo en Vizcaya, si no tambien en todos estos Reynos.
- 139 Nobilis Hispanus in tota Hispania in regionibus Regi subditis gaudere debet sua nobilitate, dum tamen in Hispania natus sit, ut latius hic.
- 140 Fidalguia probatur per immemorialem, quæ immemorialis refertur ad tempus, quod magis utile ei fuerit qui eam allegat.
- 141 Vizcagini ex consuetudine immemoriali, & huiusmodi possessione, vel quasi, sunt fidalgui.
- 142 Immemorialis habet vim legitimi tituli, adeo quod allegatio tituli non sit necessaria secundum communem.
- 143 Qui probat immemorialem, proculdubio satisfacit verbis nostræ. l. 8. in priori parte, ibi, que por todo junto se prueue, &c.
- 144 Viri Hispani, quos constat a nobilibus procreatos esse, pero biuieron siempre en lugares libres y sin distincion, nobiles sunt pronunciandi.
- 145 La diferencia entre el señorio de Vizcaya y otros lugares de España exēptos de pagar pechos.
- 146 Vizcagini omnes ab origine sunt notorii nobiles in proprietate.
- 147 Lex scripta semper loquitur, & est in viridi obseruantia.
- 148 Vizcagini in vim & virtutem legum suarum in materia suæ nobilitatis possunt dicere, sicut de instrumento, ac scriptura publica, quod semper facit rem manifestam, certum atque notorium & indubitatum.
- 149 Vizcagini respectu suæ nobilitatis possunt etiam dicere quod sunt in casu claro, ac expresso nobilitatis iam probatae.
- 150 Casus clarus & expressus dicitur, quoties directus sensus procedit ex immediata ac propria verborum significatione.
- 151 Illud euidenter constare dicitur, quod constat ex tenore privilegij, vel instrumenti.
- 152 Disputari non potest de validitate, aut obseruantia legum fori de Vizcaya, cum fuerint late & confirmata a principe habente potestatem eas instituendi

- instituendi, ac confirmandi, & declaratio nobilitatis Vizcagine, non sit contra diuinum, aut naturale, nec etiam contra sacros Canones, sed omnino ac inuolabiliter secundum illas est indicandum.
- 153 Nobilitas non nascitur in ictu oculi, neque equaliter, sed comparatiue ad alios ignobiles.
- 154 Vizcagini sunt puri, ac impermixti Hispania ab origine, qui nullis unquam, aut status sui conuulsionibus fuere conuassati, aut prisca sua lingua, amictus, vel libertatis commutatione pertulere, præter illam Augusti Cesaris temporariam calamitatem.
- 155 Lingua Vizcagina, una ex septuaginta illis Babylonicæ temeritatis diuinitus inspiratis, censeari potest.
- 156 Nomina Regum, Urbium, populorum, & fluuiorum Cantabrie antiquissima.
- 157 Lingua Tubalina in aliquo non deprauata in Vizcaya viget, atque amictus mulierum.
- 158 Nobilitas Vizcaginarum antiquissima.
- 159 Nobilitas gentis est, esse indigenas, aut vetustissimos, aut primos duces illustres, ac præclaros multos stetisse.
- 160 Romani nullam Cantabrico idiomaticam commutationem inferre potuerunt, licet apud victos omnes occiduos, vna cum Imperio linguam quoque suam inuexerint.
- 161 Ioannis. c. 8. Nos semel Abrahamæ sumus, & nemini seruiimus unquam, sensus & intellectus, & nu. 162.
- 162 Matthæi. 22. libri: Licet census dari Cesari, aut non darentur, & numeris sequentibus.
- 165 Moneta forera soluitur in signum dominica absolute potestatis.
- 166 Vizcagini nunquam persoluerunt Principi suo tributum ullum.
- 167 Cum Vizcaginis à Principibus suis non minus liberaliter actum est, quam cum nobili Virgine, & valde formosa suo sposo.
- 168 Fidalgi Hispania non soluunt monetam foreram.
- 169 An tributum istud monetae forerae, indicatiuum supremæ potestatis sit licitum? & nu. 172.
- 170 Regum. 2. c. 24. sensus & intellectus, David in populi enumeratione peccauit duplici peccato, superbiae nempe, & omissionis, non vero peccato auaritia, ut in nu. 171.
- 173 Vizcagina gens egregiam fidem exhibuit ceteris Hispania populis, tempore destructionis generalis Hispania, & occupationis ipsius à Mauris, ut hic.
- 174 Cantabrorum animus, & pertinacia in debellando.
- 175 Cantabricis principibus, à Castellani Imperij Regibus, Ducalis honoris ut plurimum fuit delatus in domesticos suos Africanos hostes, & exercitus.
- 176 Pueri Cantabri plateatim decantare solebant, Vizcaya la libertad, dō de son los hijosdalgo.
- 177 Vizcaginus originarius, ergo fidalguus.
- 178 Casus in practica contingens de quodam traspagano litigante super sua nobilitate, eo solū quod suus auus eloqui solebat idioma quoddam, quale solent Vizcagini ceteris Hispanis non intelligibile.
- 179 Maximiliani Imperatoris, & Serenissimi Caroli Hispaniarum Principis attestations in fauorem nobilitatis omnium Vizcaginarum.
- 180 Principes nihil audiunt, aut instruntur,

- 181 *Apud Guipuzcoanos, & Alabenses sunt integri pagi, ubi omnes, ac singuli eorum sunt nobiles in proprietate.*
- 182 *In materia seruitutis valet argumentum ab eo quod inuenitur apud alios conuicinos.*
- 183 *Ex qualitate extremorum præsumitur de medijs.*
- 184 *Ex his que sunt ante & post, exponuntur, que sunt media.*
- 185 *Vizcaya, y Guipuzcoa, & Valles de Orofco, Llodio, Menaylos, & de Escua, por solo auerfe defedido de los Moros, son auidos y tenidos y reputados por sola res conocidos de hidalgua en propiedad para sus naturales originarios immemorales.*
- 186 *A los Troyanos fueron concedidos todos los priuilegios que auian los ciudadanos Romanos, porque estos se prueuan fer de la depedencia de aquellos.*
- 187 *L. nostra. 8. formam probandi nobilitatem in Hispania præfigens, loquitur & procedit in illis locis in quibus actus distinctiui positui, de quibus ipsi loquitur inueniuntur: secus, ubi nulli existunt, cum numer. sequentibus.*
- 188 *Lex debet esse possibilis, hoc est, quod possit obseruari ab illis, quibus datur.*
- 189 *Eadē leges nō semper cōueniunt, nec vtilis sunt omnibus cōmunitatibus, & rebus publicis, tametsi omnibus cōueniat, & propriū sit ratione, & iure ad iustitiā normā, & regulā institutas esse.*
- 190 *In locis omnino liberis, ubi nulli existūt actus positui distinctiui, quomodo possit, & debeat probari nobilitas.*
- 191 *Nobilitas, que prouenit à maioribus, est vera nobilitas, perpetua, & generalis nunquamq; loco dimouetur.*
- 192 *Omnis dispositio semper debet restringi pro qualitate, statu ac conditione personarū, cū quibus est sermo.*
- 193 *Omnis intelligentia colligitur ex causis dicendi.*
- 194 *Et ex circumstantijs personarū ad quas sermo dirigitur.*
- 195 *Omnis intelligentia defami debet ex serie, & tenore, ac totū simul aggregata orationis contextu.*
- 196 *Et ex illis circumstantijs, que cōsistunt in sensu cōmuni in infinitis causarū figuris, que non possunt, nec debent certis specialibus regulis concludi.*
- 197 *L. nostra. 8. solū agit de occurrēdo in futurum tegnis, fraudibus, fauori, & impressione eorū, qui per tēporarios quosdā actus positiuos, per fas, & nefas falsā de facto sibi vsurpāt nobilitatem.*
- 198 *L. nostra. 8. si aliud voluisset, formam probandi nobilitatem in locis omnino liberis præfixisset.*
- 199 *Lex quoties vnū disponit, & alterū præsupponit, ad hoc vt locū habeat dispositū, verificari prius debet præsuppositū.*
- 200 *Casus omisus remanet in dispositione iuris communis.*
- 201 *Dispositio de vno casu nō extenditur ad aliū, ubi diuersa subest ratio.*
- 202 *Quando lex præsupponit vnū casum, proinde est, ac si à principio dixisset, se specialiter in illo, & in genere sub illo solū casu cōprehēso velle intelligi.*
- 203 *El elemēto del agua, en todas partes es elemento: pero no por esso lo dispuesto en el agua que siēpre corre, ha lugar, ni procede en el agua tēporal interpolada.*
- 204 *Vna enim eadēq; res, quoad intellectuale considerationem, ubi plures intelligendi*

- ligendi forme concurrunt, bene diuiditur, & diuersificatur.*
- 205 *Lex generalis nō extēditur ad loca ubi qualitates ipsius legis verificari nō possunt.*
- 206 *Omnes, qui eius sunt cōditionis, vt iure militari testari non possint, si tamen in hostili loco deprehendantur & illic decedant, quomodo velint & possit testantur.*
- 207 *Nulla est lex tam precisa nec stricta quin recipiat moderationē à tēpore, loco, qualitate personarum, & alijs circumstantijs.*
- 208 *Dispositio quæcūq; etiā si loquatur p̄ verba, quo quomodo, & c. nihilominus restringitur ad modos p̄portionabiles.*
- 209 *Valde iniquum esset petere actus positiuos, ubi non inueniuntur.*
- 210 *Impossibile est querere actus immemorialis possessionis.*
- 211 *Lex nostra. 8. non excludit illam iuris communis probationē, que recepta pro circumstantijs loci, & personarū, ubi nulli actus distinctiui, & extrinseci inueniuntur.*
- 212 *Castellani principes nullam comutationem legibus & consuetudinibus Vizcaie inferre possunt, nisi vt hic.*
- 213 *Leges generales non extenduntur ad leges speciales prouinciæ vnus.*
- 214 *Qui in vno se submittit, aperte in alio non vult esse obligatus.*
- 215 *Prouincia, regnū, aut Comitatus alteri vnitus quibus legibus & consuetudinibus regatur?*
- 216 *Ita vna prouincia potest alteri vniri, vt vtraq; suā primæuā naturā retineat.*
- 217 *Leges, forus, & cōsuetudines Vizcaie sunt à nostris regibus post vnionem*
- confirmatæ.*
- 218 *Los señores de Vizcaya no entraron dādo, otrocando, sino recibiendo ciertos derechos limitados, y la mitad de la rayz que tenían los hijos delgo.*
- 219 *Vizcaya es tierra partida, y tiene sus fueros jurados y guardados, y aldeas sobrefe, como se refiere en la Chronica del Rey dō Iuā el. I. año. 12. c. 2. col. 4.*
- 220 *Leges specialiter iuratæ, quales sunt dominiy Vizcaie, nō censentur abrogatæ per clausulā, nō obstantibus, & c.*
- 221 *Dispositio specialis nō mutatur nec corrigitur per legem, vel dispositionem generalem subsequētam.*
- 222 *Lex generaliter loquēs nō cōprehēdit priuilegiatos in genere.*
- 223 *Opinio Otaloræ de nobilit. 3. p. c. 8. n. 7. que videbatur nostræ cōtraria, saluatur, & declaratur, vt hic.*
- 224 *In prouincia, ubi sunt nobiles, ibi necessario regulariter positio ignobilitatis sequitur: nō verò valet consequētia, quod ubi sunt nobiles: ibi tributa persoluant, qui sunt ignobiles.*
- 225 *Ad tollendam consequētiā sufficit dare vnā instantiam.*
- 226 *Acuerdos de Valladolid y Granada de, los años d. 45. y. 50. como se entiēdā*
- 227 *Vbi non conueniunt, vel ubi deficiunt verba legis, neq; eius dispositio locum habet.*
- 228 *Index libri Ioannis ab Otalora de nobilit. in verb. nobilis in locis liberis, como en Vizcaya, vltra possessionē immunitatis debet probare, el solar conocido, aliter non gaudebit in alijs locis nobilitatis iure, infideliter hoc deduxit ex corpore libri authoris.*
- 229 *El Vizcayno q̄ prouasse solar conocido*

- nócido, o la possessiõ inmemo-
rial de su nobleza, no ay duda
fino q̄ es hijodalgo, y que por
tal lo han de declarar.
- 230 *Citatio requiritur cum agitur de graui
præiudicio alicuius, & aliter fa-
ctum, est nullum.*
- 231 *Specialis derogatio requiritur constitu-
tionũ conciliarũ, alias in generali le-
gũ derogatione nõ cõprehenduntur.*
- 232 *Non valet decretum, neq; declaratio
contra legem claram, & indubitabi-
lẽ, vel contra regulã iuris etiam er-
rore non expresso.*
- 233 *Senatus non habet authoritatem abro-
ganda, aut ledenda legis.*
- 234 *Sed recurrẽdũ est ad assensũ populi libe-
ri qui talẽ legem sibi est de pactus.*
- 235 *Populi adherentes, supremam maies-
tatem post Deum, nõ agnoscũt, sed
tantũ observant comiter.*
- 236 *Sentẽtia lata cõtra leges expressas, &
manifesti iuris formam, est nulla.*
- 237 *Idẽ est quãdo sentẽtia fertur cõtra ra-
tionem generalem, vel expresso errore.*
- 238 *Notorietas erroris in proposito cõstat
per facti euidẽtiam etiã si in decre-
to, vel sentẽtia nõ fuerit expressus.*
- 239 *Infantiones Vizcayã, eorumque domus
sunt nobiles.*
- 240 *Infantiones Castellæ unde, & quare
sic dicti sint: & nu. 245. cum seqq.*
- 241 *Los hijodalgo de Castilla se llama-
uan Infantones en tiempo del
Cõde don Fernan Gonçalez.*
- 242 *El Rey D. Sãcho Garces. 4. Rey de
Nauarra por la vitoria q̄ le ayu-
darõ a ganar cõtra los Moros,
los Rõcalenses sus vassallos, les
torno à dar nueua carta de hidal-*
- guia en cõfirmacion, y reualida-
ciõ del priuilegio dado por el
Rey dõ Fortũ Garces su padre,
declarãdolõs por Infãzõnes hi-
jodalgo libres de todo tributo.
- 243 *Los Infantones de Vizcaya, que
preeminencias tienen, y como
son hidalgos, & nu. 244. agitur
de Infantionibus.*
- 246 *Este vocablo, Infanton, puede
auer salido de la milicia, por dos
razones, ut hic.*
- 247 *No ha faltado quiẽ sustẽte q̄ en fiẽ
do vno soldado por el mismo
caso es ya noble.*
- 248 *Ioan Iacobo Tribulcio capitan ge-
neral de la Caualleria del Rey
Francisco de Francia, dezia q̄ en
siendo vno soldado puede de-
fãzar a vn cauallero.*
- 249 *El Vizcayno Infanton no puede
ser executado e su cauallo, y ar-
mas, ni en las casass de su mora-
da, aunq̄ aya renunciado su hi-
dalguia, ni el executor le ha de
llegar cõ quatro braçass a su ca-
ssa, y otras preeminencias.*
- 250 *Alguno de los Reyes Godos puso
a la naciõ Vizcayna el titulo de
Infanzonia en declaraciõ de su
antigua nobleza, y por significar
les la voluntad y gracia cõ q̄ se
adhirieron y encomendaron à
ellos, vide num. 260. & 294.*
- 251 *Infanzones segũ ley de partida fue-
ron llamados los señores de va-
sallos no titulados.*
- 252 *Los feudos e Castellano passauã de
los nietos por linea recta de va-
rõ, y lahẽbra no succedia en ellos.*

Val

- 253 *Valuadores quien sean y como fuerõ lla-
mados por otro nombre capitanes,
o caudillos de la milicia, & num. 151.*
- 254 *Los Ducados, Condados, y Marquesa-
dos, primero fueron gouernos y
administraciones militares y des-
pues el Emperador Adriano los hi-
zo perpetuos y hereditarios, y des-
ta origen son los mas de los esta-
dos del Imperio de Alemania.*
- 255 *Infanzones tambien se dezian los escu-
deros hijodalgo particulares sin se-
ñorõ de vassallos.*
- 256 *No todo hijodalgo es Infanton: pero si
lo es e Infanton.*
- 257 *El Cauallero y señor de titulo no por
esso dexa de ser hijodalgo.*
- 258 *Qualitas impertinens non impedit quid
in legato contineri.*
- 259 *El Vizcayno originario Infanton tiene
fundada su intencion de hidalguia
en propiedad solo por razon de-
te titulo porque lo es de nobleza.*
- 260 *El Infanton del señorio de Vizcaya tie-
ne nobleza mas qualificada que los
hijodalgo no Infantones.*
- 261 *Esta antiguedad de la Infanzonia es del
tiempo de los Godos.*
- 262 *Vassallaje como venga por varonia cõ-
firmacion e inuestidura del Princi-
pe, induze nobleza.*
- 263 *Obedientia enim & vt tibi pareatur, est
dignitas.*
- 264 *Ex iurisdictione, & administratione,
quã habent domini vassallorũ ac-
quiritur dignitas publica.*
- 265 *Plebei nec ceteri equestris ordinis no-
biles veluti maioratũ possessores & cõ-
similes, nõ habet publicã dignitatem.*
- 266 *Accidẽtia & qualitates magnã partẽ
cõferũt ad cognoscẽdũ quicquid est.*
- 267 *Talis presumitur substãtia, qualis est
qualitas & superficies: & tale pre-
sumitur inuisibile esse, quale visibi-
le illud esse figuratur.*
- 268 *Animata cũ agũt operationes naturales
debitas propriae speciei, intendũt pro-
priae virtuti, per quã habet perfectio-
nem, & tunc nobis constat quod ha-
bent formam.*
- 269 *La rayz del Infanzonazgo de Viz-
caya no se puede vender libre-
mẽte sino cõ cierta solenidad
de pregones y aforamientos, vt
latias hic.*
- 270 *La rayz del Infanzonazgo no pue-
de ser cõfiscada aunq̄ sea por crimẽ
lesa maiestatis diuinae vel humane.*
- 271 *Nadie puede disponer por testamẽ-
to de la rayz del Infanzonazgo
teniẽdo parientes trõqueros de
tro del 4. grado, aunq̄ sea en fauor
de causa pia: & hoc fuit necessa-
rium illi prouincia, vt in num. 273.*
- 272 *Lex vel statutũ prohibẽs fieri aliena-
tionẽ rerũ immobiliũ in ecclesiã vel
piã causam, an sit valida?*
- 273 *An licitũ sit in foro anime instituire hæ-
redes extraneos, deficiẽtib; necessa-
rijs: omisis legitimis indigentibus.*
- 274 *Prohibitio alienationis domus maiorã
sẽper videtur inducere tacitũ fidei
commissum in fauorem agnationis,
ex qualitate rei; etiam si ratio illa
non exprimatur.*
- 275 *Vinculum dũ nõ dissoluitur, habet vim
impeditiuam, & facit rem prædica-
ri prout nunc.*
- 276 *Aliud est esse aliquem liberum, & ex-
peditum, aliud liberandum & ex-
pediendum.*
- 277 *Et si aliquid à nobis abire possit, ac-
cipitur tamen in eo statu in quo est
antequam abdicetur.*
- 278 *Seruus impignoratus non consequitur à
suo domino, eodem que debitore im-
pignorantia*

- pignorante libertatem directè sibi legatà, quæ tamen iure directo alio qui valuisse nisi præsens retentionis impedimentum subsuisset: sed obseruatur quod hic dicitur.
- 279 Res etiam ratione destinationis solet prædicari aliter, & censetur esse in ea re adquam destinata est.
- 280 Cuius naturæ est finis, eiusdem quoque sunt ea, quæ ad illum tendunt.
- 281 Intentio, & causa contemplata declarat qualiter res aliqua, sit censenda.
- 282 Differentia circa plus & minus non distinguitur per genus sed per speciem: & alia in proposito.
- 283 Costumbre immemorial, es en todo Infantazgo de Vizcaya que los padres siempre donan a sus hijos varones mayores la casa y caferia principal, y todos los de mas bienes rayzes que tienen y apartan a los otros sus hijos, y hijas con un arbol y rayz, distribuyendo entre ellos el dote de la nuera futura o presente, & alia in proposito. nu. 284.
- 285 Los Infanzones de Vizcaya q̄ sean notorios hijosdalgo prueua se por muchas cosas, vt hic.
- 286 Ex pluribus præsumptionibus simul iuris resultat plena intentionis probatio. Ex præsumptionibus potest quis quando que in ciuilibus condemnari: secus in criminalibus, ibidem.
- 278 Accidentia, & qualitas rei prædicata plenè probant eius substantiam.
- 288 El Infanzazgo de Vizcaya, es un solar indicatiuo, demonstratiuo de nobleza, y hidalguia en propiedad, que de muy antiguos
- principios a esta parte es llamado Infanzonia.
- 289 Titulus immemorialis possessionis debet indubio referri ad causam vetustiore: & ad illam, quæ eam potuit præcedere, vt in nu. 291.
- 290 Omnis immemorialis supponit quid infinitum, a qua nullum tempus finitum potest deduci.
- 292 Ex infantionũ statu præsentis, & præterito adhuc retro præsumimus in præteritum, vt virtute immemorialis possis excogitare causam quam velis fortiorem.
- 293 Infantionatus, in ceta quasi possessione, & vsu immemoriali, præstat tantum, quatum ipsa vera, ac realis possessio in alijs rebus corporalibus præstitisset.
- 294 Verisimile est admodum quod Gothorũ Reges præscã Infantionũ nobilitatẽ cũ simili titulo declarauerint.
- 295 Princeps solet voluntarijs accessionibus prouinciarũ magnopere congratulari.
- 296 Ea est accipienda coniectura per quam actus sustineatur de iure.
- 297 Tẽpus æquiualeat veritati. & nu. 299.
- 298 Omnis immemorialis dat possidenti ius plenũ, dominiũq; directũ ex præscriptione immemoriali acquiritur, vt in num. 299.
- 300 Immemorialis tribuit ius tituli, vt sicut per priuilegiũ potuisset quis tale ius consequi, ita & per immemorialem consuetudinem, vel possessionẽ cum allagatione tituli, vel priuilegi.
- 301 Titulus infantionatus semper fuit verus ac proprius titulus antiquæ, & perfectæ nobilitatis in proprietate.

302 Tale

- 302 Tale censetur vnumquodq; quale de nominatur ab appellatiuis.
- 303 Vna pars populi potuit, & potest se qualificare, ac reputare, super aliã ad distinguendam & inducendam suam nobilitatem.
- 304 Præterens immunitatem, & nobilitatem, ratione alicuius priuilegi, de quo non constat, id probat per tempus immemoriale possessionis, vel quasi, & reputationis huiusmodi immunitatis, & nobilitatis: si verò priuilegiũ min⁹ validũ producat, sufficit cũ eo quadraginta anni possessionis & reputationis huiusmodi.
- 306 Omnis nominatio, & reputatio realis constituit in quasi possessione talis in ris si aliud non repugnat.
- 305 Immemorialis quasi possessio excludit præsumptionem in contrarium.
- 306 El Vizcayno Infanzon, es hijodalgo por via de solar conocido indicatiue de su nobleza: demas de fer hijodalgo notorio por solo fer Vizcayno.
- 307 Los pueblos libres de Valladolid, y Salamanca, &c. en que se diferencian fer de Vizcaya.
- 308 Argumentum à simili, data dissimilitudine, perit.
- 309 Executorias de hidalguia se hã librado y sacado muchas en Valladolid, y en Granada en fauor de Vizcaynos en virtud de sola la reputacion immemorial.
- 310 In Vizcaya potest sufficienter, & cõcludenter probari nobilitas per reputationem immemoriam.
- 311 Por prouisiõ Real q̄ aqui se infiere, se mando quitar y testar del li-

bro de luã Garcia Fiscal de los hijosdalgo de Valladolid, lo q̄ toca cõtra la nobleza de Vizcaya.

Quæst. 17. & 18.

In eadem l. 8. tit. 1. l. 2.

An Vizcagini originarij immemorales sint nobiles, hoc est, hijosdalgo? & an in dominio Vizcagie possit probari nobilitas possessoria?



Vero quinto principaliter super hac eadẽ. l. 8. huius tit. 1. l. 2. nouæ Collect. regie an in dominio Vizcagie. (vbi nullis vtrq; status, nepe

nobilis, & plebei, signis aut actib⁹ possit suis seu positius distinguitur, quia ibidẽ nullus soluit tributũ regi nostro, sed oēs sunt liberi, exempti ac immunes à contributiõibus, nec aliqui sunt actus distincti ui, quib⁹ distinguantur nobiles à plebeis) possit probari nobilitas possessoria, sic; in effectu querimus, an Vizcagini originarij immemorales sint nobiles, hoc est, hijosdalgo, nec ne?

Et in hoc prima quidẽ facie dubiũ facere videntur nouiter tradita in specie per Ioan. Garcia de nobilitate glo. 7. nu. 23. cum sequen. qui in ea est sententia. t̄ Que en Vizcaya est difficillima pbatio nobilitatis possessoria, porque falsa la pronancia de hidalguia possessoria, y de hidalguia proprietaria que resulta de possessione, iuxta. l. 2. tit. 2. p. 2. & l. 7. & 8. hui⁹ tit. 1. l. 2. noue Collect. reg. y esta tiene por resoluciõ verdadera:

† Y prouisiõ q̄ en materia de hidalguia de possessiõ no vale esta cõsequencia: Es Vizcayno originario, luego es hijodalgo. La q̄ segũ el dize, año

la conceden los Vizcaynos verdadera-
mente hijosdalgo. Pero no por esto dize
quiere obscurecer la nobleza de algu-
nas familias de Vizcaynos, las quales
son notoriamente hidalgas: † Afirmán-
do que ay algunas casas en Vizcaya en
las quales concurrían las qualidades que
dixo ser necesarias en la glos. 18. casa,
suelo, boz, apellido, armas, y varonia en
montañas, y que sean individuales, de
cuya hidalguia no se pueda dudar: y no
bra algunas no escluyendo otras si vniere
semejantes a ellas, la casa de Muxica:
la casa de Buytron: la casa de Hurqui-
zu: la casa de Auendaño: la casa de
Arteaga: la casa de Salcedo: la casa de
Salazar: la casa de Munatones: la casa
de Zamudio: la casa de Ligizamo: la
casa de Aulestia: en estas y en otras se-
mejantes bien admite hidalguia de so-
lar: pero el que no deciede de estas ca-
sas, ni otras semejantes a estas, si las ay,
no luego por ser Vizcayno ha de entender
q'es hijosdalgo, pues le falta la distincio-
n sin la qual, ni de derecho común, ni de Es-
paña no ay dar hidalguia: esta es en su-
ma su opinion. La qual el funda con al-
gunos fundamentos, y responde a otros
contrarios a la suya, y lo vno y lo otro
referire a qui a la letra con claridad y dis-
tincion, para que mejor se entienda vis-
to esto, y lo que adelante diremos en fa-
vor y gracia del nobilissimo señorío de
Vizcaya, la poca razon y justicia que
tuvo nuestro glossador en querer difi-
cultar tanto la nobleza de Vizcaya, y
finalmente en dezir que en ella no se pue-
de prouar hidalguia.

5 † Primò quia nobilitas iure cõmuni
probat per eos actus qui faciunt verã dif-

tinctionem inter nobilem, & plebeium:
iuxta doctrinam Bart. in l. 1. num. 98. C.
de dign. lib. 12. est. l. regia præcedens, ibi,
que acostumbraron a pagar los buenos
hombres pecheros, & l. nostra. 8. Cor-
dubæ, ibi, en que los hijosdalgo no son
tenidos pagar: diximus late supra hac.
l. in quæstione super cap. 2. num. 27. cum
sequentibus. Vnde quod ibi diximus, no-
bilitatem probari per famam extimatio-
nes, & reputationes ipse Ioan. Gar. glos.
7. num. 22. hoc modo intelligit, nõ quod
sola fama, ex estimatio, aut reputatio fa-
ciat per se solum aliquem nobilem, sed
quod actus qui vulgò reputantur actus
nobilitatis, & non plebeiorum, faciunt no-
biles: quia isti actus distinguunt nobilem
a plebeio, & nobilitas iure cõmuni &
regio Hispano probatur per istos actus
qui faciunt distinguere nobilem a plebe-
io: quod & nos, vbi s. docuimus, et lo mis-
mo prouea en la costumbre. nume. 24.
quatenus adduxerat in. 6. fundamento, &
nos quoq; supra retulimus, nempe quod
in probanda nobilitate sit plurimum ad-
uertendum ad consuetudinem patriæ,
y de las prouincias al pechar y prouar
las hidalguias ad hunc modum, que
no se requiera en toda parte pecho Real,
ni conceja; si en la tal prouincia no
le ay: sino que miremos en que se distin-
gue el hijosdalgo del pechero en aquella
prouincia, que sea entierro, qual carne-
ceria, qual lleua, qual huesped, qual car-
ruaxe, qual asiento, qual paz, modò
in his reperiat distictio nobilis a ple-
beio, quia tunc hi actus verè probant no-
bilitatem possessoriam: quia si absit dis-
tinctio hæc, & reputatio actus nobilis, &
actus plebei, tunc nõ potest dari probatio
Tandem inquit quod ipsa veritas, fremãt
licet hi, qui in hac re nullam subesse dif-
ficultatẽ securè affirmant proprias poti-
defendentes

defendentes causas, quàm alienas iudi-
tes. Cum igitur en Vizcaya no ay
distincion de pecheros y hidalgos, ni
actos algunos, qui faciunt distinguere
nobilem a plebeio, segun dize que
consta de las prouanças fechas en
la villa de Bilbao y sus aldeas sobre
esto mismo, difficillima est alli la prou-
ança de hidalguia possessoria, como el
dicho glossador dize y tiene.

6 † Secundo ipse eandem suam opinio-
nem probat, quia hec duo verba hijosdalgo
y pechero, sunt ciuilia, sicut libre y exemp-
to, sunt naturalia. lex hoc iure. ff. de iu-
stitia & iure, iuncto text. in c. omnis ani-
ma. de censibus, & non potest vnũ intel-
ligi sine alio, quia sunt correlatiua. l. 1. &
2. C. de cupref. ex luc. Daphen.

7 † Tertio & principaliter, porq' auie-
dose dudado el año de 45. y 50. como
quia de prouar la hidalguia el Vizcayno,
se mando consultar los acuerdos de Va-
lladolid y Granada, y el de Valladolid,
respondio que el Vizcayno no pudiesse
gozar de hidalguia, sino prouasse otros
admiculos y actos positivos, y qualida-
des en que se diferenciassen los nobles y
hijosdalgo de los villanos, y pecheros, co-
mo lo trae Otalora de nobilitate. 3.
part. c. 8. n. 9. fol. 130. la qual respuesta
parece juridica y conforme a las leyes
reales segun lo arriba dicho.

8 † Nõ obstat. 1. que en Vizcaya ay ca-
sas infançonadas que se distinguen de
casas labradoriegas: y ansi por esto
parecia se podia prouar la dicha hidal-
guia: quia illa distinctio non facit
distingueri nobiles a plebeio: porq'
lo que pagan las casas labradoriegas, lo
pagan por razon de las mismas casas,
y no de las personas: de manera que si vn
rico infançon viuiesse en la casa labra-

doriega, pagaria el tributo de la casa, y
si el mas baxo de Vizcaya, saliesse de la
casa labradoriega, quedaria tan libre como
el infançon: de manera que no ay distin-
cion. Y aunque las casas infançonadas
tengan preeminencia que ay de tener
los officios de justicia, es preeminencia sin
distincion de pecheros: Y aunque tambie
algunas destas casas tengan asientos
honrados en las yglesias: paz primero
patronazgo, entierro, todo esta toca a
que sean casas honradas: pero no hidal-
gas, porque para que lo sean es necessa-
ria distincion de pecheros en la misma
prouincia, la qual no ay: y ansi en Valla-
dolid, Salamanca, ni otros lugares de
Castilla, donde ay casas que tienen to-
das estas qualidades, y aun de mas im-
portancia, no se dizen casas de hijosdalgo,
ni de solar, ni infançonadas.

9 Nõ obstat lo segundo, si se dixere
que basta aquella costumbre guardada
en Vizcaya de no pechar ni pagar pe-
chos por verdadera prouança de todos
los que bien y son originarios, porque
segun esto todos los originarios de Valla-
dolid, y de otros pueblos libres de pechos,
son hijosdalgo: & tamen hoc est noto-
riè fallum.

10 † Nõ obstat lo tercero, la l. 16. del
tit. 1. del fuero de Vizcaya, por la qual
los Vizcaynos pretenden tener fuero
confirmado para que prouando solamen-
te ser originarios Vizcaynos, sean prou-
nunciados por hijosdalgo: porque esta no
es ley, sino vna simple peticion que se
dio a su magestad año de 50. sobre que
(al parecer) ay la consulta de Vallado-
lid, como cõsta de Otalora vbi supra, y el
compilador del fuero de Vizcaya puso
aquella peticion sin respuesta por ley, no

lo siendo, como consta claramente della, ibi, Pedian y suplicauan a su Magestad y se vea mas claramente por el tenor de las otras leyes que todas comiençan por estas palabras: Otro si dixeron que auian de fuero, franquieza y libertad, y establecieron por ley: sola la dicha ley, 16. comienza con peticion, Otro si dixerõ que atados, &c.

10 Ni haze al caso la ley. 3. tit. 16. del fuero de Vizcaya, por q̄ essa no los haze hidalgos: da les exempcion que por ser Vizcaynos, no se le puedan executar los bienes en ella contenidos, y que para esse efecto no valga la renunciacion de su hidalguia: porque se han de entender de eo quilegitime fuerit nobilis, probata nobilitate ad hunc effectum. I con esto concluye y cierra su nueva opinion Ioan. Carl. vbi supra in hunc modum: Igitur vbiunque non est distinctio nobilis & plebei, non potest probari nobilitas iuxta leges Hispanie.

11 Esta opinion del Fiscal declara el mismo, y la limita en la glo. 18. num. 43. en el cauallero Vizcayno, q̄ tiene solariego, y fortaleza voz, y apellido de solar y casa, armas y lo demas que dixo en la dicha glof. 18. aunque en Vizcaya no aya distincion de pecheria, porque este tal prouando la casa y solar desta manera, es hijodalgo de solar conocido, y no requiere mas desto la ley. 9. infra. sequens. Pero si el solar requiere todas las qualidades q̄ el mismo Fiscal pide en la glo. 18. y vimos arriba en la question precedente, quien lo podra prouar con todas ellas, pocos por cierto: y assi quedaria harto prejudicada la nobleza antigua de Vizcaya, no embargante que Otalora, allas Vizcaginis valde proprius in. 3. part.

de nobilit. c. 8. num. 9. idemprius sentent. quod Ioan. Carl. por los acuerdos de Valladolid y Granada arriba referidos. Pero si esta opinion del Fiscal Ioa. Garcia fuese verdadera, seguirse bia della vn grau absurdo, y que nunca nadie tal dixo ni puede decir: conuiene a saber que en el señorío de Vizcaya ninguno por cauallero que fuese podria prouar hidalguia. ¶ Porque ningun cauallero vizcayno, aunque sea de solar conocido (como ay muchos) tiene vasallos solariegos en Vizcaya, ni los ay en ninguna casa de solar de aquel señorío; porque todos los vizcaynos inmediatamente son vasallos del Rey nuestro señor, como hemos dicho en la question precedente.

12 Ego autem (absit animus contradicendi) sed tamen, prout moris est, quod libere de re hac sentio insinuando, & docendo longe aliter dicendum esse cetero circa nobilitatem notoriam del señorío de Vizcaya, et que probationem. ¶ Nèpe, Que los naturales Vizcaynos todos de las villas y ciudades, y Encartaciones y de los otros passos y lugares del señorío de Vizcaya (aunque no sean de los que tienen solar conocido, ni de pendientes dellos) como muestran y prueuen ser originarios Vizcaynos, y su descendencia y parentela inmemorial por linea recta de varon de su origen, y con ella la reputacion inmemorial, y comun opinion, todos ellos y cada vno dellos son y han de ser declarados por hijosdalgo notorios, en virtud de las leyes y fueros de Vizcaya, confirmadas por los Reyes de España sin falencia alguna, salvo en los de fuera parte y en los bastardos.

Et ut rem ipsam à suis principijs trahamus, ad Chronicas Hispaniæ & ad forum

rum illius nationis necessario recurrerit. In primis hemos de presuponer la descripcion de Cantabria que trae y pone curiosamente Esten de Garibay Zamalloa en su compend. historial de España. 1. par. li. 6. c. 27. ¶ Adonde dice q̄ Cantabria es prouincia Septentrional de España que declina a Oriente, remièdo al Septentrion al Oceano llamado Catabrico, y al Occidete las Asturias de Santillana, y al Mediodia las aguas del río Ebro, con los llanos que desde la ciudad de Logroño corre por Nauarra hasta los montes Pyreos, y al Oriente a Francia. Tomo su nombre de la ciudad de Cantabria. Solia estar Cantabria en la ribera de Ebro entre Logroño y Viana, cabeza del principado llamado Viana del reyno de Nauarra, en vn cerro alto, que agora esta lleno de viñas, que oy dia se llama Cantabria. Desde esta ciudad comiençan a subir a las montañas de Cantabria, y como por el discurso del tiempo viniese a ser esta poblacion la mayor de sus comarcas, vino a dar a su nombre llamado la Cantabria. ¶ En esta Cantabria ay diuersas prouincias, y las mas notables son quatro: Guipuzcoa, Vizcaya, Alaba, y la montaña, con las demas tierras contenidas en los dichos limites (aunque el licenciado Põza in suo libello del antiguo lenguaje de España c. 14. la describe q̄ otra manera.) Desta solamente pretendo de tratar aqui de de la nobleza de Vizcaya, por tener particular noticia de cosas desta prouincia y señorío de Vizcaya, y de sus fueros, a donde parece que se ha conseruado mas la pureza de nobleza: de las demas pro

uincias de Cantabria, no es mi intencion de tratar, y assi no las entiendo prejudicar ni aprouechar en ninguna cosa por por no tener dellas la noticia que de la de Vizcaya. ¶ Boluendo pues a Cantabria, solo dire de passo, que segun cuenta la dicha historia, los Cantabreses fueron fortissima gente y de sobrado, alto y pertinaz animo, y assi comenzaron a inuadir las tierras sugetas a Roma en compania de los Asturianos por no ser antiguos del imperio Romano, y fue tenida por gente valerosa: que aunque entonces se ofrecieron al emperador Octauiano Cesar Augusto otras guerras, conociendola de los Cantabros por mas peli grofa, a las otras embio capitanes. ¶ Y a esta vino el por su persona a España juzgando ser conueniente y necesario, ¶ Venido a Tarragona año de 26. antes de la Natiuidad de nuestro Señor Iesu Christo, segun Orosio historiador Español discipulo de san Augustin. lib. 6. ca. 20. de la historia q̄ el hizo, y dedico al mismo san Augustin, començo la guerra contra gente tan belicosa y fuerte, y se ocupo en ella cinco años, y al cabo del dicho tiempo se juntaron los Vizcaynos y Asturianos que a ellos se allegaron en vn monte alto que se llama Eduleo, que otros dicen Medulio, a donde se fortalecieron y los cerco con vn foso que tuuo quinze millas, y aunque se defendieron con ferocidad grande, al fin con la gran fuerza del Emperador fue tomada Cantabria con mucha effusion de sangre: y viendose sin remedio todos los mas se mataron a si mismos con veneno y con fuego y hierro por no ser vencidos. ¶ Estimo tanto esta victoria Augusto Cesar, que

que en demostracion dello y señal de tener enseñoreado a todo el mundo enteramente, hizo cerrar las puertas del templo de Iano en Roma, vt per Suetō. Trāquil. in vita Iulius August. Cæsar. c. 21. & 29. & Garibay. li. 6. c. 27. & 28. Y esta conquista hizo el Emperador con tres exercitos por tierra, y una gran armada por mar, para los lugares maritimos, y los Vizcaynos eran solamente infanteria: y como dize el mismo author. lib. 3. cap. 5. ad fin. este Emperador possyendo la Monarchia del mundo se precio in titular Cantabrico, con ser Cantabria tan poca tierra respeto de la grandezza de España.

¶ Pues si la nobleza prouiene de hechos famosos y notables, esfuerço y valētia en guerra, como consta de lo que hemos dicho arriba en la primera question sobre esta ley, quien mas fuertes y animosos q̄ estos Cantabros. Y dize tambien la mesma historia. lib. 4. c. 26. que ninguna region ay, no solo en España, pero de su tamaño en el vniuerso, como lo de Cantabria, especialmente lo de Guipuzcoa y Vizcaya, que abunde en tanto de todo genero de armas quātas entre las gentes se vsan: y que ansī verdaderamente ha sido siēpre camara de municion de todos los reyes que ha auido en España, como a todos es notorio: y ansī con razon dixo q̄ la montaña Cantabrina era academia de guerreros y origen de caualleros de do mana toda España, como hemos referido en la question antes desta: tratando ansī mesmo de su antigüedad que fue la primera poblaciō que se hizo en España por Tubal y sus compañías, y despues de la gran seca de España otra vez se co-

menço a poblar por alli. ¶ Pues la antigüedad de nuestro santa fe en la religiō de Cātabria y Nauarra es grandissima, Porque segun dizen las chronicas san Saturnino a quien llaman en Nauarra S. Ceruin, que fue primero discipulo de S. Iuan Baptista y luego del Apostol S. Pedro principe de los Apostoles, y despues fue Obispo de la ciudad de Tolosa de Frācia, fue embiado por S. Pedro de Roma, para España a predicar el santo Euāgelio, y le predico en la Cātabria, y en las tierras de Nauarra y en otras de sus comarcas, dōde en solata ciudad de Pāplona con su predicaciō dentro de siete dias conuirtio quarenta mil hōbres a la fe de Christo: y desde este tiempo quedo en Nauarra y Cantabria abraçada nuestra santa fee: y ansī en aquella region, especialmente en lo maritimo, en todos sus templos no se hallara aduocacion de parrochia, que no sea de santo de la primitiua yglesia, como es de nuestra Señora, de san Iuan Baptista y de S. Esteuan, y de los santos Apostoles, y de los demas santos y Martyres de la primitiua yglesia, y no de otros innumerables y grandes Santos que despues de la primitiua yglesia florecieron: y algunos de stos q̄ se podran hallar, son casas de religion. Y todas estas yglesias antiguas se hallan fabricadas en las Asturias de las montañas, a donde era y estana la ordinaria poblacion y habitacion de los Cantabros, a donde el Patriarcha Tubal y sus successores las dexaron. ¶ Y mas dize el dicho compendio historial. dict. lib. 7. c. 5. que en Cantabria, por la bondad y misericordia de Dios, jamas se dio heresia: ni dogmatista hasta

hasta nuestros tiempos, ni inficion de los condenados errores de nuestros siglos. ¶ Y como dize el mismo Chronista lib. 8. c. 49. quando los Godos vinieron a señorear a España año de 414. fueron los Vizcaynos los postreros que los reconocieron al cabo de otros dozientos años y mas que auia que estauan en España, hasta que reyno el 24. rey Godo año de 622. y de ellos ni de los Romanos jamas recibieron leyes, sino siempre viuieron en las suyas proprias antiguas, vt per eund. li. 8. c. 30. Solo se podria oponer contra este Chronista, que como hombre que es de la nacion Cantabrica, y natural de la villa de Mondragon, que es en la prouincia de Guipuzcoa, escribe aficionadamente en fauor y loor de sus vezinos. ¶ Pero quita se esto con con quanta fidelidad refiere las Chronicas Españolas, y como funda sus opiniones y finalmente con que su historia esta muy recibida y estimada, no solo en España, pero en Italia, y Frācia, y otras partes de donde tiene priuilegios y aprobaciones grandissimas que arguyen la verdad y bondad de su obra: y esto basta en general de la prouincia de Cantabria.

¶ Viendo en particular al señorío de Vizcaya ya su antigua libertad, antes de prouar la conclusiō arriba puesta de que todos los Vizcaynos originarios inmemoriales son hyosdalgo, dire algunas cosas notables della y despues proharemos largamente nuestra conclusiō. ¶ Quando se perdió España y la ocuparon los Moros, que como hemos dicho fue en el año de 714. hablose la prouincia de Vizcaya libre, soberana y sin

señor, porque auiendo se encomendado al rey Flauto Suintila a los 662 años despues del aduenimiento de nuestro Señor, y a los demas reyes Godos sus successores salto la linea y sucesiō dellos en el rey don Rodrigo ultimo rey Godo: por lo qual en terminos de derecho podia el dicho señorío elegir nueuo estado y forma de gouerno, qual mas quisiēse, por dos razones. La primera porque los reyes Godos no sucedian por herencia, sino por elecciō de los obispos, nobles, villas, y ciudades del reyno, como mas largamente lo traximos arriba en la primera question sobre esta ley. 8. y a cada nueuo rey tambien podia Vizcaya apartarse de la adherencia con elegir a otro. La segunda razon es, porque quando los Vizcaynos se ouieron incorporado llana y rasmamente, aun en tal caso acabada la linea, como acabo, en el rey don Rodrigo, entraba el derecho de las gentes que dispone que el pueblo sin rey y señor legitimo le puede elegir de nueuo con las capitulaciones de su gusto.

A estas dos razones peremptorias no quiso aduertir el rey de Leon Alfonso y ansī sin embargo dellas pretendio incorporar en su reyno a los Vizcaynos por el derecho de las armas, y con ellas se oño de resolver y aueriguar la justicia, la qual quedo por los Vizcaynos, porque desbarataron y mataron a don Ordoño hijo del dicho Alfonso en el lugar de Parruega o Padura, sito una legua de la villa de Bilbao, que aora se llama Arrigorriaga por los riscos y peñascos que en esta batalla se ensangrentaron, que esto significa en Vasquenze la dicha palabra Arrigorriaga.

Con esta batalla allanaron y asentaron los Vizcaynos su primeray antiquissima libertad que auian gozado desde Augusto Cesar exclusiue hasta entoces, ochocientos y mas años: y fue esta batalla año del Señor. 870. y en este mismo año los Vizcaynos leuantaron por su señor, o caudillo a don Zuria nieto del rey de Escocia, y le dieron titulo de señor no absoluto ni soberano, sino con ciertas capitulaciones y condiciones, y entre ellas las siguientes, como todo esto trae y refiere Andres Poza in. d. suo libello del antiguo lenguaje de España. ca. 17. fol. 57. col. 1. & 2.

25 La primera, que los señores futuros fuesen por via de eleccion. l. 1. del fuero de Vizcaya, col. 1. ibi, agora suceda por muerte de otro señor aor por otro titulo, y ansi en virtud desta reserva excluyeron a los hijos legitimos de don Sancho, hijo de don Lope Diaz el lindo, y eligieron a don Inigo Esquerra hermano bastardo del dicho don Sancho, por ser niños los hijos del dicho don Sancho, que se dezian Garci Saenz, y Domingo Saenz, y como dezian los Vizcaynos, no querian señor que no tomasse lança en puño. Este mismo derecho de la eleccion, fue reconocido por el rey don Pedro el justiciero en quanto solícito y gano los votos de la junta general, que para elegir nuevo señor se hizo sobre el arbol de Garnica, estado el en la villa de Bilbao: Bien es verdad que esta eleccion fue algo oprimida con las muertes y persecuciones de aquella era que se lee en las Chronicas destes reynos y particularmente en la del dicho rey don Pedro.

27 La segunda capitulacion fue que el

futuro señor, antes de ser recibido y obedido por tal, ouiesse de confirmar y jurar los antiguos fueros y franquezas del dicho señorío, y que en el interin no se cumpliesen sus mandados.

28 La tercera capitulacion fue que el señor de Vizcaya no pudiesse fundar villa sin plazer y consentimiento de todos los Vizcaynos conuocadas en su junta general acostumbrada: lo qual fue por ellos establecido para assegurar mejor su libertad antigua.

29 La quarta, fue que el señor de Vizcaya no pudiesse pedir, cargar ni pretender pecho, derecho, tributo, o seruicio, uno ni ninguno, salvo lo que se señalaua en ciertos labradores solariegos.

29 La quinta capitulacion fue que ningun executor llegasse con quatro braças a la casa del infançon. l. 4. tit. 6. del fuero de Vizcaya.

30 La sexta, fue que la rayz del infançon fuesse inconfiscable, aunque fuesse por crimen la se maiestatis. l. 25. tit. 1. del dicho fuero: lo qual fue ordenado en confirmacion del solar indicatiuo y demostratiuo de nobleza como se vera adelante.

31 La septima (y esta fue añidida con los reyes de Castilla, quando a ellos se adhirieron) que ningun Vizcayno pagasse alcuala ni otro derecho alguno por el reyno.

32 La octaua fue (y esta capitulacion es añidida con los reyes de Castilla, quando a ellos se adhirieron) que ningun Vizcayno por delito, vel quasi, pueda ser conuenido ante los alcaldes del crimen, ni ante otras justicias del reyno, (saluo ante su juez mayor de Vizcaya

Vizcaya doquiera que se halla son) del qual privilegio se han sacado cartas executorias.

33 La nona capitulacion fue que los Vizcaynos tuuiesse su sala distincta y apartada, y el su juez mayor librasse sus prouisiones con sello y nombre real. l. fi. tit. 1. del qual dicho juez mayor no ouiesse apelacion alguna, salvo suplicacion.

34 La decima, que el señor de Vizcaya no pueda quitar, dar ni acrecetar fuero ley ni privilegio, sino estado en Vizcaya. y debaxo del arbol de Garnica en junta general, y con acuerdo de los Vizcaynos: vease el auto de la junta y conformacion del fuero por el rey don Enrique año de 1455 en diez de Março, secretario Aluar Gomez.

Con estas y otras condiciones que estan en los fueros viejos de Vizcaya y en el nueuo, se han auido los Vizcaynos con los señores que han tenido desde el año de nuestro Señor de 870. a esta parte. y debaxo destas leyes se encomendaron a los gloriosos reyes de Castilla, y lo estan de presente muy honrados y regalados y favorecidos del rey don Philippe nuestro señor cuyos gloriosos estandartes y banderas, que en vna, que en otra parte y prouincia del orbe, jamas ni tan solo vn punto pierden de vista al sol, y acatando al uno y otro polo celebran lo que con deuocion de su grandeza ciframos en los versos siguientes.

Ad Philippum secūdum
ætatum ac seculorum
Regem Maximum.

Qua surgit Titan, et qua nox astra recondit,
Antipodum claudis finibus imperium.

Leniter haud quaquā, neq; hoc sine numine datū,
ros populi agnoscant, ve diadema tuum. Cest-
Ergo Philippe, aliter iam nunc dispone columnas:
ipse sit Oceanus terminus imperij.

36 De las capitulaciones arriba referidas y otras que se pudierā juntar, se colige claro que la nacion Vizcayna no es menos libertada de lo que fue quando se adhirio y junto al rey Suintila, y de quando se perdio España, y de quando eligio a don Zuria, ni de quando se encomendo a los reyes de Castilla: por que despues aca no le ha sucedido caso por dōde aya perdido tan solo vn punto, y ansi vizcaya, ni por si, ni adherida a otra prouincia, no entra en las cortes generales del reyno. Tambiē se muestra manifestamente su libertad por lo que respondió al rey don Iuā el primero año de nro Señor de 1390. quando propuso de incorporar a Vizcaya con el Andaluzia, Murcia y laen, y renunciar el reyno de Castilla, en el rey don Enrique su hijo, de que se haze mencion en su Chronica, año. 12. c. 2. que por euitar prolixidad no infiero aqui, pudiendose alli ver por todos los que quisieren verla. Tiene Vizcaya al presente como onze leguas de largo y otras tantas de ancho, y esta en el centro de tres muy nobles, leales y muy fuertes naciones, como son los Moñeses de Castilla la Vieja, Alabeses, y Guipuzcoanos: y todo lo que en nuestros tiempos se tiene por Vizcaya, comprehende veynte villas y vna ciudad, y mas de 72. ante yglesias: y en este numero no entran las poblaciones de las Encartaciones, como largamente lo trae discurrendo por cada pueblo en particular, Andres Poza, ubi. s. c. 15. En las Encartaciones de Vizcaya, que es todo vn señorío, ay treynta

treyn ta y seys ante yglesias al presente, segun me han informado personas de credito. Este señorío de Vizcaya se diuide en dos partes distintas y apartadas en usos y costumbres: la vna se dize villas y ciudad, y todo lo demas se dize tierra llana: en que entrã las Encartaciones y la merindad de Durango, y en q̄ ay muchas casas principales infanzonas: y en algunas villas tambien las ay.

Et in primis, quod omnes Vizcagini originarij, immemorales predicti sint nobiles, hoc est, hijosdalgo, y que prouando esta origen y reputacion in memorial de llo, sea prouança bastante de su hidalguia, etiam extra suam patriam per totam Hispaniam, † probar expressè. l. 16. tit. 1. del fuero de los priuilegios, franquezas y libertades de los caualleros hijosdalgo del señorío de Vizcaya, confirmada por el Rey don Phelipe nuestro señor, segundo deste nombre, y por el Emperador y rey do Carlos. 5. y por los demas reyes sus predecessores, que dize desta manera: Otrosi dixerón que todos los naturales vizcaynos y moradores de este dicho señorío de Vizcaya, tierrallana, villas, ciudad, Encartaciones, y Durãgues, eran notorios hijosdalgo, y gozan de todos los priuilegios de homes hijosdalgo, y por la esterilidad y poca distancia de la tierra, y muy crecida, multiplicacion de la gente della, muchos hijosdalgo naturales moradores del dicho señorío de Vizcaya se casauan y tomauan sus veznindades y habitacion fuera de Vizcaya, en las partes de Castilla, y en otras partes, y ende hazian su continua morada, y los pueblos donde habitauan y morauan les hechauan pechos, e imposiciones y otras cosas que homes hijosdalgo no

deuian contribuir: y ellos vnos por pobreza, y otros por estar assi vezinos y habitantes, y estrañados de Vizcaya, en largo camino, y otros quando querian prouar la dicha hidalguia no eran conocidos por sus parientes, por auer passado mucho tiempo que salieron del dicho señorío de Vizcaya: por las quales causas y otras semejantes, por dificultad y falta de prouanças quedauan por pecheros y no gozauan de las libertades que por su antiguo noble linage deuian gozar: y por euitar los dichos agravios y otros que dellos se se guian, pedian y supplicaua a su Magestad por ser los dichos Vizcaynos y sus hijos y dependientes notorios hijosdalgo, priuilegiados y franqueados segun fuero de España, que por priuilegio y franqueza le concediesse, como la notoriedad de su linage lo requeria, y como hasta aqui lo tenian, y auian tenido, que qualquier hijo natural Vizcayno, o sus dependientes, que estuuiessen casados, o auezindados, habitantes o moradores fuera desta tierra de Vizcaya en qualesquier partes o lugares y prouincias de los reynos de España, mostrando y prouando ser naturales Vizcaynos hijos dependientes de ellos, a saber es, que su padre y abuelo de partes del padre son y fuerõ nacidos en el dicho señorío de Vizcaya, y prouando por fama publica que los otros antecessores progenitores dellos de partes del padre fueron naturales Vizcaynos, y todos ellos por tales tenidos y reputados, les valiesse la dicha hidalguia, y les fuesse guardados los priuilegios, franquezas y libertades que a home hijodalgo

go

segun fuero de España: deuian ser guardados enteramente, aunque no prouassen las otras qualidades, que para su efecto, segun derecho y leyes destes Reynos, de uian probar.

Hæc profecto. I. ponit gladium ad radicem, si obiectioni cõtra eam opposita sufficienter satisfecerimus: inquit enim Ioan. Gar. q̄ hæc non est. I. sed simplex petitio, sine responsione posita pro lege in illo foro ab eius compilatore, vt ex ipsius tenore constat.

39 † Hæc tamen sua solutio, seu potius euasio, non obest: quoniam primo respondeo, quod etsi tenor ipsius, petitionis feriem contineat, nihilominus pro lege habetur, quando quidem eo nomine ibi describitur. & in ordine ad præcedentes, & ad sequentes leges eiusdem tit. 1. semper suo numero pro lege habetur, atq; inter ceteras inscribitur. Idque euidentius constat por los autos de la junta que estan al principio del dicho fuero, a donde se cometio a ciertos letrados que ordenassen y reformassen el dicho fuero, usos y costumbres, priuilegios y libertades del dicho señorío, escribiendo lo necesario para la buena gouernacion de la tierra e decision de los pleytos della, y que escriuan todo ello por capitulos y leyes del fuero (y mas adelante) y lo embien a sus Magestades, a suplicar lo confirme por ley y fuero e derecho, priuilegios, e libertades: emanden que por las dichas leyes, y no por otras se decidan e determinen todos los pleytos que por las dichas leyes se pudieren decidir, ansi en el señorío de Vizcaya, como fuera della, como en todos los tribunales destes Reynos, sin que ninguna de las partes tenga necesidad de hazer prouança alguna sobre si las dichas leyes sean usadas y guardadas. Y en la junta de 21. de Agosto de 1526. años, se leyo el dicho fuero reformado, y leyes del, y se platico en la junta sobre cada capitulo y ley del dicho fuero reformado, y

en conformidad dixerón que estaua bien y conforme a los priuilegios y libertades, fueros y costumbres de Vizcaya, y que se sacasse en limpio, y se signasse y sellasse cõ el sello de Vizcaya, y se diesse a los procuradores, que para ello nombrasen, para que le traxessen confirmado de su Magestad. Y fuesse guardado por fuero y derecho. Ergo licet responsione careat petitio illa, iam habetur pro lege, & foro de Vizcaya, iuxta supradicta; quando quidem pro lege, & foro & iure iubetur confirmari, simul cum reliquis eiusdem fori. Quinimõ ille forus cõ omni bus suis legibus, ibidẽ positus, regibus Hispaniẽ oblatas pro parte illius domini, vt confirmaretur, reuera confirmatus fuit, & est cum iuramento: primõ à Regina, siue Principe Elisabeth, en Aranda a 14. de Octubre de 1473. años, ibi: Por el tenor de la qual de mi proprio motu, y cierta sciencia, expressamente lo aprueuo, ratifico, y confirmo, y sin cesario es, de nueno otorgo a las dichas villas, y tierra llana del dicho Condado y señorío de Vizcaya, con las Encartaciones, y sus adherencias, y a cada vna dellas, todos los dichos sus priuilegios generales, y especiales, y cada vno dellos, y todos sus fueros, usos y costumbres, franquezas, y libertades, segun y por la via y forma que por los dichos Reyes mis progenitores, &c. Deinde à Regibus Catholicis Ferdinando, & eadem Elisabeth, vt patet ex suis confirmationibus ad finem. d. fori positus, ibi. Todos los dichos priuilegios generales y especiales, y cada vno dellos, y todos sus fueros y usos, y costumbres, franquezas, y libertades. Deinde à Regina Ioanna, en Burgosa. 3. de Abril de 1512. & ab inuictissimo Imperatore Carolo. V. ibi, Porẽde por hazer bien y

Q merced

merced al dicho señorio de Vizcaya, e vezinos del, por esta nuestra carta de nuestro propio motu, e cierta sciencia loamos, ratificamos, confirmamos, e aprouamos el dicho fuero, segun que en el se contiene, e los priuilegios, e franquexas, e libertades del dicho señorio, e tierra llana, e villas, e ciudad del, segun e por la via e forma que por los dichos Catolicos Reyes nuestros señores padres, e abuelos fuero confirmados, e aprouados, y en el dicho fuero se contiene, su data en Valladolid à 7. Junio de. 1527. años. Finalmente, à Rege nostro Philippo, ibi: Por quanto por parte de Gracian de Menceta, &c. Como personas depuradas por la justicia y regimienso de los Caualleros, homes hijosdalgo del nuestro muy noble y muy leal señorio de Vizcaya, y en sus nombres nos hizieron relacion por su petition, dixiendo que los caualleros, escuderos homes hijosdalgo del señorio tienen sus leyes, e fueros y franquexas y libertades, por donde se rigen, gouernan, &c. De nuestro propio motu, y cierta sciencia, y poderio real absoluto de que en esta parte queremos usar, &c. ratificamos, confirmamos, y aprouamos el dicho fuero, segun que en el se contiene, y los priuilegios y franquexas y libertades del dicho señorio, &c. Su fecha en Madrid a 2. de Hebrero de. 1575. años.

Ecce igitur quomodo à nostris regibus confirmatus est totus ille forus de Vizcaya, como en el se contiene, y las leyes del, sin quitar ni poner cosa alguna, y los priuilegios e franquexas y libertades del dicho señorio, como se contiene en el dicho fuero, proprio motu, & ex certa sciencia, & de potestate absoluta. Y en las juntas que estan al principio del dicho fuero, como hemos ya referido, se declara por bueno, y conforme a los priuilegios, libertades, fueros, y costumbres de Vizcaya, auiedo platicado entre todos sobre cada vn capitulo y ley del dicho fuero reformado, y se mando que se traxesse confirmado de su Magestad, y fuesse guardado por fuero y derecho. Y sobre todo esto, y auiendo visto ello por sus Magestades, caen sus confirmaciones: luego todo queda confirmado, pues aquella. l. 16. fue inserta en el dicho fuero, y

40 tuuieron noticia della sus Magestades, quando hizieron la dicha confirmacion. † Y ansi nihil potest opponi, quod habeat annullare concessiõem, vt plures allegans resoluit D. Molin. lib. 2. de Hispa. primog. c. 7. nu. 18. & Franciscus Beccius conf. 55. nu. 47. & 48. Maximè dixiendose, como se dixè en la confirmacion primero referida de la Princesa doña Ysabel. Y si necessario es, de nuevo otorgo, &c. Et vbi habemus statuti determinationem, vterius non est inuestigandum Bald. in. l. Gallus. §. si eius in. 2. notabil. ff. deliber. & posth. Decius conf. 488. col. 1. & conf. 563. nu. 7. Marfil. conf. 131. num. 20. & conf. 123. num. 18. Et inanis est disputatio, vbi est statuti decisio. Corne. consil. 109. in fin. volum. 1. Cephal. consil. 138. nu. 20. volum. 1. Et quamuis qui confirmat, non videatur de nouo dare. l. & quia. ff. de iuris. omnium iud. c. inter dilectos, de fid. instr. Roland. à Valle conf. 2. nu. 19. & conf. 98. nu. 19. volu. 3. tamen vbi confirmatio fit ex proprio motu, & certa sciencia, qui confirmat dicitur dare, & concedere, & ipse per se facere. Bart. & alij in. d. l. & quia. Imol. in. d. c. inter dilectos. Decius conf. 341. nu. 2. & in rub. de confirm. vtili vel inut. nu. 3. & ibi August. Beroius nu. 6. & 7. & Roland. à Valle conf. 1. n. 58. vol. 3. & conf. 100. nu. 51. vol. 4. Sed in presentis confirmatio fuit facta motu proprio, & ex certa sciencia; y la Princesa doña Ysabel en su conformacion dixo: Y si necessario es de nuevo otorgo, &c. vt vidimus: ergo proculdubio concessum est quod continetur in. d. l. 16. tit. 1. del fuero de Vizcaya.

Secundò respondemus obiectioni Fiscalis, quòd in. d. l. 16. in principio afferitur, Que por quanto todos los naturales vezinos y moradores del señorio de Vizcaya, tierra llana, villas, ciudad, Encartaciones, e Durangueses, eran notorios hijosdalgo, e gozauan de todos los priuilegios de homes hijosdalgo: & hoc ipsum continetur in pluribus alijs legibus de cisiuis eiusd. fori, quæ sunt confirmatæ

firmatæ ab eisdem regibus, vt infra videbimus. Igitur etsi hæc. l. talis nõ esset, vim saltem legis habere deberet: quando quidem continet in hoc de nobilitate omnium originarium illius dominij, idè quæ alix leges eiusdem fori decidunt.

Tertiò respondeo, quòd cum confirmatio priuilegiorum huius dominij contentorum in prædicto foro, generaliter fuerit petita à nostris regibus, & ea simpliciter concessa; imò vniuersaliter (quod magis est) generaliter intelligi debet pro omnibus in eod. foro contentis. † Concessio nãq; secundum qualitatem præcedentis interrogationis facta censetur. l. si defensor. §. qui interrogatus. ff. de interrogatorijs act. §. præterea instit. de inutilibus stip. Romanus consil. 455. in casu nu. 1. Corneus conf. 334. videtur. col. fin. versu. nam responsio. lib. 1. quos refert & sequitur Beccius alios allegans consil. 42 55. nu. 4. & 5. † Confirmatio enim priuilegij secundum formam petitionis, & supplicationis, quæ in ipso priuilegio declaratur, intelligenda est, vt in. c. inter dilectos. 6. in ordine. §. cæterum, ibi: Quæuis ex forma petitionis quæ in ipso priuilegio declaratur, confirmatoriū videretur, & c. de fide instrumentorum. quem text. meliorem de iure vltra ordinarios ibi, dicit Iass. in. l. Gallus. §. idem credendum in 43 1. lectura. n. 10. ff. deliber. & posth. † ad hoc quòd rescriptum recipit interpretationem, declarationem, & supplementum à supplicatione. Idem probat alios allegantes pluraq; inde inferentes Beccius conf. 21. n. 2. & d. conf. 55. n. 1. cū sequen. & de cisiio Pedamontana. 23. n. 44. Petrus Surdus conf. 49. n. 24. & Menochius de præsumpt. lib. 2. præsumpt. 29. Io. Gar. de nobilit. in diuis. oper. n. 63. fol. 15. & nouissimè Octauius Chacherã. conf. 29. n. 1. & 2. plures alios citas. † Præterea responsio indefinita principis debet adaptari ad petita, vt quæ petitū est videatur concessum, vel nõ concessum, secundum Alex. conf. 75. n. 11.

& sequenti lib. 1. & conf. 138. visa copia nu. 10. lib. 6. Becciu alios allegat. d. conf. 55. n. 6. sed confirmatio omnium legum contentarum in hoc foro fuit petita, & concessa prout in eo continetur, ergo concessum videtur quod in prædicta. l. fuit petitum: quòd quidem minimè est dubitandum de mète petentium confirmationem, quin ea præcipua fuerit, vt confirmaretur hæc l. 16. siue petitio in ea contenta concederetur, quia ad eum effectum fuit ibi infera, atq; posita cū reliquis, vt constat ex proemio eiusdem fori, & ex petitione confirmationis: & deinde dicitur. d. 1. confirmatione, Et si necessario es de nuevo otorgo, &c.

Deniq; conferunt plurima, quæ in proposito cogerit ex alijs, quos citat Beccius d. conf. 55. d. n. 6. cū sequen. & Octauius vbi §. n. 2. † vbi quæ priuilegium debet regulari secundum petitionem: & concessio dubia, debet referri ad petitionem, & secundum eam intelligi: † & quod confirmatio simpliciter concessa intelligi debet, quoad omnia contenta in instrumento, vel scriptura cuius petita est confirmatio: & quæ vbi verba etiã essent ambigua, interpretari deberent etiã in fauore eius cui facta fuit concessio: † & approbatio relativa intelligi debet secundum relatam, quæ censetur esse in referente cum omnibus suis qualitatibus: sed in proposito in. d. l. 16. continetur petitio, & supplicatio clara & aperta, & offertur regi sicut cæteræ leges eiusd. fori, vt concedatur quæ in eis continetur, ac proinde ad hunc effectum confirmetur: & generaliter, & specialiter confirmatur, & de nouo conceditur, vt vidimus; sicq; constat de mète, & voluntate expressa & speciali concedenti in idem concurrere: ergo nihil est dubitandum, cū sit casus legis, id est, confirmationis, iuxta gl. ancille. C. de furtis. cū similibus. §. in quæst. præcedenti allegatis. Confirmatio enim petitorum, concessio eorundem est: vt patet. † Si enim Reges nostri nolent annuere petitis in. d. l. 16. fori, id expressissent, atq; in suis confirmationi-

bus excepissent, & tunc reliqua tantū videretur confirmata; eo videlicet, quod ex pluribus propositis vnum tantum reprobat, ut late probat Beccius. d. cōf. 55. n. 21. Cū igitur tot reges iteratis vicibus easdē leges, eundemq; forum prout in eo cōtinetur proprio motu ex certa scientia, & ex plenitudine potestatis cōfirmaverint vniuersaliter, & in specie cum iuramento roborauerint, nihil excipiēdo, sed in omnibus, & per omnia prout in eis continetur, approbauerint: quinimō expressē de nouo cōcesserit Princeps Elisabeth (ut vidimus) omnia videtur concessa; iuxta plura iuris principia notissima.

48 † Præterea quotiescumq; princeps cōfirmādo potest dare, & dādo cōfirmare, simpliciter prouidēdo, facit vtrūq; si dare & confirmare competit eidē eodē iure, secundū Abb. in c. causam. n. 6. de electi. Fel. alios citatē in c. inter dilectos. n. 16. de fide instrumentorum, & Azeuedo alios allegatē in l. 3. n. 12. tit. 1. lib. 2. noue Collect. reg. Sed ad principē potissimū pertinet facere nobiles, ut s̄ diximus in quæst. 1. super hac. l. 8. Itē & eodem iure cōfirmare forū, tāquā ad superiorē, prout est notū: ergo confirmando simpliciter, videtur vtrūq; facere, nēpe & concedere nobilitatē, & confirmare præd. forū: quia confirmādo potuit dare eodē iure. Cum enim. d. l. 16. etiā si tantum esset petitio, referat forum Vizcayæ, iuxta quē omnes originarij illius dominij sunt nobiles, & princeps potuit idē concedere, sicut & lex, confirmando concessit; sicq; nō solū confirmatio operatur effectū cōfirmādi leges eiusdem fori, sed etiā cōcedendi simul petita. Præterea cōfirmatio præsupponit iam ius cōpetere. c. inter. vers. ceterū. de fide instr. & scribūt omnes in l. more maiorū, vbi Dec. n. 32. ff. de iurisd. om. iud. & in c. 1. de cōfirm. vtil. vel inut. Cardinal. Zabare. cōf. 118. incip. monasteriū. col. 2. vers. in cōtrariū, quos refert, & sequitur Iac. Menoc. conf. 402. n. 27. vol. 5.

49 Nec obstat adducta per Io. Gar. de nobilitate gl. 1. §. 1. fo. 66. col. 4. † Quia procedūt (ut ex eius verbis patet) quādo nō cōstat de intētiōe. Principis donandi: ea enim requiritur, ut concessio, & donatio cōstare possit, ut ibi probat: at verō, ut probauimus, in nra specie de qua agimus, satis cōstat de intētiōe Principis cōcedēdi, & donandi: ergo confirmatio operatur etiam concessiōem petitionis, & donatiōem nobilitatis, iuxta formā petitionis cōtētæ in d. l. 16. ac si expressē eidē annuēdo respōderetur: mēs enim ex intētiōe, intētiō autē ex verbis Principis, & præfatione partis, & priuilegij colligi potest, & debet. † Et hoc est quod dicitur, quod priuilegiū Principis intēlligitur, & declaratur secūdū petitionē partis impetrantis, secūdū Bal. per tex. ibi in d. c. inter dilectos, ibi, Ex forma petitionis Dec. conf. 373. n. 11. idē cōf. 403. n. 15. Itaq; oportet, petatur à parte, vel cōcedatur motu proprio per verba, quę inducant cōcessiōem, & explicent intētiōem concedēdi, ut latius declarat ibidē statim Io. Gar. nu. 70. & 71. vbi in numeris seqq. bene limitat: sed eius limitatio in proposito nro nō cōuenit: At in nostra specie petitum fuit à dominio Vizcayæ, quod continetur in d. l. 16. ergo per cōfirmatiōem ex certa sciētia, & motu proprio, iā concessum cēferi debet petitum, & sic donatū: & si amplius dictū nō fuisset, per prædicta, quādo quidē confirmando simpliciter, videtur vtrūq; facere: quia ad Principē expectat eodē iure, & dare & confirmare, ut vidimus: quāto magis stāte prima cōfirmatiōne prædicta, in qua nō solū cōfirmatio fit, sed etiā de nouo cōceditur quod petitur, ut vidimus: ad quam confirmationem ceterę posteriores referuntur.

51 † Quartò, & quidē peremptoriē respōdemus, quod in d. l. 16. in suo principali tenore, & cōtinentia refertur vsus, forus, & priuilegiū illius dominij, idē cōtinens quod prædicta petitio; dato, sed nō cōcessio, quod non

nō esset lex: supplicatio nāq; regi facta, cōtinet, *Que por priuilegio y frāqueza les cōcediesse como la notoriedad de su noble linage req̄ria, e como hasta aqui lo tenia, e auia tenido, q̄ qualquiera hijo natural Vizcayno, &c.* Ecce quomodo nō solū hæc. l. 16. cōtinet petitionē, & supplicatiōem cōcessiōis priuilegij, & exēptionis; sed ad eā impetrandā facilius, refertur statim, *que ellos tenian antes hasta entonces, el mismo fuero, vso, y costūbre, y franqueza, ut patet ex illis verbis: Como hasta aqui lo tenian e auian tenido: y lo mismo expressamente declararon en las juntas del principio, como esta dicho.* Dicta autē in præfationibus, censentur repetita in dispositionibus. l. Titia. §. idem respondit. ff. de verb. oblig. cum similibus. l. fin. ff. de hæred. instit. Igitur hic vsus, forus, priuilegium, & libertas, siue immunitas, confirmatur simul cum ceteris eiusdem dominij, & de nouo conceditur, si necessariū est, ut patet in confirmationibus prædictis, ibi. *Todos los dichos sus priuilegios generales, y especiales, y cada vno dellos, y todos sus fueros, vso, y costumbres, y libertades: & ibi, el dicho fuero, segū q̄ en el se cōtiene, e los priuilegios, e frāquezas, e libertades del dicho señorío, segun y por la via y forma, &c.* Et qui totū dicit, nihil excludit, iuxta regulā iuris vulgarē: & ibi. *Y si necesario es de nuevo otorgo.*

52 † Y para que se acabe de entender que esta. l. 16. del tit. 1. del fuero de Vizcaya, aunq̄ está en forma de petition, es fuero, y ley, priuilegio, libertad y franqueza de Vizcaya, cōfirmada por los Reyes de Castilla, y si necesario es, de nuevo otorgada, cōsidero dos cosas. La primera que antes que se pudiesse en el dicho fuero reformado, lo era como en ella se refiere, y estaua confirmado, y de nuevo otorgado, siendo necesario por la dicha Princesa doña Isabel: y que los cōpiladores del dicho fuero lo sacaron y tomaron, ansi del fuero viejo de Vizcaya, adonde denia estar

aquella peticiō en que se contenia el dicho fuero: y tuuieron comissio bastante de toda la jūta general, antes de hazer la dicha Recopilacion, para reformar el dicho fuero antiguo, vso, y costūbres, priuilegios y libertades del dicho señorío, escriuiēdo lo necessario para la buena gouernociō de la tierra, y decisiō de los pleytos della, escriuiēdo todo ello por capitulos y leyes de fuero, para embiarlo a sus Magestades, a pedir y suplicar lo confirmassen por ley, y fuero, y derecho, priuilegios y libertades, &c. como se contiene mas largamente en la junta que hemos referido de. 5. de Abril de. 1526. Y ansi la pusieron en el dicho fuero reformado, por ley y fuero sacado del antiguo, para que por tal se confirmasse por su Magestad, como se confirmo por tal ley, fuero, y derecho, y priuilegio de Vizcaya. Y assi claramente se colige y prueua por esta razon que ouo intencion expressa de parte del señorío de Vizcaya, de pedir q̄ se les concediesse lo contenido en esta. l. 16. por ley, fuero, y derecho, y priuilegio, y libertad: y de parte de nuestros Reyes concederlo, y confirmarlo, cō lo demas contenido en el dicho fuero reformado, como lo hizieron. La segunda cosa que cōsidero, para mas comprouacion desto es, q̄ despues de reformado el dicho fuero, y puestas por capitulos y leyes del, cōforme a la comission del dicho señorío, en la jūta de 21. de Agosto del dicho año de. 1526. entre todos se platico, sobre cada capitulo y ley del dicho fuero reformado, y en cōformidad, dixerō todos que estaua bien y cōforme a los priuilegios y libertades, fueros y costūbres de Vizcaya, y mandarō q̄ se sacasse en limpio, y se signasse, y sellasse

con el sello de Vizcaya, y se entregasse a los procuradores que ellos nombrasen, para que le traxessen confirmado de su Magestad, y fuesse guardado por fuero y derecho, como parece por los autos de las dichas juntas que estan y andan impressos al principio del dicho fuero reformado, antes de comenzar las leyes del. Por manera que juntas estas dos cosas que passaron antes y despues de la reformation del dicho fuero, porque el se reformo en el tiempo intermedio dellas, abrazan y comprehenden el dicho fuero reformado y leyes, priuilegios y libertades del señorío de Vizcaya, y hazen claro que las dichas leyes, y cada una dellas en particular se aprouo y puso en el por ley, fuero, y derecho, priuilegio, libertad, y franqueza de aquel señorío, y por tales leyes, fueros, derecho, priuilegios, libertades y franquezas, usos y costumbres de Vizcaya, se pidió la confirmacion, y confirmaciones de todo ello junto, y cada una cosa y parte dello. Y ansi se confirmo una y muchas vezes en general, y en especial, como en el dicho fuero se contiene, y ansi de primo ad ultimum se infiere que la dicha ley. 16. del fuero de Vizcaya, de que tratamos, es ley y fuero, uso y costumbre, priuilegio libertad y franqueza de Vizcaya, confirmado y de nuevo otorgado, como las demas que se contienen en el dicho fuero reformado, y que no se ha de hazer distincion de las otras leyes a ella, sino que la misma fuerza tenga esta, aunque suene su letra a modo de petition,

que las demas del dicho fuero, por las razones que estan dichas. No obsta dezir que las demas leyes del dicho fuero se diferencian desta: porque todas, sino es ella, comienzan por estas palabras: Otrósi dixeron que auian de fuero, franqueza y libertad, y establecieron por ley: Porque los mismos (digo la junta que los representa) que hizieron las leyes, cometieron a los compiladores que las hiziesse todas por via de leyes y capitulos, y despues de hechas las aprouaron por leyes, fueros, priuilegios, libertades, y franquezas de Vizcaya: y ansi dieron a esta ley. 16. la misma autoridad en sustancia que a todas las demas del dicho fuero reformado. Y ansi se deue juzgar lo mismo, como si los dichos compiladores pusieran, como pudieron poner conforme a su comission, esta ley. 16. por las mismas palabras que las demas leyes del dicho fuero reformado. Y ansi pues todo el señorío la aprouo por tal ley, es como si ellos mismos la huieran fecho y ordenado por ley, fuero, priuilegio, libertad y franqueza de Vizcaya, como las demas. Pues si ellos al principio la huieran puesto en forma y por palabras de ley, como las demas, no huiera duda ninguna, sino que era ley confirmada, y que por ella se auia de estar y juzgar; luego auiendo dado comission bastante, para poner la por ley y capitulo de su fuero con las demas, y despues de puesta aprouandola por tal, y confirmandola su Magestad, por tal ley confirmada se ha de tener y juzgar, pues toda es una misma cosa, & nõ refert quid ex equi

pollentibus

pollentibus fiat: & omnia nostra facimus, quibus autoritatē nostrā impartimur, vt infra hac quæst. n. 96. Y con esto se quita el escrúpulo del Fiscal, por que aunque conforme a las palabras, letra, y corteza de la dicha ley. 16. parecia prima facie, que auia alguno, pero mirado la sustancia, ansi de lo que precedio, como de lo que se siguió, ninguno ay, por todo lo que esta dicho: por que la mente clara de los Vizcaynos, en hazer este fuero reformado, y confirmarle, fue para tenerle para siempre por leyes y fuero indubitable, ansi en iuzio como fuera del, por donde se rigiesse y gouernasse Vizcaya, y se determinassen todos los pleytos della, y de sus originarios: y a esta intencion corresponden las confirmaciones de nuestros Reyes, pues comprehenden todas las leyes del dicho fuero, y cada una dellas, usos y costumbres y libertades y franquezas, como en el se contiene, sin exceptar cosa alguna. Demas de que la decision y respuesta se ha de entender conforme a la petition y supplicacion e su intencion, conforme a derecho, como hemos visto. † Et iura intelligēda sunt iuxta mentem, & rati onem, & non ex verbis, glos. in l. damni infecti. in §. si is, qui vicinas. ff. de damno infect. Bal. & eum referens Beccius confi. 89. nu. 11.

53

54 Et quod statutum præfigens formam, † & modum probandi nobilitatē, confirmatum à Principe valeat, probat Decianus confi. 66. nu. 4. versi. quod quidem statutum, cum numeris sequentibus lib. 3. Pero todo cessa con lo ya dicho muchas vezes, de que la Princesa doña Ysabel no solo confirmo como hemos visto, los priuilegios, fueros, usos y costumbres, franquezas y libertades de Vizcaya, y cada uno dellos: pero siendo necesario de nuevo los otorgo, y ansi no queda duda ninguna.

55 † Secundo principaliter in confirmationem eiusdem partis, & nostræ sententiæ quam defendimus (dato, sed non concesso, quod d. l. 16. non esset lex, neq; superiora ad contrarium probandū adducta non astringerent, cum fortissimè id reuera faciunt) aliam adduco. l. 13. eiusdem tit. 1. del fuero de Vizcaya, confirmado como dicho es: a donde es pressamēte se dispone, y decide por ley, q̄ todos los Vizcaynos son homes hijosdalgo, y de noble linage, y de limpia sangre, y que tienē prouision Real para que los nueuamente conuertidos Indios, y Moros, y de cediētes de su linage, no puedan vivir, ni morar en Vizcaya: y la ley. 9. tit. 9. del mismo fuero a donde se dispone, que por quãto los Vizcaynos todos generalmente son homes hijosdalgo, y Vizcaya es exēpta y priuilegiada, ningun Vizcayno en Vizcaya, ni en otra parte alguna por ningū delicto pueda ser puesto a question de tormento, directe ni indirecte, ni amenaza, ni cominacion de especie alguna de tormento, excepto en los crimines de heregia, læ læ Maiestatis, y de falsa moneda, y pecado contra natura, que es Sodomia: y esta ley ansimismo esta confirmada como las demas: y ansi se han de guardar en Vizcaya y fuera della. Luego eficazmente se prueua por ella, que todos los Vizcaynos son hijosdalgo, y que hã y deñē gozar de sus frãquezas, y libertades, ansi en Vizcaya, como en otras partes qualesquier. Si esto es verdad, como lo es y sin duda, en quãto al priuilegio de no ser puestos los Vizcaynos a questio detormēto, por q̄ no ha d̄ ser lo mismo e los demas efectos d̄ hidalgua, como no pechar, ni participar de los oficios, y

y otras cosas de que solamēte participā y son devidas a los hijosdalgo, y no a los buenos hombres pecheros, pues tienen y les da esta ley la nobleza y hidalguia, que es la sustācia, rayz, y essencia, de donde se producen los efectos y libertades della, así en Vizcaya como fuera della. Idem probatur ex l. 3. tit. 16. ciuidem fori, q̄ esta confirmada como dicho es, a dōde se dize: Que por quāto en Vizcaya todos los Vizcaynos son homes hijosdalgo, y por tales conocidos, auídos, tenidos, e comūmēte reputados, y en esta possessiō, vel quasi, de ser homes hijosdalgo han estado y estan, no solamente de padre y abuelo, pero de todos sus antecessores, y de immemorial tiempo aca: por tanto que los Vizcaynos no puedan ser presos por deuda, que no decienda de delicto, ni executada la casa de su morada, ni sus armas y cavallo, aunque en la tal obligacion expressamente aya renunciado su hidalguia: y la l. 4. luego siguiente pone la manera en que el merino de executor ha de entrar en las casas a hazer execucion, y buelue a repetir que los Vizcaynos notoriamente son hijosdalgo.

56 † Et ex litera d. l. 3. supra relata confunditur manifeste intellectus eidem assignatus per Ioan. Garf. d. glof. 7. nu. 26. dicentem, que esta ley no haze contra su opiniō, porque no los haze hidalgos: da los excepciō, que por ser Vizcaynos no se les pueden executar los bienes en ella contenidos, y que para este efecto no valga renunciacion de su hidalguia: est namq; intelligenda secundum ipsum, de eo, qui legitimē fuerit nobilis probata nobilitate adhunc effectū. Sed cōtrariū expressē decidit, & disponit prædict. l. inquit enim

que en Vizcaya todos los Vizcaynos son homes hijosdalgo, &c. vi. modō vidimus: & idē sancit lex prædicta, que los Vizcaynos no puedan ser presos por deudas, &c. no dize que los hijosdalgo de Vizcaya, no puedan ser presos por deudas, sino los Vizcaynos (y así todos) quia indefinita æquipollet vniuersali. porque todos ellos son hijosdalgo, y por tales conocidos, tenidos, auídos, y comunmente reputados: y en esta possessiō, vel quasi, de ser homes hijosdalgo, han estado, y estan, no solamente de padre y abuelo, pero de todos sus antecessores, y de immemorial tiempo aca, como expressamente lo dize aquella ley. Luego por ninguna via sufre el entendimiento de Iuan Garcia: ni menos tiene respuesta para que dexa de prouar esta opinion que vamos fundando: demas de que la prueuan tambien expressamente las otras leyes que antes auemos allegado, y la dicha ley 3. Y el fuero en ella contenido refirio Otalora de nobilitate

57 2. par. 3. par. c. 9. nu. 9. † agens an hic forus obseruari debeat tantum en la tierra llana del dicho Condado, y no en las villas y ciudad, o vniuersalmente en todo el Condado, así en villas y ciudad, como en tierra llana. Y primero refirio una prouision Real de la Reyna doña Iuana, y del Emperador don Carlos su hijo, en que a pedimiento del señorio se prouee que los Vizcaynos homes hijosdalgo, que por deudas descendientes de contractos se huieren obligado, renunciando las leyes de estos Reynos que disponen en fauor de los hijosdalgo, puedan ser presos y executados, como sino fueran hijosdalgo: pero aduerte

uerte que el dicho fuero se recopiló despues desta prouision, y que esta confirmado.

58 † Illud tamen obseruandum erit in proposito antequam ulterius progrediamur, quod prædictæ leges del fuero de Vizcaya, in quantum affirmant, ac decidunt omnes Vizcaginos esse fidalgos, sunt intelligendæ de illis Vizcaginis originarijs, de quorum propria sua origine nullo modo dubitetur, sed immemorialiter & supra omnium memoriã sunt veri aborigines, & protalibus semper fuerunt, & sunt habiti & reputati: & quod de hoc semper fuit, & est fama inconcussa & illibata inter & apud suos cōuicinos & compatriotas, & de eo sit, & fuerit communis opinio ac reputatio: & quidē taliter, quod nūquam scuerint neque audierint prædictum talem Vizcaginum esse de stirpe aut progenie externæ aut aduenæ per virilem sexum conditionis.

59 † Secundò præfatæ. ll. quia solummodo fauent Vizcaginis originarijs, etiam debent restringi ad illos indigentes originarios, quibus affulget agnomen non externæ familiæ per virilem sexum, veluti, quiē en Vizcaya no tuuiesse otro apellido, o sobrenōbre: nõ verò intelligi de Vizcaginis permixtis per virilem sexū, qui haberent agnomen externæ familiæ, veluti de Rodriguez, Enriquez, Burgos, Valladolid, y semejātes sobrenōbres Castellanos, no naturales, ni conocidos por naturales en el dicho señorio de Vizcaya: porq̄ bien cōsta que a estos tales las dichas leyes no les fundariam su intencion de Vizcaynos, ni de hijosdalgo por antiguos q̄ fuessē en la tierra: excepto si por otra via mostrassen su nobleza. Y esto por dos razones: la primera, porque su proprio apellido trae contra si la presumpcion: la segunda porque no ay sobre

nombre, ni apellido de verdadero Vizcayno originario que no tenga su correspondencia, con alguna casa, lugar, pago, quartel, monte, rio, o soto de aquel mismo señorio, merindad de Durango, y Encartaciones de Vizcaya: de que se pudieran aqui traer muchos exemplos q̄ por evitar prolixidad dexo. De suerte que cōforme a lo arriba dicho parece ciertamente que el que quisiere fundar su hidalguia en las dichas leyes del fuero de Vizcaya, le ha de coresponder el apellido natural del mismo señorio.

Vides ergo leges fori de Vizcaya cōfirmatas à regibus nostris perspicuas & claras, quibus decidunt, Vizcaginos omnes originarios esse fidalgos suos. Quid amplius?

60 † Nec dicatur qd. leges contineant verba enunciatiua propter aliud emissa, quibus standum non est, quando contigerit dubitari principaliter de eo qd̄ enunciatur, secundum Ant. de Butrio. in. c. illud. de presumpt. que refert & sequitur Alex. conf. 21. num. 4. & ibi eius additio: & conf. 136. col. 6. num. 11. volumine. 1. & iterum conf. 202. col. 2. nume. 3. volum. 2. sic limitans. l. optimam. C. de contrah. & commit stip. cum simil. Felin. in. cap. per tuas. num. 12. de probat. Philipp. Decius in auth. si quis in aliquo documento. num. 37. C. de edendo. Matthæus de Afflict. deci. Neap. 83. num. 1. Petrus Surdus conf. 5. num. 6. plures allegās. Et de verbis enunciatiuis latē agit Vitalis de Camban. in suo tractatu clausularum in. c. de verbis enunciatiuis.

61 † Neq; addatur quod verba narratiua supplicantium non habentur in dispositione, iuxta gloss. in. l. vnica. C. quando non petentiū. part. gloss. magna. ibi, Vel dic tertio. vbi Iass. num. 22. eam inducit

ad hoc pluresque DD. eam sequentes al-
legās dicit esse ordinariam: sequitur Fe-
lin. in. c. 1. nu. 18 de constitu. glos. similis
in. c. auditis. verbo ex postfacto. ad finē
de elect. gl. in. c. 2. verbo nō teneris, & ibi
Dominic⁹ eā ad hoc notat, de dolo, & cō-
tumacia in. 6. glos. etiā in. c. 1. verbo colla-
tionem, post mediū, de rerū per mutatio-
ne lib. 6. sequitur Alex. cōf. 82. n. 2. vol. 3.

62 † Quia primò respondemus, q̄ verba
dictarum legū, quibus nitimur, minimè
sunt enūciatiua, sed plane dispositiua: qđ
manifeste patet ex. d. l. 1. 6. titu. 1. quæ in
hoc principaliter sancita fuit, introducēs
formam probandi originem patriæ Viz-
caginæ in causis nobilitatis, vt ex hoc so-
lum absque probatione actuum distincti-
uorū, de quibus in legibus huius regni,
cēseatur probata nobilitas, nō solū in illo
dominio, sed etiā in reliquis partibus His-
paniæ, vt patet ex tota cōtextura illius. l.
iā supra relata: & hoc propter vsum, &
cōsuetudinē notoriā illius dominiij. Idem
etiā cōstat ex reliquis legibus præcitatis.

63 † Præsupposito quòd verba enuncia-
tiua dicuntur illa, quæ continent præam-
bulum vel procemium, in quibus non cō-
sistit voluntas, seu per se non stant, sed
in aliud trāseunt, & non est verbū princi-
pale orationis, ita Bal. in. l. 1. n. 9. C. de fal-
sa causa adiect. leg. quē sequitur Alex. cōf.
82. col. 7. n. 22. vol. 3. & alios citās Aymō
Crauet. de antiquit. temporum. 1. p. c. 3.
n. 17. & 54. Secus tamen erit si verba dis-
positiua adsunt, quia ipsa stant per se, cū
emanēt principaliter propter se, secūdū
Bald. vbi. 5. & sentit quoq; Matthæus de
Afflict. vbi. 5. sed in dictis legibus sancit-
ur, & statuitur principaliter cum verbo
principali, & substantiuo orationis, sunt
nēpe, q̄ todos los Vizcaynos son hidalgos, &c.
Ergo non conuenit prædicta doctrina
Bal. in proposito de verbis enūciatiuis.

Secundò respondeo quòd etsi prædi-
cta. ll. de Vizcaya in hoc vterētur verbis
enūciatiuis (quod non faciunt, sed om-

nino dispositiuis, vt vidimus) adhuc in
proposito stādum esset eisdem cum sint
confirmatæ à nostris regibus. † Cū enim
64 verba enūciatiua sunt necessaria ad actū
de quo agitur, & eius validitatem, tunc
probant quoad illum actum, vt tenet An-
ton. de Butr. in. d. c. illud. de præsump. se-
quitur Felin. in. d. c. per tuas. num. 12. &
Philippus Decius in. d. auth. siquis in ali-
quo documento. nu. 37. Greg. Lop. in. l.
32. tit. 11. part. 5. in glos. creyda, & in hoc
casu, vt prædiximus nu. 60. loquitur. d. l.
optimam, cum similibus, vbi probatur
verbis enūciatiuis instrumenti creden-
dum, & standum esse in eum finem inque
proferantur: & quamuis secus sit, quoad
id, quod enūciatur, quando contigerit
de eo principaliter dubitari: attamen cū
ll. prædictæ de Vizcaya, para este mismo fin
digan y dispongan, que todos los Vizcaynos, ge-
neralmente son homes hijosdalgo notorios, para
que gozen de los privilegios, franquezas, y li-
bertades que gozan los otros hijosdalgo de Es-
paña, como es no pechar, no ser puestas a questio-
de tormēto regulariter, no ser presos por deudas
que no decida de delicto: luego para en quāto a
todos los efectos de la nobleza, e hidalgua se-
auia, e ha de estar y creer a las palabras de las di-
chas leyes, quādo fuerā enūciatiuas, pues estā cō-
firmadas por su Magestad, y se profrirerō y pusie-
rō, para indicar y prouar la nobleza de los Viz-
caynos originarios: porq̄ si son hijosdalgo para
algunos efectos, sibi lo hā de ser para todos: y
los expresados por la dichas leyes, habētur gra-
tia exēpii: & exēpla nō solēt regulā arcta-
re, como adelāte diremos. Y fuera cosa absurda
y no vista, que fuesse vno notoriamente hijodalgo
de sangre y nobleza natural (como lo son los
Vizcaynos originarios) para vnos efectos, y pa-
ra otros no: porque seria tanto como dezir que
era hijodalgo, y no lo era: y esto cōriene en si re-
pugnācia, y si vno es hijodalgo de sangre, para
en todas las cosas lo ha de ser: y sino lo es, para
en ninguna: quāto mas que las dichas palabras
sō dispositiuas, como hemos dicho y prouado: y
ansi inducen disposicion. Y quando solamente
fueran

fueron enūciatiuas: tambiē la induccio,
ex statim dicendis.

65 † Præterea & 3. dicimus quòd prædi-
cta verba, etiā si essent narratiua solūm,
plenè probarent: quia princeps in sua cō-
firmatione (vt patet ex ea) se fundat in
prædictis verbis assertiuis nobilitatis im-
memorialis omnium Vizcaginarum: &
propter istam causam principaliter con-
seruatam prædictis Vizcaginis confir-
mat omnes prerogatiuas solis nobilibus
communicari solitas: ideoque neque
de facto, neque de iure de illis refricari
quæstio debet, per text. cum ibi nota-
tis in Clem. 1. de probat. iuncto. c. si. Papa
de priuileg. in. 6. vbi habetur quòd verba
narratiua habent vim dispositionis, & ve-
ritatis, quando in illis fundatur inten-
tio principis: quod tradit Ias. in. d. l. vnic.
num. 23. alios citans. C. quando nō pet.
part. & Aymon Craueta de antiquit. tem-
porum. 1. part. principali. c. 3. num. 15. &
Ioan. Garf. in præfenti glo. 2. nu. 20. 21.
22. & 23. vbi latissimè in hoc procedit.

66 † Fit igitur ex suprædictis, quòd quando
legislator se fundat in verbis narratiuis
ad dispositionem, tunc idem iudicamus
de illis verbis narratiuis, ac si essent dis-
positiua, per text. in. d. clement. 1. de pro-
bat. Sequitur cū alijs Mascard. de probat.

67 conclusion. 209. nu. 9. cū sequen. † Tunc
autem dicitur intentio principis fundari
super narratis, quādo narrata habent se-
per modum causæ, ad id quod in literis
continetur: vel quando sunt necessaria,
vel conferunt ad id, de quo agitur, vel
super quo enūciatur; & dicuntur emis-
sa principaliter propter se, quando sunt
fundamentum priuilegij, & concessionis
& super ipsis princeps se fundat ad con-
cedendum id quòd petitur, vt ex alijs
probat, & refert Craue. vbi supra nu. 16.

68 17. & 77. † Similiter quòd dicitur, ver-
ba enūciatiua nō inducere dispositionē,
non procedit quando illud enūciatum
importat dispositionē, & profetur ab eo,

vel ab his, qui disponere possunt: ita ad-
ditio Alex. conf. 21. num. 4. litera. d. lib.
1. Sed hæc omnia concurrūt, & verificā-
tur in dict. ll. del fuero de Vizcaya, in verbis
ibi appositis, inducentibus nobilitatem
omnium Vizcaginarum, vt patet ergo
plenè probant: præcipue cum hic sumus
in antiquis (nempe in nobilitate Vizca-
ginorum à tempore immemoriali intro-
ducta) quo casu etiam fallit prædicta re-
gula de verbis enūciatiuis, quòd non
probant. † Probant enim in antiquis, vt

69 loquentes in assertione principis: etiam
de facto alieno, vt ei credatur quādo su-
mus in antiquis; tenet Gem. in. c. si Papa
col. 2. de priuileg. in. 6. Alex. cōf. 6. col. vi-
tima lib. 1. Decius conf. 146. col. penul-
tim. versi. supra prædict. conclus. & plu-
res referens tenet Craueta vbi supra. c.
1. nu. 7. 8. & 77. nec non & Menoc. conf.
402. num. 25. volum. 5. & plures referens
Mascard. de probat. conclus. 621. num. 15.
vbi. num. 17. ampliat, & nume. 16. dicit, re-
quiri cētum annos: & q̄ in antiquis ver-
ba enūciatiua siue narratiua probent;

idem Mascard. plures citans conclus. 106.
nume. 1. vbi. num. 2. ampliat, etiam si ef-
sent enūciata & narrata propter aliud
in priuilegio, vel rescripto principis: &
num. 10. & 12. ampliat etiam contra ter-
tium, quando in pluribus scripturis illud
annunciatur, nam tunc plenè probatur an-
tiquum, etiam contra tertium: vel quan-
do cōcurreret lōga possessio (vt in pro-
posito contingit): quæ conueniret cum
illis verbis enūciatiuis: quia tunc etiam

70 probatur plenè antiquum. † Procedit
etiam si non proferantur à principe, neq;
constet illum fuisse de ipsis informatū,
vt omnes * firmant secundum Alexan.
conf. 15. nu. 3. volu. 5. estq; * communis
opinio, secundum Mascard. d. conclus.
71 209. numero. 12. vbi. nume. 11. quòd
verba ex certa scientia animo de libera-
to apponi consueti in decreto principis,
efficiūt etiam præsumptionem informa-
tionis,

tionis quamuis non essemus in antiquis.
 71 † Quinimò etiam in non antiquis verba
 enunciatiua probant, & inducunt dispo-
 sitionem, quando princeps rescribit, aut
 aliquid concedit motu proprio, & super
 assertionem eius fundatur intentio, vt pro-
 bat post alios Crauera de antiqui. tēpo-
 rum. d. 1. p. c. 1. num. 10. Sed confirmatio-
 nes regum Hispaniarum dictarum legū
 sunt motu proprio, vt ex eisdem patet:
 ergo, &c. Imò & de plenitudine potes-
 tatis, vt patet ergo ex confirmatione Re-
 gis nostri Philippi, q̄ multū in propo-
 sito operatur, vt in simili per Angel. cons.
 368. num. 2. Cum igitur in nostra specie
 finis in antiquis, & princeps se fūdet in
 prædictis verbis, ac præterea apposue-
 rit prædictas clausulas, ac illam ex cer-
 ta scientia, & cū illis omnibus cōfirmaue-
 rit, prædicti fori de Vizcaya, & quā libet
 earum, a fortiori inducūt plenam dispo-
 sitionem & probationem; adeò vt de eo
 amplius dubitari non valeat.

72 † Quarto respondemus non procede-
 re objectionē, quoties verba narrantur
 per modum causæ finalis ad id quod dis-
 ponitur: tunc enim plenè statuit omnibus
 huiusmodi narratis. l. seruo legato. §. si
 testator. ff. de leg. 1. l. empt. §. ancilla. ver-
 sic. si tamen. ff. de rei vend. & ibi Bart. &
 Paul. Iass. in l. ex his verbis limitatione. 9.
 C. de milit. testam. Bart. in l. si focer. §. Lu-
 cius. num. 4. & ibi Paul. de Cast. num. 9. ff.
 soluto matrim. Carol. Molin. cons. 5. nu.
 4. Socin. cons. 227. præfens. nume. 2. lib. 2.
 Celsus. cons. 54. num. 20. vbi quòd verba
 enunciatiua per modum causæ finalis in
 73 sententia prolata; disponunt. † Ratio
 enim sic disponit, prout disponere solēt
 verba dispositiua, vt in d. vers. si tamen,
 per quem ita tenet alios allegans Tiraq.
 de causa cessante. i. p. num. 134. Adeò, vt
 huiusmodi verba comprehendant casum
 omissum. l. si. de hered. instit. Igitur ver-
 ba prædicta legum del fuero de Vizcaya,
 supra relata, non solum locum habent in

casibus torturæ, capturæ personalis & cō-
 similium priuilegiarum ibidem enume-
 ratorum, verum etiam extenduntur ad
 casum tributorum, collectarum, ac cete-
 rarum omnium prerogatiuarum, quas
 habent, & habere debent omnes & sin-
 guli, qui sunt nobiles in proprietate: qua
 si illis loco exempli positus, atque rela-
 74 tis. † Et exempla non arctāt regulam, vt
 in l. dñi infecti stipulatio. §. vltimo cū si-
 milibus. ff. de damno infecto. Tiraq. in l. si
 vnquam. verbo libertis. num. 37. & 39. C.
 de reuocand. donat. Quod ex sequenti-
 bus clariùs etiam comprobatur.

75 † Primò, quia ratio finalis, ac principa-
 liter contemplata ad aliquam dispo-
 sitionem, non modò non restringitur ad
 casum decifum, verum etiam extenditur
 ad omnes illos casus, qui veniunt & infe-
 runtur sub sua ratione finali, & expressa:
 l. his solis, ibi, Satis cautū putauimus. C.
 de reuocand. donat. cōmunis secundum
 Paris. cons. 16. num. 24. & 25. lib. 3.

76 † Quod procedit, etiam si sequeretur
 legum correctio: Ripa responso. 4. de cō-
 stit. & statu. nu. 16. & responso. 1. alias. 195.
 nu. 4. de præscriptione actioni. personal.
 ad dotem. Paris. cons. 68. num. 178. lib. 3.
 late Euerardus in topicis legal. loco. 35.
 à ratione legis larga. vers. primo casu: &
 in vers. primo enim fallit: & est cōmunis
 opinio secundum Paris. vbi supra, & D.
 Molin. plures allegat. lib. 1. de Hispano-
 norū. primogenijs. c. 5. n. 10. Refert pluri-
 mos, & ampliat Tiraquel. de causa cess. i.
 p. num. 153. cum seque. Sequitur Beccius
 cons. 41. num. 5. & 6. & Petrus Surdus cōf.
 67. num. 21. Decianus cons. 41. nu. 119. lib.
 1. sequitur Mascard. de probat. conc. 312.
 nu. 10. & 11. vbi cū Gemina. quòd lex ex-
 tenditur ad omnes casus, quibus adap-
 tatur ratio legis, licet lex strictè loquitur
 77 in parte dispositiua. † Et procedit etiā in
 exorbitantibus. Euerard. vbi supra vers.
 secundo casu principali, & Tiraquel. vbi
 supra: & Decianus cons. 43. num. 2. cum
 sequen.

78 seque. lib. 2. † Vbi quòd ratio expressa
 debet attendi tanquam virtus animalis
 ipsius. l. & tanquam genus prædicans de
 suis singulis speciebus, secundum Baldū
 79 † què refert: & Tiraq. cū alijs in l. si vnquā
 verb. libertis. nu. 38. C. de reuoc. don. &
 præterea quòd cum multa habent eandē
 rationē, licet de vno fiat mētio, id fit exē-
 pli causa, vt non restringatur ad expres-
 sa tantum, nec dicitur extēdi constitutio
 etiam odiosa, quando extenditur ex ra-
 80 tione expressa. † Quando enim expres-
 sa est ratio dispositionis, in ea compre-
 hendi intelliguntur omnes casus, qui ip-
 si rationi conueniunt, nō quidem per viā
 extensionis, sed sicut genus comprehen-
 dit suas species: secundum Petrum, Cyn.
 & Bald. quos refert, & sequitur Decianus
 vbi supra num. 20. qui num. 23. refert ex
 81 eodem Bald. † quòd si lex habet rationē
 expressam, dicitur habere spiritū & ani-
 mam patentem: sicut enim homo cōsi-
 stit ex anima & corpore, sic & lex siue sta-
 tutum ex verbis & ratione: verba autē
 sunt sicut corpus & superficies: ratio ve-
 ro sicut spiritus & anima: & virtus legis
 consistit in substantia rationis, maxime
 82 quando ratio est expressa. † Dicitur
 enim expressum, quòd sub ratione com-
 prenditur, etiā si ille casus sit omissus.
 l. Gallus. §. quidam rectè. vbi. DD. ff. de li-
 ber. & posth. l. scio quæsitū. ff. de testam.
 l. si postulauerit. §. sed si negauit. ff. ad
 l. Iulia. de adult. Decius cons. 15. num. 2.
 & 6. Paris. cons. 92. num. 47. lib. 2. quem
 & alios plures refert & sequitur D. Moli.
 vbi supra num. 11. Decianus cons. 86. nu.
 20. lib. 3. & Tiraquel. de vtroque retract.
 tit. 1. §. 2. glos. 1. num. 19. & §. 20. gloss. 5.
 num. 11. Decianus cons. 43. num. 53. lib. 2.
 Francisc. Matic. de coniect. vltim. vol. lib.
 3. tit. 19. num. 15. & 16. vbi etiā, quòd ille
 casus non videtur omissus, qui ex men-
 te testatoris includitur, & ex conie-
 cturis datur intelligi, vt sepius scrip-
 sit Parisius: idem Mantic. lib. 6. tit. 14.

num. 11. Neq; obstat reg. l. commodif-
 simè. ff. de liber. & posth. cum similibus,
 quia ei pluribus modis respondet in pro-
 83 positio idem Decianus cons. 1. nu. 145. cū
 sequētibus lib. 1. † Sicut enim corpus hu-
 manum regulatur ab ipsa anima, ita. l. re-
 gulatur à sua ratione: ratio enim se habet
 ad legem, sicut anima ad corpus, & sicut
 dicitur corpus ex dispositione animæ,
 ita lex ex dispositione rationis suæ: De-
 84 cian. cons. 64. n. 6. † Ideòq; in quacū-
 que materia simus, vbi habet locum ra-
 tio legis, ibi quoq; locum debet habere
 ipsa lex. l. illud. ff. ad l. Aquil. l. à Titio, cū
 similibus. ff. de verb. oblig. Matic. de con-
 iect. vlt. volunt. lib. 2. c. 11. nu. 20. Tiraq.
 de causa cessante. i. p. n. 151. Beccius con-
 sil. 89. nu. 10. Decianus. cons. 76. nu. 10. lib.
 2. Mascard. de probat. concl. 1162. nu. 4. &
 prius concl. 312. nu. 9. Adde Barb. cons.
 85 10. nu. 11. 12. & 19. lib. 2. † Hinc est quòd
 in his, quæ per rationem legis compre-
 henduntur, non dicitur fieri interpreta-
 tio extensiuā, sed comprehensiuā: Rolā-
 dus à Valle cons. 27. nu. 6. cum seqq. lib. 1.
 Euerardus vbi supra, vers. Primò enim
 fallit: & plures referens D. Molina lib. 1.
 de Hispan. primog. c. 5. nu. 12. Tiraq. d. 1.
 par. de caus. ces. num. 136. cum seqq. Bec-
 86 cius cons. 62. nu. 17. † Et dicitur fieri in-
 terpretatio intellēctiua; non verò extē-
 siua: Bald. in l. quamuis, in princip. C. de
 fidecommis. Tiraq. vbi supra nu. 155. De-
 87 cianus. d. cons. 43. n. 20. lib. 2. † Et non di-
 citur lex extēdi, sed includi ille casus
 sub eiusdem legis dispositione: late Cra-
 ueta de antiquitate tempor. 4. p. princi-
 pali in princ. nu. 91. cum sequentibus, &
 88 Paris. cons. 32. nu. 20. lib. 2. † Hinc etiā
 dici solet quòd ex verbis proœmialibus
 dispositionis, ipsa dispositio solet amplia-
 ri, ex d. l. fin. ff. de hæred. instit. Decius la-
 tē in l. 1. nu. 1. ff. si certum pet. Portius qui
 multa cumulat cons. 125. num. 10. lib. 2.
 & in nris terminis nobilitatis Io. Gar. in
 diuisi. gl. verb. & exēptio. n. 1. cū seqq.

89 † Procemium namque & præfatio consideranda sunt tanquam id propter quod sunt ceteræ dispositiones, quæ omnino sunt ad ipsum referendæ, ne ab eo discrepēt. Bald. in l. & si nō sint. §. fin. ff. de auro & arg. leg. & in l. 2. num. 2. C. de locato. quem refert & sequitur Ioan. Garf. 90 vbi supra num. 9. † Illud nanque, quod colligitur ex præfationibus, dicitur expressè actum, etsi id deficiat in dispositione, ut in d. l. fin. cum similibus. ff. de hered. instit. Quando enim procemium est generale, quamuis postea subijciantur verba specialia, virtute tamen procemij generalis resultat etiam generalis dispositio. l. regula. circa finem, ibi, nam initiū generale est. ff. de iuris & fact. ignor. † Ex quo tex. Bar. ibi, & cōmuniter * DD. deduxerunt, quòd si præfatio. l. sit generalis, lex ipsa genericè intelligēda est, quāuis in sequentibus specificè disponat, ut testatur. D. Molin. vbi supra num. 3. vbi etiam & in numeris sequentibus, cum alijs authoribus, quòd præfatio legis dat intellectū toti legi: & quòd præfationes præstant lumē dispositioni, & per eas tollitur incertitudo.

Cum ergo ratio finalis dispositionis prædictarum legū fori de Vizcaya, in hoc clarè & expressè fundetur in immemoria si Vizcaginoꝝ omnium nobilitate: quæ ratio est longè generalior quàm certi quidā casus privilegiati in eis expressi, atque enumerati, & in ea se fundent præfate leges, succedit quòd prædictum est: † & præterea altera iuris regula, quæ habet, quòd omnis ratio finalis generalis ostendit euidenter quid statuendum sit in cæteris casibus ex illa met, ac eadem causa & ratione dependentibus, ut probauimus, & tenet Bal. in l. omnes populi col. 7. num. 18. ibi, æquitas verò, per text. in l. non possunt. ff. de leg. & in d. l. his solis. C. de reuocand. donat. l. fi. C. de indict. vid. toll. latissimè Tiraquel. in d. verbo libertis num. 30. cū sequen. idem Tiraq.

de causa ces. 1. p. num. 162. ex Bald. in d. l. omnes populi. vers. tertio quæro. † Vbi quod non videntur dissidentia, quæ in ratione conueniunt: quia ratio est conuētio diuersoꝝ casuum in eūdem finem tendentium, per l. non possunt & l. nam ut ait. & l. ideo quia. ff. de leg. & in terminis immunitatis & exemptionis, citatū in idem inuenio Ripam lib. 2. de rescrip. c. 11. num. 14. † Hinc etiam docet eleganter Ioan. Monac. in c. fi. de iuram. calum. in. 6. rationem alicuius dispositionis nihil aliud esse quàm ordinem rerum ex causa illa gerendarum: nam per viuam rationem interpretamur scripturas. † Ratio enim non fallit nec fallitur: Bald. in c. 1. numer. 15. ibi per viuam rationem. de const. quem refert & sequitur Mantica. de coniect. vltim. vol. lib. 6. titu. 14. nu. 8. 96 † Et quælibet dispositio ex causa sua generali & finali regulari & interpretari debet restrictiue, vel extensiue, ut in d. l. fi. cum similibus. ff. de hered. instit. Alexan. conf. 46. num. 7. lib. 1. Craueta conf. 3. num. 15. & conf. 16. num. 5. & conf. 221. num. 12. & conf. 245. num. 2. Marianus Socinus conf. 181. nu. 80. libr. 2. Mantica. vbi supra num. 8. D. Molin. vbi supra num. 6. & Tiraq. de causa ces. 1. p. n. 139. cum sequē. vbi latissimè procedit in proposito. Beccius conf. 41. num. 6. Decianus conf. 89. num. 19. lib. 3. idem conf. 41. num. 118. 97 volu. 1. † Vbi quòd est conclusio communiter * recepta, quòd quando ratio est generalis, & finalis, extendit & ampliat dictum speciale ad omnem casum in quo militat eadem ratio, per leges, & DD. ibidem ab eo citatos. † Quinimò ex ratione etiā præsumpta, & coniecturata, quælibet dispositio regulatur. c. suggestū, vbi Dec. in. 2. notabili de appellat. Mascard. alios referens de probat. conc. 1237. num. 84. † Lex enim dicitur omne q̄ in ratione consistit. c. consuetudo. 100 1. distinctione. ¶ † Deinde & quia ratio dicitur lex communis ad omnes casus: &

non

nōn inspicitur, an in dispositione, sit idē casus, vel non, sed tantum ratio consideratur; quia non sufficit diuersificari casus, nisi ratio diuersitatis reddatur: Dec. conf. 35. num. 16. vers. nec obstant plura, & Crauet. de antiq. temp. 4. p. princip. in prin. nu. 91. † Similiter quando ratio legis est generalior, & decisio particularis, tunc ratio illa generalis pro ipsa met lege habetur, & decisio loco exempli est. Hæc est * communis opinio, ut cū Menchac. resoluiimus in. 3. p. nostri tractatus de iuram. confirmatorio. c. 2. num. 8. Sequitur etiam Baeca de inope de bitore. c. 16. num. 81. & probatur in d. l. regul. §. fi. ff. de iuris, & fact. ignor. & in l. 2. §. si mater. ff. ad Tertul. Sequitur etiam plures referens Petrus Surdus conf. 67. num. 21. & conf. 96. nu. 20. Mexia in l. regia Toleti, in conclusio. vltimæ partis num. 50. & tunc temporis lex generaliter intelligenda est, in omni casu, cui ratio reddita possit applicari; ut probat tex. vbi notat Bar. in l. regula. §. fi. ff. de iur. & fact. ign. Idem Bart. in l. pater filium. §. si fundū. ff. de leg. 3. Imol. in l. si ita quis. §. ea leg. ff. de verb. oblig. Dec. cōf. 12. circa. fi. Paris. conf. 69. n. 164. lib. 3. Hieron. Gracian. respōf. 88. n. 22. lib. 2. & resp. 13. n. 44. lib. 1. Boer. conf. 26. nu. 4. Cephal. conf. 169. n. 16. lib. 2. Ratio enim sic disponit sicut disponere solent verba dispositiua. l. emptor. §. fi. ff. de rei vendic. vbi Bar. & Albe. Bald. in c. dilectus filius. n. 2. col. 1. de rescrip. Dec. in c. Secundò requiris. nu. 1. de appell. & conf. 64. nu. 6. & conf. 227. nu. 3. Crauet. de antiqui. tempor. in princip. num. 35. Similiter quando verba dispositiua propriè non decidunt casum certū, si ratio dispositionis illum decidit, ille casus dicitur propriè esse in dispositione, Curt. Jun. in l. venia num. 29. C. de in ius vocand. Fort. Garf. in l. Gallus. §. idē credendum nu. 19. ff. de lib. & posth. † Quod procedit, etiam si sequeretur legum correctio, & in exorbitatibus, ut resoluiimus

supra nu. 76. & etiam Bald. in authentic. quas actiones. n. 4. vers. Sed ego dico. C. de sacrosanctis eccles. dū tamen ratio expressa sit finalis: Paris. conf. 69. num. 178. 103 lib. 3. † Aded quòd talis ratio faciat casum omiffum prædicari veluti de ipsa lege, ut in l. nominis, & rei. §. verbū ex legib. ff. de verb. signif. l. 1. vers. fin autem. ff. de hæred. instit. Curtius Junior. in l. venia. n. 29. C. de in ius vocando. Cumulat multa Curtius Senior conf. 99. col. 15. Barb. in c. Raynaldus col. 32. de testam. Guillelmus Benedictus in c. Rainuntius, verbo si absque liberis. nume. 14. de testam. Socinus conf. 177. num. 14. lib. 3. Angel. conf. 17. colum. fin. Mexia in l. regia Tolet. de los terminos, in. 2. fundam. 2. part. num. 14. cum sequen. bonus text. in l. prætor. §. interdictum hoc, iuncta glos. verbo expressū. ff. de noui operis nunciat. ¶ Applicando igitur omnia supradicta ad nostram speciem, necessariò ex eisdem sequitur, quòd ratione antiquissimæ nobilitatis Vizcaginoꝝ, per præfatas leges sui fori tā luculenter expressæ, omnes Vizcagini originarij gaudere debent prædicta sua nobilitate, etiam quoad tributa, quæ plebei atque ignobiles præstant in ditione Castellana. Quamuis enim verba dictarū legum non decidant casum hunc tributorum: † at tamen quia ratio finalis expressa suæ dispositionis illud ambit & complectitur, proinde est ac si ab eis fuisset expressè decisum, iuxta omnia supradicta, & etiā notata per Fortuniū Garf. in l. Gallus. §. idem credendum num. 19. ff. de liber & posth. Curtiū Junior. in d. l. venia. nu. 29. latè Mencha. lib. 2. controuersiarum illust. c. 86. num. 3. & 87. num. 27. & D. Molina vbi supra. d. lib. 1. c. 5. num. 7. 105 † Inde nimirum illud vulgò receptum est, quòd ratio dispositionis est ipsa dispositio, vel saltè potissima pars ipsius, veluti suus spiritus, & sua anima: Bald. in l. si quis seruo. nu. 7. C. de furtis. Decius conf.

conf. 64. num. 6. Pari. 16. num. 27. & 30. lib. 3. Beccius conf. 41. nu. 6. & conf. 62. num. 16. D. Molina lib. 1. de Hispanorum primogenijs. c. 7. num. 8. latissime plures allegans Tiraquel. de causa ces. 1. pa. num. 106 134. † Vbi etiam quod essentia legis, vel statuti, consistit in mente statuentium. Mexia vbi supra in num. 14. sed legis ratio est mens legis, vt ex pluribus authoribus probauerat idem Tiraq. num. præcedenti. 133. ergo, &c. Sequitur Decius cōf. 107 15. num. 13. lib. 1. vbi. num. 14. † ampliatur, etiam si verbis ratio repugnaret, quia adhuc potius esset ipsa attendenda quam verba: & secundum Philosophū omne genus agit secundum rationem propter suam finem, ideòque non tan consideramus verba seu media ipsius dispositionis, quam finem ad quem ipsa dispositio dirigitur, vt in l. & si non sint. §. præuentionis. ff. de auro & arg. legato. per quem tex. dicit ibi Bar. quod cum quid est propter aliud, tūc consideramus id, propter quod est. l. certum. ff. si certum petatur. l. 3. C. de instit. & subst. sub cond. fact. D. Molina vbi supra num. 13. & 14.

108 † Causa namque finalis etsi plerumque post dispositionem assignari soleat, semper est prima quoad ordinem intellectus. Bald. in authen. in gressi. nu. 9. C. de sacrosanct. Ecclesijs, & in l. generaliter C. de Episcopis & clericis. D. Molina vbi supra. d. nu. 14. vbi etiam num. 15. ex eodem Bald. causam finalem esse primam in consideratione disponentis, & ultimam in fieri dispositi: & ex eodem Bald. in l. 2. num. 2. C. locati. causam finalem esse primum principium intentionis, & ultimū executionis. Decianus conf. 7. n. 22 lib. 1. † Similiter & illud dicitur esse in scriptis, quod ex verbis & ratione scriptum colligitur aut inferitur. l. 1. vers. fin autem. ff. de heredib. instit. Aymon Crauet. pro genero. n. 308. Menoch. de adipiscenda possessione, remedio. 4. num. 125. Quod circa cum in ratione finali de-

cisiua prædictarum legum habeatur scriptum & expressum, Vizcaginos omnes talibus actibus priuilegijs gaudere debere; scilicet, quia omnes, & singuli sunt nobiles notorij nobilitate immemoriali in proprietate: idem etiam est dicendum quoad immunitatem, ac prærogatiuam tã tributorum quam cæterorum omnium quæ de nobilitatis priuilegijs percontari possis, ex omnibus supra adductis: & quia prædictæ leges *del fuero de Vizcaya*, se ipsas explicant, & glossant, nempe totum hoc Vizcaginis deferripropter immemorialem suam nobilitatem in proprietate. † Quin explicacione, ac interpretatione facta ab ipso disponente nihil melius aut vrgentius desiderari potest. Bal. in auth. nisi rogati. n. 9. C. ad Trebel. per tex. in l. qui filiabus. in principio. ff. de legat. 1. † Omnis enim dispositio, cum expressione causæ dicitur esse declaratoria illius causæ, vt cum alijs tradit Cæsar Contardus in repetitione. l. 1. quæst. 15. num. 15. C. si de moment. posses. fuer. appellat. † Idque procedit præsertim, cum regulariter etiã ex sola coniectura verosimili fiat extensio de de casu expresso ad non expressum. l. Titius. §. Lucius. & DD. in l. Gallus. §. & quid si tantum. ff. de liber. & posth. per textū ibi, & in l. si. C. de posthūm. hæred. instit. estq; communis * sententia, vt plures citans refert & sequitur D. Molina de Hispan. primogenijs lib. 1. c. 4. nu. 24. † Et generale quidē est in omni dispositione, vt ex identitate rationis fiat extensio de casu ad casum. Tiraq. & Ripa supra allegati, & Mench. lib. 2. cōtrouer. illustr. c. 87. num. 27. † Vbi. quod quando ratio expressa est in lege, habetur pro ipsamet lege; adeò vt legis decisio loco exempli habeatur, sicque non arctet regulam; id est, illam rationem generalē quæ pro regula habendā est: vt est vera & communis opinio secundū ipsum ibi plures allegantem; & exempla subiecta rationi

rationi generali solū seruiunt in vim declarationis. l. penult. §. fin. ff. de iuris & facti ignorant.

115 Quod autem ratio finalis dictarum legum sit, quam prædiximus, est indubiū cū nulla alia ab illis assignetur. † Illa enim dicitur causa finalis alicuius dispositionis, quæ loco talis designatur. Barb. cōf. fil. 30. nu. 10. lib. 2. & prima inter omnes causas est causa finalis. Sanct. Tho. 1. 2. q. 1. art. 2. in responsione statim post conclusionem. Bart. in l. ambiciosa. nu. 27. ff. de decret. ab ordin. fac. Bald. in lege eāquam. num. 1. C. de fideicomiss. vbi quod causa finalis est fons causarum: & præsumitur finalis illa, quæ secundum iuris rationem debet esse finalis, vel quæ assignatur a testatore loco finalis causæ; & ista appellatur causa finalis: Mant. de coniect. vltim. volunt. lib. 6. tit. 14. num. 7. & inquit. Paul. de Castro conf. 314. nu. 2. li. 2. quod etiã si causa propter quam lex facta fuit, non sit expressa in lege, sitamen potest de ipsa apparere, dicitur finalis: & causa quæ in dispositione exprimitur, illa dicitur esse finalis. Ber. in c. sicut. n. 24. de probat. Similiter causa finalis est illa propter quā aliquid principaliter cōceditur: Bald. in d. l. generaliter. nu. 8. C. de episcopis & cle. addit Decianus. d. cōf. 41. nu. 117. quod quando ratio fuit generaliter & absq; limitatione expressa, vel quādo ratio generaliter militare potest, debet conferi fuisse finalis. Denique ex procemio colligitur ratio finalis concessionis. Bar. & DD. in l. si. ff. de hæred. instit. & ibi gl. vers. modus. in fine. Decian. plures citans conf. 7. n. 16. & cōf. 26. n. 88. li. 1. Nec non quando ratio coheret dispositioni. l. 1. vbi Bart. C. de falsa causa adiect. leg. & alios citans Decianus. d. confil. 7. num. 18. Sed omnes istę doctrinæ concurrunt & verificantur in ratione generali in procemio dictarum legum *del fuero de Vizcaya* assignata: nempe *por que todos los Vizcaynos son hijosdalgo*. Et

116 præterea hæc ratio coheret suæ dispositioni: ergo hæc est causa finalis illius: es, fui, denotat essentiam & substantiam veram nobilitatis omnium, ac singulorū Vizcaginos, iuxta glos. finalem in l. mercis appellatione. la. 2. ff. de verb. sign. voluit Bart. in l. si maritus. §. 1. num. 1. ff. ad l. Iuliam de adult. Alberic. in 1. p. statut. q. 64. Decianus conf. 20. nu. 1. lib. 117 2. † Vltimò considero rationem prædictam generalem, & expressam, vt genus, & continens omnes species etiã diuersas sub illo genere, prout de iure cōsiderari debet huiusmodi ratio; vt cum alijs resoluit Decianus conf. 86. num. 2. lib. 3. † Cum ergo hæc ratio sit expressa, & ad vnguem conueniens casui nostro, secundum eam est iudicandum, etiam si ageremus extendendo dispositionem ad correctionem aliorum iurium, vt notatur in c. gratia. de rescript. in. 6. & notat glo. in Clem. prima de electio. & in l. his solis. C. de reuocand. donat. sequitur Ias. in authen. quas actiones nu. 22. C. de sacrosanct. ecclesijs. quod refert & sequitur Decianus respons. 108. num. 11. lib. 2. 119 † vbi. n. 12. quod quando ratio expressa ad vnguem cōuenit casui de quo agitur, dicitur esse casus legis, iuxta glos. & DD. quos ibi citat. Et tandem. n. 13. cum Bar. asserit, quod ratio generalis non potest restringi per casus particulares, & speciales: & eo magis quia sumus in materia fauorabili, in qua agitur de conseruanda naturali nobilitate illius patriæ: argumento eorum quæ ibi tradit Decian. num. 14. 120 † Vltimò præcedens. 4. responsio ad difficultatem supra motam, & superiora omnia cōfirmantur ex eo, quod quando allegatio partis est vnica, & fundata in sola vna ratione, illa que lex, aut princeps non impugnat (qui est noster casus) tunc illa videtur approbata, & potest allegari sicut ipsa, lex secundum Imolam in capit. 2. colum. 3. versic. aduerte tamen.

de constit. & ibi eum sequitur Feli. nu. 7. vers. 2. l. in jr. Palat. Rubi. in repetitione rubricæ de donat. inter vir. & vxor. §. 17. num. 23. In legibus autem prædictis fori de Vizcaya, vnica solum semper, & eadē narratur, ac præsupponitur causā finalis, propter quā Vizcagini priuilegijs in eis enumeratis gaudere debeant: videlicet propter suam immemoriam nobilitatem. Hanc autem rationem neque ipse leges quæ hoc affirmant, neque Princeps in sua confirmatione controuertunt, aut impugnant: ergo ex doctrinis supra adductis Vizcagini omnes originarij immemorales habent casum legis expressum: & per consequens titulum legalem, in quo fundant suam nobilitatem: sicque sumus extra casum pragmaticæ de Corduba, quæ est nostra lex. 8. & idē ipsa nullo modo potest intelligi, aut extendi contra leges speciales tam claras fori de Vizcaya, à supremis regibus confirmatas: & vbi est casus legis, amplius non est de eo dubitandum, iuxta glossam ordinariam ab scribentibus receptam in l. ancillæ. C. de furt.

121 † Corroboratū & præterea præd. 4. responsio, & superiora coadiuuatur ex doctrina Bartol. in l. & quia. quam legit sub l. more num. 5. ff. de iurisdic. omnium. iud. vbi. D. D. præcipue Currius iun. num. 24. & Orosius. 1. & post alios Decius in l. vnic. num. 13. C. quando non pet. part. quæ habet, quod quādo aliquis actus confirmatur à superiore, & ille actus non poterat fieri ab ipso supplicante citra auctoritatem confirmantis, & sic erat nullus, tunc totum illud confirmatum denominatur ab ipso confirmante: & quod confirmans det, decisio Rotæ. 11. num. 7. de iure patro. in antiquis. Et in hac specie sit indubitata illa iuris conclusio, quæ habet, quod omnia nostra facimus, quibus auctoritatem nostram impartimur. l. ius ciuile. vbi Bart. & Bald. ff. de iustitia, & iure.

Sed sic est quod supplicantes nō poterant interpretari, nec declarare se esse nobiles, quia omnis declaratio in vim legis, est de regalibus: l. fina. C. de legib. ergo bene sequitur de primō ad vltimū, quod leges fori de Vizcaya, quā parte se fundāt immemorjali omnium Vizcaginozem nobilitate, proinde sunt censendæ, ac

122 si principis ipse hoc dixisset. † Non solum enim ex tota lege, sed etiam ex singulis eius partibus inducitur dispositio. l. ius ciuile. ff. de iustitia, & iure. l. ex conuentione ibi, ita vt pars instrumenti significat. C. de pact. vbi Decius. n. 4. l. n. vltimo, & est tex. in l. 1. C. sine censu, vel reliq. & doctrina Bart. præd. in d. l. more. n.

123 † Confirmatur ex eo, quod actus confirmandi legis non tribuitur consultori, neque compilatori, neque senatui leges confirmandas offerenti, sed attribuitur ipsi principi, qui consultitur & confirmat, ang. doctrine Abb. in c. non potest. de re iud. col. fi. Rip. in Rubrica de const. n. 21. consultus enim non tenetur sequi consultatæ rei tenorem. c. cū olim. de arbit. ergo cum declaratio nobilitatis dependeat à

124 voluntate principis confirmantis, † succedit alia iuris regula, quæ habet, quod enunciatur siue incidenter, siue principaliter de eo agatur, omnino probat aduersus ipsum principem enunciantem, ita post alios eleganter Alciat. cons. 9. n. 25. lib. 1. in nouis: quia ex verbis narratiuis antecedentibus pedit omnis elucidatio, tex. in c. inter dilectos de rescrip. l. Titia. 134. §. 1. ff. de verb. oblig. adeo vt in ipsa decis. videatur repetita eadem causa, & ratio. d. §. 1. ibi, Etiam in stipulationibus repetita creduntur, vbi Bart. & l. tex. in l. item quia. §. final. ff. de pact. ibi conditionem inesse stipulationi. cum simil.

125 † Denique facit, quia verba narratiua per modum causæ ad seipsam cum antiquis scripturis (vt omittere casum l.) inducunt dispositionem, Aymon Crauet. de antiqui. temporum. r. p. c. 4. incipienti

126 pienti ampliatur. num. 1. cum seqq. iunctis num. 23. & 24. cū. seqq. & huiusmodi verba inducunt notoriū facti permanentis, Bald. in c. cum causam colum. 3. de probat. quem refert & sequitur Decius consi. 146. num. 14. versic. quinto præd. conclusio, & Aymon Crauet. vbi supra. c. 3. in fine. nu. 77. Id quod procedit etiā si verba consimilia proferantur propter aliud. Decius. d. consi. 146. d. num. 14. l. as. consil. 61. col. 5. lib. 3. & Aymon Crauet. d. n. 77. Cū ergo leges fori de Vizcaya, supra relate, statuāt per modū causæ, idē nempe Vizcaginos non fore incarcerandos, quia omnes sunt nobiles in proprietate, & in possessione à tempore immemorjali, Vizcagini proculdubio per se habēt probationē probatā & notorium facti permanentis: idēque sunt in casu pragmaticæ de Toro, & Tordefillas, quæ est l. 9. hoc. tit. 11. li. 2. nouæ collect. reg. quæ pragmatic. excipit alios notorios hysos dalgo para que lite pendiente sobre su hidalgonia gozen de sus franquezas, y libertades, vt patet, ibi, Porende mando, y es mi voluntad que aquellos que fueren notorios hi-

126 dalgos, &c. † Notorium namque dicitur quod à iure communi vniuersi iusque prouinciæ est decisum, ac redactum in corpore iuris, secundum Aret. in l. illa col. 2. vers. tertio. ff. de verb. oblig. † Et illud dicitur notorium quod constat extenore priuilegiorum. Barbat. consi. 38. lib. 2. Felin. in capit. licet causam num. 10. de probat, vbi addit post Anto. & Abb. quod probatio, quæ fit per priuilegia, dicitur euidentissima. Possunt igitur omnes Vizcagini originarij immemorales se tueri tanquam notorij, & euidentes nobiles tam virtute legum sui fori, quā pragmaticæ, de Toro y Tordefillas: adeo vt cōstito hoc summarie, neque lite pēdente illis vlla molestia inferri debeat ex dicta pragmatica & legibus fori de Vizcaya, præcitatis, licet illud de fo-

127 lar conocido, non ostendant rationibus de

quibus supra in questione præcedenti: ex quibus hæc ampliatio probabilis effici videtur.

128 † Quinto, & vltimo respondeo præd. difficultati de verbis enunciatiuis motæ, quod etiam si verba prædictarum legum fori Vizcagini, de quibus agimus, essent tantum enunciatiua, ad huc inducerent plenum effectum propter geminationē: ita tenet ac probat Paul. de Castro consi. 92. col. 2. n. 2. & 3. lib. 2. & consi. 286. n. 2. & plures alios citans Aymon Crauet. de antiqui. temporū. r. p. princip. c. 3. incipienti propositū. n. 31. & late ex pluribus idem probat Decianus consi. 1. n. 44. lib. 3. & Mascard. de probat. concl. 106. & conclus. 394. num. 12.

129 † Per geminationē enim tollitur omnis dubietas. l. 1. col. 2. vers. ego putō. ff.

130 de edilit. edict. † & geminatio actus ostendit mentis, & intentionis perseverantiā, l. vnica. C. de plus per. & tollit suspicionē de ceptionis. l. si mulier. C. ad Velleia. & nemini venit indubium, q̄ repetita prælectio probauit, vt habetur. C. de emēdatione Iustianiani noui Codicis: ergo cum præd. leges fori de Vizcaya, iteratis vicibus ore pleno, & per amplissima verba præsupponāt, asseuerēt atq; proclamēt, omnes Vizcaginos originarios, esse notorios nobiles atq; fidalgos immemorales, merito vt plene probent atq; perfectam nobilitatē ipsorum efficiant, & inducant:

131 † Quia lex potest conferre, & declarare nobilitatē in proprietate. Bar. in l. 1. col. 9. n. 78. vers. q̄ patet. C. de dignita. lib. 12. & ibi Platea col. 3. Matthæus de Afflict. in capit. 1. quis dicatur dux, late Tiraquel.

132 de nobilit. c. 10. per totum: † & cum nobilitas proueniat Principe, secūdū à Paul. de Castro in l. quotiens in fine. C. vbi senat. vel clarif. & inquit idē Pau. col. 2. li. 2. col. 2. n. 2. in principio, q̄ illi proprie dicitur nobiles qui fuerūt ab Imperatore nobilitati, late Tiraq. de nobilit. c. 6. p. totū, præcipue. n. 2. dubitari de eonō potest:

quinimo ille prædicatur esse nobilis quæ ipse princeps vult & declarat esse talem. Bald. in l. sacrilegij. C. de diuers. rescript. Bart. & Platea vbi supra in l. omnium in princ. n. 1. C. de testam. Guido Papæ de cilio. 196. num. 1. vbi nobilitas est, & cons. 65. viso themate. Non solū hoc declarando per dispositionem expressam, verū etiam per tacitam, vt voluit Bart. in d. l. 1. col. fin. C. de dignit. lib. 2. argum. l. de quibus. ff. de legibus. † Ille enim est nobilis, quem lex aut princeps appellat esse talem, præcipue si sciens illius conditionē hoc fecerit: latē Tiraq. de nobilitat. c. 6. num. 24. & c. 10. diximus supra super hac eadem. l. 8. q. 2. & tradit Decianus cum alijs consi. 66. nu. 1. & 2. libr. 3. Quæ omnia multo magis & à fortiori procedunt in verbis tot, ac tot legum nõ ociose duplicatis ac supplicatis ad enarrandam atq; eructandam illius nationis nobilitatem: ideò hic mirè conueniunt, quæ de verbis geminatis passim scribuntur per. l. Ballista. ff. ad Trebel. latissime omnium per Corsetum de potestate reg. q. 17. vbi cumulat. 62. effectus geminationis: quibus adde alios. 22. per Hippol. in l. 1. §. quæstionum. ff. de quæstio. & quæ cumulat Bolognet. cons. 1. numer. 131.

† Sed illud in proposito non modicū astringit, nempe, quòd confirmationes geminatæ, & iteratæ, præfertim varijs temporibus, firmiorem, & efficaciorē faciunt voluntatem disponentis, tanquā ex maiore deliberatione procedentes §. hoc verò iubemus, vbi glos. in verbo iussit. in auth. vt nulli iudicium. notat. Bal. in terminis in consi. schismatis. col. 11. in vers. porro quia vero omnia consonant. C. si quis aliquem testat. prohib. quem refert & sequitur, & pluribus comprobatur Decianus consi. 1. nu. 42. cum seqq. lib. 3. Sed sic est, quòd præfatæ leges fori de Vizcaya, omnes, & vnaquæq; earū pluries & sepiissime à nostris regibus, varijs tempo-

ribus sunt confirmatæ in genere, & specialiter, vt vidimus: ergo nihil potest opponi: quia viderur plena deliberatio, secundum Bald. & Decianum vbi supra, loquentes in duobus confirmationibus. A fortiori igitur idē procedit, plurimis interuenientibus confirmationibus, vt in nostro proposito contingit. ¶ *Y concedida la hidalguia de los Vizcaynos por notoria, e immemorial, como lo conceden y disponen della las dichas leyes principalmente: desto se sigue que los Vizcaynos han de gozar de todos los efectos de la nobleza aunque las dichas leyes no los expressaran, o expressen vnos, y callen otros: pues es vn derecho vniuersal de nobleza.* † Et quando præscribitur aliquod ius vniuersale, non habet locum regula, quòd præscriptio non extenditur: imo præscripto iure vniuersali, alio in possessione nõ existēte, illius ius ad omnes res, ad omnesq; personas extenditur, vt celsit Oldradus consi. 267. circa finem, per textū in l. possidere in prin. vbi. D. D. ff. de acquir. possess. Abb. consil. 71. col. 2. libr. 2. Fel. in c. auditis. num. 10. de præscript. in l. imperium num. 23. ff. de iurisdic. om. iud. Balb. de præscri. 2. p. principali quæstione. 2. num. 27. cum pluribus præcedentibus. Decius consi. 271. num. 5. optime Aymon Crauet. de antiquit. temporum. 4. part. principali in principio num. 57. cum sequentibus. folio mihi. 141. in paruis. D. Molina lib. 2. de Hispan. primog. c. 6. num. 18. diximus latē lib. 2. canonicarum quæst. c. 21. de decimis num. 108. cum pluribus sequentibus. Et hoc clariùs procedit in præscriptione immemoriali, quæ cum vicem legis ac priuilegij obtineat, contra omnes necessariò extendenda erit, sicut lex ipsa & priuilegiū extenderetur: vt optimè considerauit Socinus iunior consil. 76. num. 100. cum

cum sequentibus libr. 1. quem refert & sequitur D. Molina, vbi s. nu. 19. *Pues la nobleza y hidalguia notoria de los vizcaynos esta prouada, lo primero por la immemorial, lo segundo por leyes, lo tercero por priuilegios, franqzasy libertades de todo el señorío de Vizcaya. y por fuero del dicho señorío, como lo dizen y disponen las mismas leyes del dicho fuero de Vizcaya, confirmadas por nuestros reyes, como en el dicho fuero se contiene. Luego esta nobleza corroborada esta con todas las fuerças firmezas jutas q se pueden deffear. Fit igitur ex supra dictis, que todos los Vizcaynos originarios immemoriales, prouando ser tales, y la comun e immemorial reputacion de su nobleza en la forma que arriba hemos prouado, como es notorio que la tienen, han de ser declarados y pronunciados por hijosdalgo notorios, todas las vezes que se contendiere en juyzio sobre ello para todos los efectos, priuilegios y franquezas o libertades concedidas a los hijosdalgo por leyes destes reynos, sin exceptar alguno, como estoy informado se ha dado y dan muchas executorias de hidalguia a los dichos Vizcaynos.* † *De todo lo qual se prouena bien que vale la consecuencia: Vizcaynos, ergo hidalgos*

† Præterea verba enunciatiua per modum causæ adiecta ab eo, qui habet potestatem disponendi, inducunt dispositionem, vt tradunt glos. Bart. Doctores in l. si focer. §. Lucius. ff. soluto matrimonio. latē nos diximus consil. 25. num. 2. Sed quāuis hic esset defectus potestatis in disponentibus, suppletur tamen per regias confirmationes postea factas ex omnibus supra dictis, ac consideratis. In proposito ergo prædictæ leges fori de

Vizcaya, dum asserunt sæpe ac sepius Vizcaynos omnes esse fidalgos, inducunt dispositionem & plene probant.

† Nec etiam & secundo dicatur, que estas leyes del fuero de Vizcaya hablan y se han de entender dentro del señorío de Vizcaya para Vizcaynos: pero no fuera del en las demas partes destes reynos: Porque a esto se responde sufficientemente de dos maneras, lo primero que lo contrario expressamente se dize y se dispone en los dichos authores de las juntas que hemos referido, y en las dichas confirmaciones, y especialmente en la dicha ley diez y seys tit. 1. y en ley. 9. tit. 9. del dicho fuero arriba referidas: lo segundo, porque en estos reynos, como diximos arriba quæst. 14. num. 28. no ay ni se da hidalguia local, sino solamente en el caso de nuestra pragmática y ley de Cordoba, nempe en el q no puede prouar ni prouena la possessiõ de hidalguia de 20. años, mas de si y de supadre.

† Præterea, quia vt latē probat Baeza de inope debit. c. 16. nu. 111. cum seqq. nobilis Hispanus in tota Hispania in regionibus regi subditis gaudere debet sua nobilitate, dum tamen in Hispania natus sit; ita vt seruentur immunitates non solum fidalguis Castellanis, sed fidalguis Hispaniæ, scilicet, incolentibus vltiorē & citeriorem: quia priuilegia per leges nostras regias concessa nobilibus, nõ solum fidalguis Castellanis concessa sunt, sed fidalguis totius Hispaniæ: ergo his gaudere debent los hidalgos Lusitanos, Aragoneses y Nauarros, & per consequens, los Vizcaynos; pues todos estos son Españoles: quia fidalgui qui sunt in vniuersa Hispania, omnes descendunt ab eisdem parētibus nimirū à Gothorum gentibus, & ab his, qui cum Pelagio Maurorum impetum fugientes sese receperunt in montana Asturiarum, y de Vizcaya y Nauarra, & c.

vt prædiximus in quæstione. 1. super hac
 140 eadem. l. 8. † Præterea inquit Baeça, cum
 fidalguia probetur per immemoriam,
 certè immemoria is referenda erit ad
 tempus quod magis vrile ei fuerit qui
 eam allegat, iuxta communem opinio-
 nem, quam ibi refert nu. 14. Iuxta quam
 opinionem fidalgus, qui immemoriam
 probauit, potest dicere, qd cū Rodericus
 Rex Gothorū, & cæteri eius gētis princi-
 pes fuerint reges toti⁹ Hispaniæ, & postea
 Ferdināndus Magnus, pater regis Sanctij,
 fuerit non solū Rex Castellæ, verū etiā
 Nauarræ, & Aragonum (addo ego &
 Vizcayæ) ac præterea reges Castellæ fue-
 rint Reges Portugalæ, & supremam in
 in eo regno iurisdictionē tenuerint, se-
 quitur quod fidalgus, qui probat imme-
 moriam, potest, etiam si sit Nauarrus.
 vel Aragonus, dicere: Progenitores mei
 præscriperunt aduersus regem Caste-
 llæ, eo tempore quo erat Rex totius His-
 panix: & licet postea regna fuerint diui-
 sa; mihi nocere non debet: & ita fidalgus
 nobilis habetur non solū Castellæ, ve-
 rum etiam Lusitanix, Aragonix, & Na-
 uarræ, denique per vniuersam Hispaniā:
 & hæc vera & solida nobilitas habetur.
 Hęc cōsideratio Baeçæ à fortiori *procede*
en los originarios Vizcaynos: porque
alli se recogieron los nobles de España
en tiempo del Rey don Rodrigo, quando
la perdicion: y porque este señorío de Viz-
caya está junto è incorporado con los
Reynos de Castilla gran tiempo ha: y por
que todos los Vizcaynos originarios, de
tiempo immemorial à esta parte, son, y
están en posesion, vel quasi, de ser hom-
bres hijosdalgo, y por tales auídos y te-
nidos y comunmente reputados, como
lo disponen las leyes del dicho fuero de
Vizcaya, confirmadas por los Reyes que
hemos dicho. Y pues los Vizcaynos tienē
fundada su hidalguia y nobleza de tiem-

po immemorial a esta parte con justo ti-
tulo, bien podran dezir que son decen-
dientes de los Godos que alli se recogie-
ron, quando se perdio España, y la ocu-
paron los Moros, y de los mismos que
despues fueron en ayudar al Infante
don Pelayo a boluer la a ganar, hazien-
do hechos famosos y valentias en serui-
cio de nuestro Señor y favor de su patria,
arriescando sus vidas y derramando mu-
cha sangre, refiriendo su nobleza, e
hidalguia à aquel tiempo, pues la tien-
en de tiempo immemorial a esta par-
te. De todo lo qual se prouea, que va-
le muy bien la consecuencia: Vizcay-
nos, ergo hidalgos, pues las dichas
leyes de Vizcaya confirmadas por
nuestros Reyes, disponen que todos
los Vizcaynos son hidalgos notorios.

141 † Tertiò principaliter hæc eadem
 pars in fauorem Dominij *de Vizcaya*,
 probatur ex consuetudine immemoria-
 li, quam habent, & possessionem etiam
 immemoriam, vel quasi, in qua sunt il-
 lius nationis homines suæ nobilitatis no-
 toriæ, vt constat ex. d. l. 3. titul. 16. fori
 confirmata à nostris regibus. Estque præ-
 terea omnibus notoria prædict. imme-
 morialis. At nobilitas hoc modo potif-
 simum probatur, vt docuimus supra hac
 l. quæstione. 2. in tertio modo probandi
 nobilitatem. Quinimò ex hac immemo-
 riali possessione omnia firmantur, & vi-
 tia possessionis, si qua sunt, procul eij-
 ciuntur: quia immemorialis vim & po-
 142 testatem legitimi tituli habet: † adeò

quod secundum communem * senten-
 tiam allegatio tituli non sit necessaria, vt
 latè probat plures citans Aymon Craue-
 de antiq. tempor. 4. p. in. c. incipienti ab
 solutis num. 39. fol. 185. in paruis, & Ioan.
 Garf. glo. 8. num. 54. cum seqq. vbi etiam
 quod probata immemoriali debet iu-
 dex credere, quod talis immemorialis
 processit

processit ex iustissimo titulo secundum
 Abb. & alios quos citat: & etiā quod im-
 memorialis habet vim veritatis: & qd qui
 habet immemorialem, habet titulū datum
 à lege: & qd est adeò tutus, tanquam si pri-
 uilegium haberet expressum: imò ac si ha-
 beret instrumentum validum: & quod po-
 test tantum immemorialis, quātum Rex
 vel Imperator potest cum causa. Tandem
 143 numer. 54. & 66. in terminis nostris in-
 quit, quod qui probat immemoriam,
 proculdubio satisfacit verbis nostræ. l.
 in priori parte, ibi, *Que por todo junto se*
prouea, auiedo titulo, o adminiculos que ha-
stén segun derecho, quis quis is titulus sit,
aunque sea casa de solar, probatur, probata
immemoriali: quia ea probata, creden-
dum est præcessisse aliquem titulum le-
gitimum, secundum Corneum cons. 24.
numer. 20. lib. 4. Luego pues los Vizcay-
nos originarios tienen en su fauor pro-
uadada esta immemorial possession de su
hidalguia, como hemos visto, siquese que
aunque no aya actos positivos distintos
en aquel señorío, los quales en este caso
no son necesarios, como hemos dicho y
se dira adelante, que por la dicha im-
memorial se presume, y prouea la dicha
su nobleza y titulo della: mayormente
estando como esta declarado y decidido
por tantas leyes del fuero de Vizcaya,
confirmado por los reyes de España,
como hemos visto, que todos los Vizcay-
nos originarios immemoriales son noto-
rios hidalgos.

144 † Confirmatur hoc ex traditis per
 eundem Ioan. Garf. gloss. 7. numer. 18. in
 3. & 4. columnis illius nu. vbi tenet, quod
 pronunciandi sunt nobiles viri Hispani,
 quos cōstat à nobilibus procreatos esse:
 Pero *viuieron siempre en lugares li-*
bres y sin contradicion, o si alguna ouo,
sue en oficios y juntas, pero no en peche-

ria, porque no la ouo: y ansi dize que no
se puede dudar de la hidalguia de cier-
tos linages que alli refiere, por auer de-
llos recordacion y testimonio en actos,
no solo de hidalguia, pero de cavalleria
sobre hidalguia, aunque despues ouies-
sen vinido sus descendientes en luga-
res libres y sin distincion, auiesse ten-
nido despues oficios por los quales ouies-
sen sido libres, prouada la descendencia:
lo qual yo no contradigo, antes me
parece muy bien y ansi lo figo. Pero si
esto es assi, como lo es, porque los Viz-
caynos originarios immemoriales, pues
tienen tantos testimonios autenticos
de su nobleza e hidalguia notoria, y son
comunmente reputados por hijosdalgo
como hemos visto, prouando la dicha
origen y descendencia y reputacion no
han de ser pronunciados por nobles y
hijosdalgo notorios en todas partes, aun-
que viuan en prouincia libre de pechos
y sin distincion: Porque sino ay esto en el
dicho señorío, ni nūca lo ouo, es por ser to-
dos los originarios del hijosdalgo noto-
 145 *rios. Lo qual no es ansi en otros luga-*
res de Castilla libres de pecho, de que
pone exemplo Iuan Garcia: porque en
estos ay hombres nobles y plebeyos, como
es notorio, y otros actos distintos po-
sitivos en que se diferencian los caualle-
ros e hijosdalgo de los que no lo son: y
la exempcion y libertad, de no pechar en
los tales lugares no es immemorial,
alomenos natural, sino adquirida por
titulo, que no indica nobleza, de que
ay o puede auer memoria: pero la li-
bertad de Vizcaya es muy diferente,
porque no se adquirio por semejante
titulo, sino que es immemorial por ser

toda la gente de aquel señorio noble notoriamente de su origen, y por tal siempre reconocido, y así en el no ay ninguno otro acto positivo, distintivo, porque todos son, o cavalleros, o hijosdalgo, ricos y pobres sin distincion alguna: y así los Vizcaynos, no han de ser regulados conforme a los otros lugares exemptos del Reyno, así como Valladolid, y Salamanca, y otros semejantes: Porque en estos la exempcion presupone de antes no exempcion: esta no exempcion jamas se ha visto en el señorio de Vizcaya, y así la libertad de Vizcaya, en esto es muy diferente de las de los otros lugares exemptos. Porque aquella es desde abinicio, y essotra no: argu. text. optimi in. c. ex ore. de priuilegijs. ibi: Ab ipsa sui fundatione liberum & exemptum extitit: per quem text. in consimilibus terminis, ita argumentatur Oldradus consi. 172. nu. 14. vbi quod si sunt exempti: ergo iam subfuerunt, & consi. 244. n. 13. *Y así las leyes de nuestros Reynos que requieren para la hidalguia prouar otra cosa, no hablan, ni se entiendan con Vizcaya, ni se ha de entender, ni puede que hagan perjuizio ninguno a las leyes peculiares y especiales del señorio de Vizcaya, que hemos referido: mayormente estando como despues aca estan estas confirmadas por nuestros Reyes, cuyas leyes generales, como es la presente. 8. en que estamos, y las semejantes proceden, y se han de guardar generalmente en estos Reynos, en las demas partes y lugares dellos, excepto en Vizcaya, y semejantes de cuya nobleza no se puede dudar, aunque della dudo nuestro glossador. d. glo. 7. nu. 23. Pues la razon y argumento del dicho autor en la*

dicha glos. 7. nu. 18. in. 3. & 4. columnis illius num. en favor de los nobles de que alli habla, como hemos visto, corre tambien y milita en favor de los

146 *Vizcaynos.* † Ex quibus omnibus supra adductis infertur primò, quòd omnes Vizcagini aborigine sunt notorij nobiles in proprietate: quia illud dicitur notorium, quod habet causam statutam successiuam, permanentem. Bar. in. l. ab accusatione. §. nunciatores. ff. ad Turpil. Co. var. lib. 2. var. resolut. c. 6. colu. penul. sub nu. 8. † Lex autem scripta semper loquitur, atq; est in viridi obseruantia. l. Arriani. C. de hæret. Zasius in. l. cum lex. col. 2. ff. de legibus: & omnibus innotescit, habeturque pro nota, & notoria, & ideò homines tenentur scire leges. l. leges sacratissimæ. C. de legib. sicut omne illud quod se ipsum omnibus & singulis exhibet ac sui præstat notitiam. l. 2. C. quando & quib. quartapars, & c. li. 10. Bal. in. c. tua nos nu. 1. de cohabit. cler. & mulier. vbi quòd notorium est perfecta notitia rerum visui subiacentium: & nu. 9. quòd si est notorium actu perseverans, negari non potest: ergo cum leges fori de Vizcaya, supra citatæ dicant omnes Vizcagnos esse nobiles, bene sequitur, quòd in virtute præd. legum ista sua nobilitas est notoria; præmaximè cum ipsæ hoc idè adijciant, & expriment.

148 † Secundo ex prædictis infertur, quòd prædicti Vizcagini in vi, & virtute prædict. legum suarum in materia suæ nobilitatis, possunt dicere sicut de instrumento, ac scriptura publica quæ semper facit rem manifestam, certam atq; notoriam, & indubitam, ex multis quæ cumulat Barbat. consi. 38. num. 1. lib. 2. Tiraq. lib. 1. de retractu. §. 2. glos. 1. num. 20. cum sequentibus, vbi latissimè Matienço in. l. 9. glos. 4. per totam tit. 17. lib. 5. nouæ collect. reg. Cæsar Contard. in repetit. l. 1. fol. 178. C. si de moment. posse. fuerit appella.

149 appella. † Possunt etiam dicere, quod sunt in casu claro ac expresso nobilitatis iam probatæ, arg. l. generali. §. vxi. ff. de usu fructu legat. l. Lucius Titius in ver. respõ di. apparet. ff. de hered. instit. † Ex quibus legibus notari solet, quòd casus clarus, & expressus dicitur, quoties directus sensus procedit ex immediata, ac propria 151 verborum significatione. † Illud enim euidenter constare dicitur, quòd constat ex tenore priuilegij, vel instrumenti. c. auditis. de in integrum rest. c. licet causam ver. euidenter. de probat. l. creditorem ver. euidenter. ff. de leg. 2. Barbat. latè consi. 38. lib. 2.

152 † Tertio deducitur quòd cum præfatæ leges fori de Vizcaya, fuerint latæ & confirmatæ à Principe habente potestatem eas instituendi, ac confirmandi, & quia nobilitatis Vizcaginæ declaratio nõ est contra ius diuinum, aut naturale, nec etiam contra sacros Canones, non poterit de earum validitate, aut obseruantia disputari: sed omnino ac inuolabiliter secundum illas est iudicandum. c. in istis 4. d. DD. in. c. 1. de oper. noui nunt. Carol. Molin. ad consuet. Paris. 1. p. c. 25. n. 3. Tellus Fernandez in. l. 16. Taur. n. 11. Non igitur egent Vizcagini adminiculis vllis posituius distinctiuis ad prædictam suam nobilitatem probandam, cū satis superque ipsa probata sit ex prædictis, quidquid glossator noster, in super & Otalora vbi supra, contrarium existimauerint, atq; censuerint: quorum opinio sustineri minime potest in puncto iuris, nec in praxi, vt euidenter patet ex omnibus prædictis in hac, & in præcedentibus quæstionibus super hac eadem l. 8.

Superest modò in proposito pro defensione ac iustificatione prædictarum legum del fuero de Vizcaya, quatenus firmiter disponunt, Vizcagnos omnes originarios immemorales esse notorios fidalgos, nobilitatis huius fundamenta re

153 censere, antequam ad responsionem fundamentorum contrariæ partis accedamus: ne fortè existat aliquis derebus illius prouinciæ malè informatus, qui visis præfatis legibus, illis succenseat, ac dicat statim, nouum, atq; inauditum esse, vt omnes ac singuli vnus prouinciæ indiginæ proponatur esse fidalgui. Ecquis vero (mox subijciat) turbuletur hoc credat, aut recipiat (propter videlicet legis scriptæ authoritatem?) non ilico etiam de talis nationis meritis inquirat: quia nobilitas non nascitur in ictu oculi. Bal. in. §. alia. el. 5. nu. 55. in prælud. feud. neq; æqualiter, sed comparatiue ad alios nobiles. Bart. in. l. 1. nu. 99. cum seqq. C. de dignitat. lib. 12. vt pro se argumentabatur noster glossator. d. glo. 7. nu. 13. vt supra retulimus: & præterea nobilitas solet concedi propter aliquod meritum. l. prouidendū. C. de postulā. ibi, Aut meritum facit nobilissimos.

Et in primis, vt & hunc quoq; scrupulum tollamus, istis & consimilibus quæ obrudi possent satisfaciamus, cõsideramus: tam magnam Montanæ gentis Vizcaginæ vetustatē, † vt propter hanc solam, immemorales sui indiginæ de iure possint ac debeant censerī nobiles: sunt enim puri, ac impermixti Hispaniæ aborigine, qui nullis vnquam, aut status sui conuulsiõibus (excepta vna eaq; temporaria sub Augusto Cæsare calamitate, vt prædiximus) fuere cõquassati, aut priuilegij suæ linguæ, amictus, vel libertatis cõmutationē pertulere. † Linguam vero quam adhuc hodie retinent (manifestū videlicet antiquitatis suæ testimonium) posset affirmari, esse vnam de septuaginta illis Babylonicæ temeritatis, diuinitus inspiratis: eamq; (sic enim Protoplastus Iuus concedebat) tan sententiosam, vt in singulis fere suis vocabulis rerum arcana complectatur: id quod in folis Hebræa, Cimbria; ac Sclauonica admireris linguæ. Cæteræ enim, inter quas, & Græca quoq;

quoq; Philosophicū istud nequaquam tibi repræsentabunt: vetustatem ergo talem, quæ si ne cœua quoq; illi libertate apud illos conseruari non potuisset, statim agnoscas in omnibus ante Romanorum & Carthagineos dominationē, regum, urbium, populorum, ac fluitorū nominibus: quæ ilico fatearis de Cantabrici idiomatis esse farinā: † veluti reges, Hesperus, Iberus, Sicoris, Lufus, Gargoris, & similes: item populi, Astures, Ligores, Silores, Tartesij, Areuaci, Betones, Cappari: sic Fluuij, Annas, Iberus, Durius, Ecarrion, Pisuerga, Estola, Belō: Vrbes autem, Lauronia, Sieronia, Balsa, Cigarra, Egotsa, Manoba, cum similibus, de quibus latius per doctissimum Iuriscōsultum Andream Poza in suo libello, quem de prisca Hispanorum lingua edit. c. 6. † Vt iam hinc manifestē liqueat, linguam illam Tubalinā bis mille annis cæteris Hispaniæ populis antiquatam, Vizcaginis tamen à proximis hinc Min Rodi seculis, ne vel vnum iota deprauatam. Id quod incredibile videatur, nisi præsupponas nonnullas peregrinarum gentium colonias apud illos cōfedissee: quæ vna ratio arguit Vizcaginos esse vetustissimos. Contempleris deinde venerandam prisca illius seculi viuam faciem, quod indigenæ illi ac præcipue eorum vxores (nouum Europis, qui illuc appellant) Armenorum, ac Persarum instar prisca, nec indetora seueritate lineo tympano caput inuoluunt suum, iā inde ab ea ætate qua Tubalina cohors vnā cum lingua sua amictum quoque tale inuexit, prout latius Andreas Poza præd. suo libello coniectatur. † Ex quibus possis nō immeritō affirmare quod tam valde antiqua, nullis vnquæ externis permixta colonijs, gentis illius stirps, atq; propago non absurdum hoc prætextu nobilitatis suæ principium, & fidalguis prærogatiuā sibi asseruauerit, & sic æ tempore foundationis & originis il-

lius prouinciæ, per tex. in. l. 2. §. quæ omnia. C. de veteri iure enucl. in vers. sed & Anatoliū, ibi, Vir ab antiqua stirpe legitima procedens, vbi hoc notat Alberic. & text. in. l. prouidendum. C. de postulando; ibi, Aut meritum fecit nobilissimos, aut vetustas. l. 1. ff. de censib. ibi, Serie seculorū antiquissima: & Arist. lib. 5. Rhetoric. cap. 5. † Qui diffinit nobilitatē gentis, esse indigenas, aut vetustissimos, aut primos duces illustres, ac præclaros multos extitisse. † Deniq; mirum est quod cum Romani apud victos omnes Occiduos vna cum Imperio linguam quoq; suam inuexerint, nullam tamen Cantabrico idiomati commutationem inferre potuerunt. Secundō principaliter eidem nobilitati Vizcaginx largiliter, prout vidimus, declaratē deferendum est etiam ex capite antiquissimæ, & plenissimæ libertatis suæ, quam supra latē repræsentauimus: adeo vt Mōtanis Vizcaginis (de his enim & de sua stirpe nunc loquor, nō vero de aliarum urbium ac oppidorum aduenis) possit affirmari, *en quanto a su liberrad*, id quod Iudæi præsumebant: Nos semen Abraham sumus, & nemini seruiuimus vnquā, Ioannis. cap. 8. † Quo loco debemus animaduertere, quod Iudæi non recusabant Cæsari tributa persolvere, sed illum tantum censum (qui in Hispania moneda forera appellatur) in signum iugalis subiectionis imperatum: allegabant enim quod census ille, non pro defensione, & gubernatione Reipublicæ, quemadmodum tributum pendebatur, sed ad superbix potius tumorem extorquebatur: & hoc erat quod Iudæi Christū sciscitabantur, quia se liberos putabant tanquam filij Abraham.

† Vel verius, quod Iudæi recusabant soluere censum siue tributum Cæsari, *y hazian escrupulo dello*, vt constat Matth. 22. *adonde preguntaron a Christo (aunque con malicia) Licet censum dari Cæsari, aut non?*

non recusabant (inquam) hac sola ratione, quantum ego arbitror, quoniam reputabant esse ipsis illicitum; *por ser pueblo particularissimamente dedicado a Dios, y alculto diuino, reconocerse por sugetos y rendidos a ningun Principe infiel y pagano, como era Cesar, mayormente morando y biuendo en su propia y natural tierra donde fueron nacidos y criados*, & quoniam illa solutio census, siue tributi erat specialiter ordinata in profersionem subiectionis personalis, ideò recusabant soluere, *sin tener atencion amirar si el Cesar lo pedia por hincha zon y soberuia, o por otra consideracion*: ita Caiet. & Nicol. de Lyr. & multi alij super illum locum Matth. 22.

† *Este censo començo a imponer Augusto Cesar quasi al tiempo del Nacimieto de Christo nuestro Redemptor*, vt constat Luc. 2. *donde dixen*: Exijt edictū à Cæsare Augusto, vt describeretur vniuersus orbis: *Y ansi lo dixen san Buenauentura, y el Venerable Beda sobre este lugar. y añade san Buenauentura que este censo era licito*: & quia facta erat iam Iudæa tributaria, significabatur quod tempus ad venerat Natiuitatis Christi: iuxta illud Gen. 49. Non auferetur sceptrū de Iuda, &c. *Y como este censo, o tributo parecia cosa nueua, leuanto se entonces (como dixen Iosepho lib. 18. antiquitatū) vn famoso Iudio cuyo nombre fue Judas Gaulonites, cuius meminit S. Lucas actuum. c. 5. Este començo a persuadir a los Iudios que no les era licito reconocer ningun señor en la tierra: mayormente infiel, ni pagar tributos ordenados a este reconocimiento, y hizo a muchos de su opinion: y ansi a Christo como a Maestro y muy docto le preguntaron si era licito, si en conciencia se podía poner*: itaq; Iudæi nefas esse reputabāt vnus summi, & veri Dei cultores, & ipsi specialissime dicatos, Principi infideli & idolatræ censum, & tributum soluere in signū subiectionis: & hac sola ratione illud recusabant. Ceterum alijs rationibus, & titulis alia tributorum genera optime soluebant, vt

insnuat D. Paulus ad Roman. 13. † *Ecce Vizcagini non solum non agnouerunt, aut agnoscunt, monetam istā foreram indieatiuam dominicæ ac absolutæ potestatis in proprietate in. l. 1. tit. fin. lib. 9. nouæ Collect. reg. iuncto cap. Adrianus. 63. d. † Sed quod valde mireris, ne vel vnus oboli arbitrarium tributum Principi suo persoluerunt vnquā, 4. tit. 1. fori de Vizcaya, † vt hic in mente alicui fortē venire possit, non minus liberaliter cum Vizcaginis ab omnibus Principibus actum, quam cum nobili valde formosa virgine à suo sponso, qui illā de suo lubens dotat atq; exornat, quod potiri possit: † Quæ vna consideratio, non mediocrem Vizcaginx nobilitati coniecturam adfert, arg. sumpto de cæteris vniuersæ Hispaniæ fidalguis, qui pari ratione sunt exempti à tali censu in vim, & virtute nobilitatis suæ in proprietate. d. l. 1. tit. fin. lib. 9. nouæ Collect. reg. Tam ingens ergo, & magna libertas, quæ Vizcaginis affulsit semper, non iniuria veræ nobilitati appendi debet: ita enim arcana quodam nexu nobilitas libertati plerumq; coniungitur, vt vix vnā (si aliud non subfit) intelligas sine alia: ideòq; Duces, Comites, Marchiones, & Episcopi tan magnam quoq; sibi associant libertatem, vt in iuris regulis (nisi specialiter exprimatur) non comprehendantur, vt notatur in. c. de multa. de prebend. Cum ergo Vizcagina natio libertatem suam plenissimam per tot seculorum seriem sibi asseruauerint intactam, nihil mirum, si adiuncta illi prisca suæ linguæ, amictus, ac stirpis suæ vetustas condignam legibus de nobilitate sua disponentibus causam præbuerit.*

Sed antequā ab hoc fundamento Vizcaginx nobilitatis me expediā: nō tacebo id quod de censu de quo supra nouissime (vt certior factus sum) scriptum reliquit Ioan. Bapt. Lupus in suis cōmentarijs de vsuris & cōmer. 2. p. nu. 55. nēpē capitacionem

capitationem istam ferè aboleuisse apud *Christianos Principes*, eo quòd ad superbiam potius factum, & auaritiæ sitim attineat, quàm ad publicorum sumptuum necessitatem: satis nanque se ciues subditos profitentur, cum alia iura capessunt: ideòq; superbiam ac auaritiæ talis in dinumerando populum pœnas Domino dedit Dauid, vt legitur Reg. 2. c. 24. Hactenus prædictus author.

170 † Verum in bene instituentæ reipublicæ gratiam duo hic obiter non negligenda inferam. Primò quòd Dauid in illa populi enumeratione de qua. 2. Reg. 24. & 1. Paralip. 21. peccauit duplici peccato & vtroque mortali, & grauissimo: altero superbiam, & elationis: altero omisionis cõtra præceptum, & mandatam Dei per Moyf. Exod. 30. vbi præcepit Deus quòd dinumeraretur populus (vt non esset in eo plaga) pro vniuscuiusque capite ipsi Deo certa quædam pecunia offerretur. *Lo del pecado de la soberuia es comũs sentencia de todos, y la glossa interlineal que es de muy gran autoridad dize expresamente, super illum locum, que Dauid lo hizo, tactus fastu superbiam: y la ordinaria de Lyræ ibidem, & habetur in. c. ecclesia. §. his itaque. 1. q. 4. in versu. item Dauid, & ibi glo. verb. Dauid, y colligese claramente del texto que dize que Ioab a quien Dauid mando hazer esta lista y matricula general, le respondio dissuadiendo se lo, Multipli q; Dios tu pueblo, q; todos son tus siervos y vassallos: sed quid sibi vult dominus meus in re huiusmodi? Y en el Paralipomenon le respondio, Quare hoc querit dominus meus, quod in peccatum reputetur Israel? Pareciendole claramente negocio de elacion, y soberuia. Y en lo que toca al segundo pecado de omision, que peccasse en esto tambien Dauid en contar el pueblo, es sentencia de Iosepho lib. 7. c. 13. & Caiet. Exod. 30. & Ioan. Benedic.*

in scholijs marginarijs super illu locum 1. Reg. 24. Itaq; Dauid in duobus peccauit, & quòd superbè enumerauit populum: & quòd enumerati populi nõ reddidit pecuniam. *Y esto tambien se colige del texto Exod. 30. ibi, & non erit plaga in eis: y pues de contar Dauid el pueblo se sigue tanta plaga que murieron setenta mil hombres, si guese bien que pecco contra aquel precepto, y ansi dize el texto, in. d. vers. Dauid. Qui ergo de numerositate suæ gentis superbiuit, iure in eis diminutione punitus est.*

171 † *Pero que lo hizo esse esto Dauid por auaricia, no se entienda ni colige del texto de la Escritura, porque no pretendo tirar, ni llenar del pueblo ningun censo ni tributo, ni que para esse efecto contasse el pueblo, antes lo contrario: porque si pretendiera a quello o huiera en ello algun interes, no respondiera Ioab lo q; respondio: fuera de q;es como diximos arriba: el primero que impuso este tributo in enumeratione populi, fue Augusto Cesar, vt colligitur Luc. 2. Y ansi no se puede ni deue dezir que Dauid peccasse de auaricia in dinumerando populum. Porque no parece que carece de insolencia y temeridad imponer a vn hombre tan santo como Dauid algun peccado mortal fuera de aquellos que expressa y precisamente pone las Escritura, o se coligen della, conforme a la declaracion de los sagrados Doctores, e interpretes della.*

172 † Secundo addo, non solùm censum istum de quo nobis est sermo, non esse abolendum, verum etiam omnino de nouo, ac valde stricte in Republica bene ordinata antiquo modo instituendum: quia vt tradit Carol. Sigon. lib. 1. de antiquo iure ciuium Roman. c. 14. de iure census

census duas præcipue adfert Reipublicæ opportunitates: Nam & numerum eorum, qui arma ferre possint ostendit, & pecuniarum magnitudinem, quibus bellorum sumptus sustineri possint, indicat. Tu adde cum Ioanne Bodino viro mirè erudito lib. 6. de Republica. c. 1. alias multas vtilitates, quas ipse considerat in infinitis litibus extirpandis in vniuscuiusq; ætate, progenie, natalibus certificandis, in morum reformatione, & alijs quæ ibi late insinuat.

173 † Tertio Principaliter gentis Vizcaginæ nobilitatè fundare possum in egregia fide quam cæteris Hispaniæ populis iam inde à memorabili illa Roderici clade sepe exhibuit: ibi enim reliquæ Gothorum nobilium in magna illa calamitate fuerunt receptæ, hospitata & animata, armaq; diuturno, ac intestino cum Mauris bello subministrata. *Y Vizcaya y Guipuzcoa, y otras sus comarcas nunca dexaron de ser de Christianos, ni las ocuparon los Moros, como todos nuestros autores se conforman en esto, segun Ambrosio de Morales en su Chronica general de España lib. 12. capit. 76. Et q; Hispana testat Historia, vix vlla terra, mariq; succpta fuit expeditio, in qua infractus Cantaber se non cruentauerit: & cum Sillio Italico de cantari potest:*

*Cantaber ante omnes, astusq; situsq; famisq;
In victus, palmasq; ex omni ferre labore,
Mirus amor populo, dum sera incanuit atas,
Imbelles iam dudum annos præuertere saxo,
Nec vitæ sine Marte pati: quippe omnis in armis
Lucis causa sita est, & damnatū viuere paci.*

QVOS versus latinè & vernacula lingua refert, & exponit Andreas Poza, vbi supra. c. 14. fol. 44. Cui concinit id quod Lucius Florus lib. 4. c. vltimo in hæc verba de prædict. natione scriptum reliquit: † Sub occasu pacata ferè erat omnis Hispania, nisi quam Pyrænei desinentis scopulis inhæren-

tem ceterior alluebat Oceanus: hic duæ validissimæ gentes, Cantabri, & Austures, immunes imperij fines agitabant; Cantabrorum, & peior, & altior, & magis pertinax in debellando animus fuit. Qui nõ contèri libertatem suam defendere, proximis etiam imperitari tentabant: Vaceosque, & Curgonios, & Aurigonas crebris incursionibus fatigabant: in hos igitur quia vehementius agere nunciabatur, non madata expeditio, sed sumptata est.

175 † Hinc comparatum coniectari potest, quòd prouinciæ præfatæ principibus à Castellani imperij regibus, in domesticos suos Africanos hostes, & exercitus, Ducalis honos, vt plurimum fuerit delatus: de istis enim quæ tantum præstringimus, & longum esset sigillatim recensere, in Hispaniam rempublicam, gentis Vizcaginæ, terra, marique meritis militaribus, & ob ea non iniquè hoc prætextu nationi tali cõdonari potest id, quod nõ coæquæuis seruitijs vrbi Phœnici fuerunt elargiti Romani, in. l. 1. ff. de censibus, ibi, Obmegegriã in Republicã, imperiumque Romanum, & insignem fidem, ius Italicũ dedit: & quod Laodycæ propter vnam belli ciuiliis occasionem præstiturunt. d. l. 1. ibi, Cui diuus Seuerus, ob belli ciuiliis merita concessit.

Quanto ergo magis cõdignas de Vizcaginæ gentis nobilitate laudes iudica ueris, si coniungas nationis illius impermixtam vetustatem, linguam, amictum, libertatem plenissimam, fidem egregiã præclaris, ac fortibus multis factis celebratam. Et rectè hic profectò illud Maronis afferri potest.

*Fortia facta Petrus, series longissima rerum
Per tot dulta viros, antiqua ab origine gentis.*

PRæcipue cum de consimilibus, ne dicam (non tam multum in vnam coeuntibus causis) fidalgiæ prærogatiuã, alijs quoque Hispaniæ vrbibus, ac popu-

his videamus comparatam prout refert Oratoria de nobilitate. 2. p. c. 4. num. 3. citans in id D. Petrum Anton. Beuter, quod nos quoque iam supra ex eodem retulimus.

176 † Quod si adhuc aliquis proteruè instauerit, illius nationis conuicinos, vnde ordinaria ab vltiore Hispania deriuari solet nobilitas, esse fidalgos: Vizcaginos autem nequaquam obijci potest id quod iam ipsi, quidam aut, atque atavii sui dum erant pueri platea tim de cātare solebāt, *Vizcaya la liberrad, donde son los hijosdalgo*: ideoq; illi obstat tex. in l. generaliter. C. de non numer. pectun. ibi, Nisi enim in dignū esse iudicamus, vt quod sua quisq; voce dilucide protestatus est, id in eundem casum infirmare, testimonioq; proprio resistere. Secundo illi contradicit omnium conuicinatorum populorum de Vizcaginis iudicium, qui omnes & singuli, cum tamen ipsi magna ex parte sint nobiles, † semper faciunt argumentum in Dan: est Vizcaginus originarius, ergo fidalgus, quod argumentum habetur pro concludenti; ideoq; sufficit & debet sufficere, quia omnis nobilitas fundatur in opinione, & reputatione communi, per ea quæ late diximus supra quæst. 2. super hac eadem. l. 3. obijci possunt innumere sententię terminales, vtriusq; Pincianę, ac Granatenfis Cancellarię vnanimiter in fauorem Vizcaginosum (vt accēpimus) pronunciata, per quas nunquam de gentis Vizcaginę Montanę nobilitate fuit dubitatum.

178 † Adeo vt cum quidam transpaganus, qui de nobilitate sua litigabat, omnem suam intentionem reposuisset in eo, qd auus suus fuerat Vizcaginus, & ad hoc inducendum, vt pote in eo solum quæstionis ordo versaretur, probasset quod prædicti su' auus loqui solebat idioma quoddam, quale solent Vizcagini, cæteris Hispanis non intelligibile: Ecce auditores Regij quibus nares, atq; aures acri aceto

solent esse lotæ, ac longa rerum solidaram solet adesse experientia, omnibus ac singulis causæ meritis, ac fundamentis bene propensis, nequaquam de gentis Vizcaginę nobilitate in proprietate dubitantes, contra litigantem tamen pronunciarunt; moti ex eo solo quod præd. litigantis auus vocabatur Abrahā: vnus enim de senatoribus (vt nobis renunciatum est) cum in auditorio suo causa illa per relatorē exponeretur ab aduocatis, qui valde de folius linguæ coniecturainstabant, lepidè ac eleganter, sufficientem ac concludentem sibi visam iri probationem partis suæ dixit, si auo suo Vizcaginę gentis aliquod illis nomen vstratum proponeretur, veluti, Hurtaño, Machin, Lopé, Sancho, Ochoa, cum alijs ibi frequentibus: at vero quia nomina: Abrahā, Isaac, Iacob, vnā cū suis authoribus Hebraïsmum, consimiliter ignotam linguā & male audientem gentem referēbant, non videri sibi nobilitatem talem bene probatam.

179 † Quod etiam bene confirmatur duorum Principum (vt refertur) attestationibus, Maximiliani videlicet Imperatoris, & serenissimi Caroli Hispaniarum Principis: ille enim (quia anno. 1567. in maturatione sua morte magnum Occiduo Imperio sui desiderium reliquit) cum apud Viennam Austrię anno. 1562. quidā Cantaber nomine Salazar, idemq; de familia Imperatricis vxoris suæ, prouocasset ad bellum nobilem quendam Germanū Aulicum, is autem declinasset singulare certamem eo prætextu quod Cantaber non docebat se esse nobilem: Cantaber verò in contrarium valde instabat se cum omnibus nationis suæ originarijs Vizcaginis esse nobilem, neq; alio illi opus esse documento: id quod poterat de facili liquidari per aliquos Hispanos aulicos, qui erant ad manū, imò & per ipsum quoq; Imperatorem si hoc decidere dignaretur, Maximilianus quæstioni huiusmodi respondit,

respondit, decem illis annis quibus Hispaniam gubernauerat, semper intellexisse, Vizcaginos originarios omnes esse nobiles, & pro talibus in regno illo esse reputatos: Carolus autem Hispaniarum Princeps, dum Cōpluri humanis literis imbueretur, idem confirmauit in persona cuiusdam studiosi, qui adhuc hodie viuit, cui nomē est Olalde. Huic ergo scholaris à Principe per campum cū alijs magnatū filijs suis cogentis expatianti, casu obuius factus, fuit interrogatus quid studeret: ille respōdit se medicinę tyronē esse: iterum rogatus cuius esset, dixit se Vizcaginū: Vade, vade, illi replicauit, tu saltem, id quod rarum est, eris medicus fidalgus: cum autem eidem Principi illico, & alius quoq; occurisset scholaris, isq; consimiliter interrogatus dixisset se esse Vandalusium, siue Bæthicū, non ego hūc sicut alium (Princeps ait) in dubio fidalgum esse responderim. Notandę sunt bene hæc Principum responsiones, † Principes autem nihil audiunt, aut instruuntur, nisi valde elaboratum ac elimatū, vt in l. omnium. C. de testam. ibi, & toto iure, quod in nostris est scrinijs constitutū. Nemo igitur deinceps leges præfatas fori de Vizcaya, de præfca illius gentis nobilitate disponentes, leuiter esse latas proponat, aut vilipendat, sed acquiescat tam illis, quā communi apud Hispanos omnes de nobilitate sua opinioni. Quę sola reputatio immemorialis debebat, ac debet sufficere, ex late per nos traditis supra quæst. 2. super hac eadem. l. 8. † Accedit, quod apud conuicinos Guipuzcoanos, & Alabenses, vbi vterq; statutis suis notis distinguitur, sunt integri Pagi, vbi omnes, ac singuli illorum sunt nobiles in proprietate: vnde mirum videri non debet id quod præfata leges de omnibus ac singulis originarijs Vizcaginis declarant. Gētis enim, ac cuiuslibet rei propositę qualitas, vbi aliqua (quæ hic nulla subest) dubitatio proponeretur, à proxi-

mis, & vicinis eluscecit, prout in terminis seruitutis fundi, ac recognitionis, tradit Andres Barbat. consi. 18. nu. 20. lib. 3. 182 † vbi facit argumentum ab eo, quod inue 183 nitur apud alios conuicinos. † Ex qualitate enim extremorum præsumitur de medijs, ca. inter dilectos. de fide instrumen. 184 vbi Abb. col. 3. nu. 4. † Et ex ijs, quæ sunt ante & post, exponuntur quæ sunt media. l. si seruus plurium. §. fin. ff. de leg. 1. vbi glos. cum similibus. l. hæredes palam §. sed si notam. ff. de testam. Philip. Cornueus consi. 159. lit. I. vol. 4. Tādem si vna singularis persona, veluti Petrus, potest temporis cursu alijsq; varijs modis nobilitatem suam inducere, ac posteris suis relinquere, idem poterūt etiam duæ, tres, 185 quatuor, decem, viginti personæ. † Ergo vnus pagus, vna vrbs, vna prouincia, sicuti Vizcaya, Guipuzcoa, los valles de Orozco, Llodio, Menaylos, valles de Escua, de quibus supra, *dōde sola por auer se defendido de los Moros, son tenidos, auidos y reputados los dichos valles por solares conocidos de hidalguia en propiedad para sus naturales originarios immemorales. Y el mismo exemplo se puede poner en Simancas, y en Valdetoro, y en todas las ciudades que refiere la l. 1. ff. de censib.* † Y entre ellas la ciudad de Troya, a la qual fueron concedidos todos los privilegios que auian los ciudadanos Romanos, que es quasi lo mesmo que oy dia tienen los hijosdalgo de España: y le fueron concedidos, no mas de porque los Romanos se precianan ser de la dependencia Troyana, bonus rex. in l. non tantum. §. Iliensibus ff. de excusat. tut or. vbi dicitur: Iliensibus & propter inclytam nobilitatem ciuitatis, & propter coniunctionem originis Romanę, iam antiquitus. & senatusconsultis, & constitutionibus Principum plenissima immunitas tributa est: *aunque los hidalgos*

hidalgos de España, no se llaman por el sus italicum, hidalgos, como lo resolui mos arriba, quæst. i. super hac. l. Luego con quanta mayor razon se funda por toda España, la nobleza de los origina rios immemorales Vizcaynos, Guipuz coanos, e de los mas valles referidos por toia de semeñate solar, pues en aque llas partes se retiraron y saluaron las reliquias de la nobleza della, que pado y tuuo tiepo y posibilidad de escaparse quando se perdio España, y la ocuparon los Moros: y a que ellos en tiempos tan atribulados no estimarian en poco em parentar con sus buespedes que los ayu dauan con su sangre a recobralles sus tierras que auian perdido, aunque la no bleza de los Vizcaynos, parece ser mas antigua, y de atras desde que se fundo, y poblo su prouincia, como se prueua por su antiguedad y libertad, fueros y costū bre immemorial, y por lo demas que arriba hemos considerado y traydo. Et sic Vizcagini habent intentionem suā fundatam nobilitatis in proprietate, tam ratione personalis nobilitatis, quam ra tione suæ originis immemorialis cōiun ctæ, iam antiquitus & legibus sui fori, & constitutionibus Principum (hoc est cō firmationibus regijs) fundatam, & corro boratam sicut Ilienses, prout recte expli cat circa intellectum. §. Iliensibus. Frācis cus à Ripa lib. 2. respon. c. 4. nu. 10. & in nostris proprijs terminis nostram præ fatam conclusionem, sicut vidimus, latè probatam, atq; fundatam tenet, ac pro bat in Vizcaginis infançionibus An dreas Poça in. d. suo libello del antiguo len guaje de las Españas. c. 17. fol. 58. di ziendo en conclusion. El Vizcayno ori ginario, y natural del Infanzonazgo de Vizcaya, tiene fundada su intencion de

ser noble de sangre, de tiempo immemo rial a esta parte, como no venga por bā stardia, o otra dolencia semejante. Y en la foja. 57. dize, que la nobleza de Viz caya, no tiene origen ni principio algu no, y que della se puede dezir que real mente han conseruado su libertad len guay y habito desde el Patriarca Tubal a esta parte, como alli lo va prouādolo largamente, y concluyendo que la nobleza de Vizcaya, aunque recibio nombre de Infanzonazgo, no pudo tener su princi pio de los Godos, ni de los otros Princi pes forasteros, pues nunca los conociera: y que la que tienen no es menos anti gua que la poblacion y fundacion prime ra de su prouincia. Idem dicendum est in cæteris Vizcaginis originarijs immemorabilibus, licet non sint Infanzones, vt supra latissime probauimus: tamen si Vizcagini Infanzones ex hoc valde no tam habeant præ ceteris suam nobilitatē, quæ in vtriusq; antiquius est trahēda quā à Gothis: illa si quidē immemorialis est atq; coætanea illius prouinciæ fundationi.

Reliquum est iam, vt nobilitate om nium Vizcaginarum, sic sufficienter fun data, respondeamus fundamentis con trarijs supra pro priori parte adductis à Ioanne Garf. Non obest primum, nem pe quod nobilitas iure communi, & re gio per hanc nostram legem de Cordo ua, & cæteras ibi allegatas probetur per eos actus, qui faciunt veram distinctio nem inter nobiles, & plebeios, etiam si probetur per famam, communem opi nionem, & reputationem, vel etiam per consuetudinem patriæ: y que estos actos dis tinctiuos no ay en Vizcaya: igitur, &c. † Quia respondemus hoc verum esse procedere; posse vbiicumque adest hæc distin ctio, vel ad sunt hi actus positivi, & distin ctivi: ibi enim probādi sunt huiusmodi actus,

actus, quod clarè præsupponit; imò in ea specie loquitur nostra lex regia, quando quidem præfigens formam probandæ nobilitatis inquit: Y que como a tales hijosdalgo los dexauan los concejos donde biuian de empadronar y prender en los pechos reales, y concejiles, y no por otra razon alguna. Idem cauetur in. l. 7. præced. ibi. Y de vein te años aca nunca pecharon, ni usaron ni acostumbraron pechar en monedas, ni en pechos que acostumbrañ pagar los buenos hombres pecheros, ni en algu no dellos, por ser ellos y cada vno de llos hijosdalgo: & ibi, Y que no los em padronen, ni consentā empadronar, &c. Destas palabras bien se sigue, que ha blan estas leyes, y lo mismo el derecho comun, adonde quiera que ay pechos, y los pagan los hombres que no son hijosdalgo, y los hijosdalgo no: o ay otros actos distinctiuos de vn estado y otro. Porque en los tales pueblos donde ay esto, para prouar vno que es hijosdalgo, o que està en possession dello, ha me nester de prouar la hidalguia de la ma nera que dizen estas leyes, pues el que alega esto lo ha de prouar, y de otra manera esta la presuncion contra el: vt latè resoluiumus supra in. 2. quæst. super hac eadem. l. in princ. Pero no por esso escluyen estas leyes, que en las partes, prouincias, y lugares donde no huuiere pechos, o no se repartiēer, por los vezinos, ni ay otros actos distinctiuos positiuos, como en Vizcaya, no pueda prouarse de otra manera la nobleza y hidalguia en España: porque estas leyes ponen forma prouatoria y demonstrati ua para prouar la hidalguia, y no esclu yen otras maneras juridicas de prouar la, aunque tengan clausula y decreto irritante, sino se prouare de la manera

que ellas dizen. Por que aquello se enriē de en los casos en que hablan, q̄ es en las partes y lugares donde ay pechos y otros actos positiuos distinctiuos: pero donde no ay nada desto, no hemos de entender que quisieron, por lo que aqui dizen, pre judicar a la verdadera nobleza de las otras partes y lugares, donde no ay los dichos actos distinctiuos: antes no es ve risimil que los Reyes Catolicos, que tãto fauorecieron a los hijosdalgo, los impos sibilitassen de poder prouar su nobleza, biuiendo en parte donde no ay actos po sitiuos distinctiuos. Pues en tal caso ay otras maneras de prouar la nobleza y hidalguia como hemos visto y dicho en la dicha segūda question sobre esta ley: las quales no quiso ella quitar ni quitó, antes fue vista dexarlas en su fuerça.

^{188†} Quia materia probationis nō est coan gustanda. l. quoniam. cum simil. C. de hæ ret. lex enim debet esse possibilis, hoc est, q̄ possit obseruari ab illis, quibus da tur, vt latissime probat & declarat Alfōs. à Castro lib. 1. de potestate legis pœnal. c. 1. col. 1. cū seqq. in magna impressione, & diximus lib. 2. pract. quæst. q. 180. nu. 3.

^{189†} Et eadem leges nō semper cōueniunt, nec vtilis sunt omnibus cōmunitatibus, & rebus publicis, tamen si omnibus con ueniat & proprius sit ratione & iure ad iustitiæ normā & regulam institutas esse secund. D. Couarr. in. c. alma mater. in inē tio. 2. part. nu. 3. de sentent. excommun. in. 6. vbi refert hac de repulchra Aristot. verba lib. 9. ethic. c. 7. dicentis. Simili mo do non naturalia, sed humana iura non eadem vbi que sunt: nam neque respu blica apud omnes est eadem, sed vna tan tum vbi que ea est secundum naturā, quæ optima sit; id est, quæ naturali ratione ad comunē vtilitatē regitur: qua ratione perpena, non eadē conueniunt omni bus rebus publicis. † Vnde sicut in locis,

vbi soluuntur tributa; vel est aia distinctio nobilium & plebeiorū, nobiles per prædictos actus distinctiuos nō solutionis tributorum & similes distinguuntur à plebeis, & per eos probatur nobilitas: ita etiam in locis liberis, vbi nulla est distinctio, potest & debet probari nobilitas per legem expressam, forum, priuilegium, exemptionem, & immunitatem concessam à Principe, vel per possessionem & reputationem immemoriam nobilitatis inconcussam: qua probata præsumitur & titulus inclusiue sufficiens, *aunque sea de solar.* Qui etiam de per se sufficiens est, absq; vllō actu distinctiuo, vt docuimus supra. Sed Vizcagini originarij, habent leges, forum, priuilegium, & exemptionem, & præterea possessionem ac reputationem immemoriam, quibus probata satis est eorū fidalguia, vt vidimus: ergo iudicandi sunt nobiles, quorum est vera nobilitas, non autem ex accidenti, quæ in solo tantum patrio eminent, sed à maioribus proueniens, vt constat ex. l. 3. tit. 16. *del fuero de Vizcaya*, dum loquitur per verbum *son*: quod est substantiuum, vt supra probauimus, & sic denotat veritatem, prout in cæteris legibus eiusdem fori supra citatis, eodem verbo vtentibus: & præterea apertius ex eadem. l. 3. inferius, ibi: *No solamente de padre, y abuelo, sino de todos sus antecessores, y de immemorial tiempo aca.*

191 † Nobilitas autem quæ prouenit à maioribus, est vera nobilitas perpetua, & generalis, nūquamque loco dimouetur, vt docent Aristot. lib. 4. Politic. cap. 3. & Hieronymus Oforius Lusitanus lib. 1. de nobilit. cap. 4. Ioann. Garfia eos aliosque referens de nobilitate glos. 7. num. 17. & 18.

Et quod intentio nostræ legis fuerit, qualem supra proposuimus, patet ex tota eius serie & contextura, nempe fuisse latam ad vrbes, oppida ac pagos conditionis contributæ, hoc est, vbi & apud

quos nobiles à plebeis distinguuntur, aut per tributa, aut per similes actus distinctiuos, positiuos. † Et omnis dispositio

192 semper debet restringi pro qualitate, statu ac conditione personarum, cum quibus est sermo. l. quæ conditio. ff. de condit. & demonstrat. potiusq; factio quam verbis intentio & volūtas manifestatur. cap. dilecti filij, & ibi Decius de appell. l.

193 si, tamē. §. ei qui. ff. de ædil. edict. † Fū etiā omnis intelligentia colligitur ex causis dicendi, cap. intelligentia cap. in his. de verb. signific. ratioque finalis legis ex procemio eius colligitur. l. fin. ff. de hæ.

194 instit. † & ex circumstantijs personarum ad quas sermo dirigitur. l. plenum. §. equi

195 tij. ff. de vsu & habit. † Denique omnis intelligentia de sumi debet ex serie & tenore, ac totius simul aggregatæ orationis contextu. l. Mevia. 44. ff. de manu-

196 missi testam. † & ex illis circumstantijs, quæ consistunt in sensu communi in infinitis causarum figuris, quæ non possunt, nec debent certis specialibus regulis concludi. l. in fundo. ff. de rei vindicat. l. Mæ-

197 uia. §. vxorē. ff. de annuis leg. † Cū ergo lex nostra solum agat de occurrendo in futurum tecnis, fraudibus, fauori & imprefioni eorum, qui per temporarios quosdā actus positiuos per fas & nefas, falsam de facto sibi vsurpāt nobilitatem, profectō huiusmodi dispositio ad solas suæ propositæ hypotesis ac cōsimilium personarum metas venit intelligenda, ac restringenda, vt ex supra proximis, & infra latius dicendis patet & apparebit.

198 † Præterea si pragmatica nostra Cordub. comprehenderet, & illos quoq; nobiles, qui viuunt in locis planè liberis, vbi alter status nobilitatis ab altero non distinguitur, adimendo illis antiquum atq; inter ipsos receptū suæ nobilitatis modū, proculdubio prius, & ante omnia statuisse debuisset, atque distincte præcipere in vim legis generalis, q̄ in futurum tales nobiles ab ignobilibus ratione aliqua se distin-

distinguerent ne ab illis suam nobilitatē auferret: hoc autem neque prædicta. l. neque alia anteriori præcipitur, ergo nō comprehendit hunc casum, qui specialem dispositionem requirebat: sed procedit & intelligitur in casu in quo loquitur, saluo videlicet statu subditorum diuersæ 199 qualitatis. † Quoties enim lex vnum dispōnit & alterum præsupponit, ad hoc vt locum habeat dispositum, verificari debet prius præsuppositū, iuxta glossam, verbo auocandum in l. mancipia. C. de feruis fugit. quam ibi in hoc expendunt Iacob. Butric. & Bald. & præterea Rom. singular. 489. Socin. consil. 44. in fin. & cōfil. 127. num. 3. lib. 1. & nos alios citantes confi. 1. num. 16. & confi. 21. num. 6. & cōfil. 24. num. 17.

Vterius idem colligitur ex nostra lege Cordub. *en quanto siempre pide actos de possession, para prescribir la essencion de los pechos, y siempre entra con letura de no auer pechado, como se colige claro della misma: ibi: Los quales ellos intentan trayendo en ellos la propiedad y possession de su hidalguia, essencion, y inmunidad, & ibi, que basten segun derecho: ha de ser prouada la possession alomenos antiquissima de vista, o de fama publica, tal que con buena fee se pueda prescribir la libertad de los derechos, expende verba illa: possession y prescripcion, quæ nullatenus possunt accommodari locis omnino liberis & exēptis. Y assi se colige desto claramente q̄ esta ley es presupositua de las hidalguias que se prueuan por via de possession, que resulta de los pechos de pecheros, o su equipolente de actos positiuos. Y presupone que el hidalgo litigante, y su padre, y abuelo biuieron en concejos donde ay possession y estado de pecheros. Y por auer assi bi-*

uido en partes donde la hidalguia se prueua e introduze por semejantes actos de possession, por tanto ha de mostrar la prescripcion cumplida, conuene a saber mediante el no pagar pechos, ni auerlos pagado el, ni su padre, ni abuelo en la forma que esta ley requiere. Y assi esta ley no trata del litigante, ni su padre, y abuelos, que biuieron donde no ay possession ni estado de pecheros, ni del que quiere conseruar y ampararse sin los medios de la no paga de pechos donde no los ay, y funda su propiedad por los medios y modos que en este caso dispone el derecho.

200 † Ideo succedit regula iuris, quod casus omissus remanet in dispositione iuris communis. l. commodissime. ff. de liber. & posth. l. si verò. §. de viro. ff. soluto matrimonio. late Tiraq. de primogenitura 201 cap. 40. num. 194. cum sequentib. † Et dispositio de vno casu non extenditur ad alium, vbi diuersa subest ratio. Barto. & DD. in l. Gallus. §. & quid si tantum. ff. de liber. & posth. † Et quando lex præsupponit vnū casum, perinde est, ac si à principio dixisset, se specialiter in illo & in genere sub illo solum casu comprehensio velle intelligi. Tiraq. vbi sup. nu. 198. & dispositio se restringens, aut intendens ad vnum certum genus personarum non potest, nec debet extendi ad personas diuersæ qualitatis. l. quæ conditio. 39. ff. de condit. & demonstrat. & d. §. de viro, & ex qualitate in l. posita conijcimus ipsius mentem, vt non procedat extra præsuppositum illius qualitatis, prout eleganter deducit Andreas Alciat. in cap. cum non ab homine. num. 10. de iudic.

Quod tali consideratione confirmatur. *Los hijosdalgo de Castilla, y de los lugares essentos, donde no ay actos de possession, los vnos y los otros, claro*

203 *es, que todos son hijosdalgo. † Bien y así como el elemento del agua en todas partes es elemento: pero no por esso lo dispuesto en el agua que siempre corre, ha lugar ni procede en el agua temporal interpolada. l. i. ff. de aqua quotid. & ætiu. & per totum titulum. Porque puesto caso que la sustancia de la vna y otra agua sea vna misma, todavia el modo del uso suyo diuerso la diuersifica y haze de otra especie. tex. in. d. l. i. §. si duo. tex. in. §. fi. instit. de iure person. Desta misma suerte es nuestro caso de que tratamos en la hidalguia y nobleza: por que aunque ella tiene en todas partes vna misma esencia intrinseca de derecho de sangre: todavia sin embargo desta uniforme e vniuoca sustancia, la dicha hidalguia viene a diuersificarse, respeto de la calidad suya accidental, en el modo de introducirse y prouarse, así como en el exemplo del agua. † Vna enim eademq; res quoad intellectualem considerationem, vbi plures intelligendi formæ concurrunt, bene diuiditur, & diuersificatur, & censetur esse diuersa, iurisq; diuersi, iuxta doctrinam Bald. in. l. i. per text. ibi num. 4. C. de feruis fugitiuis, & est lex milis. §. pro parte. ff. de leg. 2. Tiraq. de retract. linag. §. i. glof. 18. num. 23. & de nobilitate. cap. 18. num. 12. Decius in. l. in testamento la. i. num. 8. C. de testamēt. milit. Demanera que lo dispuesto acerca de prouar las hidalguias de possession, que corre de dia y de noche, de Inuierno y de Verano, por razon de los pechos, o otros actos distinctiuos positivos que ay, y nunca cessan ni se encubren, no se puede entender a las hidalguias que no tienen esta possession, ni estas corrientes ordinarias, ni extraordinarias, como en efecto no las ay en los lugares do no ay pecho de pecheros, ni lo huuo, ni lo conocio el liti-*

gãte, ni su padre, ni abuelo: ni otros actos positivos y distinctiuos: en el qual caso ya entra la otra materia de fundarse la propiedad a solas sin actos de possession, y es necesario ocurrir a lo dispuesto en este caso por otras leyes, porque nuestra ley y prematica de Cordoua no lo preuino, ni quitò. Quapropter potest dici illud dist. l. si feruum. §. prætor ait. ibi, Nō dixit prætor. ff. de acquir. hæred. & illud præd. l. si verò. §. de viro. ff. solut. matrim. ibi: Nihil scriptum est in lege. cum similibus.

Deniq; q̄ nostralex Cordubens. no se estiende a lugares essentos, adõde no ay ni huuo jamas pechos de pecheros, ni otros actos equipolentes, distinctiuos, positivos, comprobatur euidenter. † Por que la ley general nunca se estiende a los lugares donde las calidades de la ley no se pueden verificar ni se hallan. c. licet. de pœnit. & remis. vbi Innoc. & Host. l. idēq; pro socio, & tradit Ludou. Roman. in. d. §. de viro num. 32. fallē. 11.

206 † Hinc est, q̄ omnes omninò, qui eius sūt conditionis, vt iure militari testari nō possint, si tamen in hostili loco deprehendantur, & illic decedāt, quomodo velint, & quomodo possint testabuntur, vt inquit. l. i. §. omnes igitur. ff. de bonorum posses. ex testam. milit. Idem probat. l. rescripta. ff. de militari testam. Luego así como alli para este efecto se salta del derecho comun al derecho especial de la milicia, solo por razon del lugar en que la persona se halla: ni más ni menos se puede dezir lo mismo en el caso de la prematica de Cordoua, que es nuestra ley: nempè, que la prouea que por ella se pide, se comuse conforme ala posibilidad del lugar de aquellos originarios, que ni ellos, ni sus padres, ni abuelos, no vieron ni conocieron actos

207 positivos, distinctiuos. † Nulla enim est lex tam præcisa, nec stricta, quin recipiat moderationem à tempore, loco, qualitate personarum, & alijs circumstantijs. l. licet ff. de recept. arbitr. Alex. conf. 70. libr. 1. num.

nu. 5. Carol. Molin. in. 2. part. Labyrinth. de verb. nu. 495. vbi alios allegat. † Nec datur dispositio; etiam si loquatur per verba, quomodo, vel quouis modo, quin nihilominus restringantur ad modos probationabiles. Geminian. consil. 29. in fin. l. ass. consil. 43. colum. 3. Ruynus consil. 25. numer. 22. libr. 1. Etiam si lex veterum distributiuo illo, quibuscūq; prout latissime tradit Tiraq. de retractu lignag. §. i. glof. 6. n. 20. Ideoque. l. nostra nullo modo potest intelligi de illis locis, & prouincijs vbi nobilitas non fuit acquisita: nec potest declarari ex non so-

209 lutione tributorū. † Effet enim valde iniquum, petere actus positivos vbi non inueniuntur. §. 1. instit. de inutilib. stipul. l. quidam heredem. §. si. ff. de tritico, oleoque. leg. ibi, Quoniam eiusmodi triticum in rerum natura non esset: esset enim querere actus ex quibus nobilitas incepit: quod est impossibile, vbi de talibus non extat memoria. Oldrad. consil. 244. numer. 13. vbi argumentatur elegantè in eisdem ferè nostris terminis:

210 † Et, quod non fuit neque est, non potest poni. l. confessioibus. ff. de interrogat. act. & quæ non sunt probabilia, non sunt ponibilia. Bald. in. c. bone, numer. 8. vers. practica aduocatorum, ibi, Quia ea, &c. de elect. quia contradictoria simul non possunt esse vera. l. hæc verba. ff. de verbor. sig. idem Oldrad. in terminis exem-

211 ptionis consil. 254. numer. 3. † Fatendum est igitur necessario, quod. l. nostra Cordub. non excludat illam iuris communis probationem, quæ recepta est pro circumstantijs loci & personarū, vbi nulli actus distinctiui & extrinseci inueniuntur.

Quibus non obstant verba nostræ. l. ibi, & de otra guisa ninguno de aqui adelante, &c. quia eis pluribus & optimis modis satisfacimus supra in hac eadem quæstione, nu. 187. cum seqq. Et tandem in proposito de quo agimus, intelligi debent in illis locis, vbi præd. actus distinctiui

sunt: secus in alijs, per omnia supradicta.

Quinimo etiam si nostra. l. aut alia quæuis distinctè ac generaliter statutisset (quod minimè facit; nec est lex, quæ hoc sancierit) vt in posterum nobiles ab ignobilibus, certis & indubitatis quibusdam signis se distinguerēt, sub interminatione amittendæ præsentæ deinceps nobilitatis, adhuc isto casu talis lex nequaquã cōprehendisset. Vizcaginæ prouinciæ originarios. Quod. 1. pbamus: quia hi temporibus Ferdinandi, & Elisabeth regū, a quibus nostra. l. fuit lata, iam habebant legem iuratum, ac confirmatam, & in corpore sui iuris redactam,

212 † qua cauetur, ne Castellani imperij principes legibus illius prouinciæ Vizcaginæ ac consuetudinibus vllam commutationem inferre possent, nisi personaliter constituti sub arbore quam vocant de de Garnica: plenario insuper illius prouinciæ assensu accedente: solennibus videlicet, prout ad solet, ad hoc suis indictis comitijs: como parece por el auto dela junta y confirmacion del fuero por el rey don Enrique fecha en el dicho año de 1455. en diez de Março, por ante el secretario Aluar Gomez, cuius verba sunt hæc. Acordado de vn acuerdo dixeron, q̄ pues el muy alto Principe, Rey, y señor don Iuan; así como señor de Vizcaya, auia de venir a les fazer jura segun era usado y acostumbrado, por castumbre por los señores passados que fueron de Vizcaya sus antecessores, la qual jura auia de fazer en la dicha Iglesia de Garnica en ciertos lugares para les guardar así a las villas como a las tierras llanas de Vizcaya, y de las Encartaciones y Duragne ses, todos sus privilegios y franquezas y libertades, fueros y usos y costumbres afuera de los privilegios que las dichas villas tienen por escrito, el dicho señor rey, así como señor de Vizcaya, no les podia quitar, ni acrecentar ni dar de nuevo, sino estando en Vizcaya, so el arbol de Garnica, en junta general cō acuerdo de los Vizcaynos, &c. Quæ. l. consimilis est illi populi Romani sub statu populari

(qualis est Vizcaginus) priuilegia, nisi comitijs centuriatis, ne irrogantur: de qua Cicero pro domo sua.

Cum ergo præd. pragmatica Cordubens. & sic nostra. l. 8. sub ista forma, ac solennitate essentiali, ac substantiali quoad Vizcaginos non fuerit promulgata, neque prædict. eorum prouinciæ meminerit, aut consimilem de illis declarationem fecerit, consequitur profectò, quòd ipsa ad eos non spectat: præcipue cum illi habeant leges in terminis, iam inde ab antiquo nobilitatis suæ declaratorias.

213 † Secundo idem probatur, quoniam leges generales non extenduntur ad leges speciales prouinciæ vnus. l. 1. §. si quæ verò pragmatica. C. de Iustiniæno. C. cõfirmando, & multo minus ad leges, & consuetudines Vizcaix, quia sunt populi adhaerentes, saluo prisco Reipublicæ illius statu, ac proinde liberi. l. non dubito. ff. de captiu. & postlimin. reuert. ergo illum illæsum, ac suam primæuam libertatem retinent, *cõ todo aquello que se reserua por leyes y costumbre, o fuero, o juramento y postura en fuerça de pacto y contrato, como en efecto los Vizcaynos reseruaron expressamente todos sus fueros y usos, ayan sido, o no guardados.*

214 † Ideoq; succedit regula iuris vulgaris, quæ qui in vno se submittit, apertè in alio non vult esse obligatus. l. quæsitum. §. idè respõdit. ver. deniq; ff. de fundo instruct. & c. l. cum ira. ff. de condit. & demonst. & in terminis voluit Paul. Castrenf. consil. 313. nu. 3. lib. 1. *En el qual caso la nacion libre adherente, ha de ser regulada y regida en sus ocurrencias por el uso, leyes, y entendimiento comun de su propria patria: y no conforme a las leyes de la prouincia, cui adheret siue adiacet, iuxta distinctionem Bart. in l. si conuenerit. §. si nuda num. 2. ff. de*

215 pignorat. acti. † Vbi tenet, quòd quando

vnio, & adhaesio fit accessorie, ita quòd fit vnum regnum cum primo, vel vnus Comitatus, tunc regulatur prouincia ad haerens secundum regulas primi, cui accedit, & eisdem legibus, & priuilegijs est gubernanda, quibus regnum; his penitus deletis, quibus primum vivebat: seue si nõ adijciatur regno accessorie, nec castrum Comitatus, sed simpliciter, vel æquè principaliter, ita vt idem corpus remaneat: quòd in dubio præsumendum est: quia tunc debet regi adhaerens secundum leges & consuetudines suas, nõ autem nouo iure eius loci, cui ita adiectum fuit: vt in Comitatu Tolosæ æquè principaliter vnito, vbi Rex duas personas repræsentat, regis, & comitis. De quo præclare scripsit Guill. Bened. in c. Raynuncius verb. & vxorè, & c. decif. 5. n. 496. de testam. Quam Bart. distinctionem, & doctrinam sequuntur & probant Ancha. conf. 437. & Brunus conf. 69. nu. 13. Ripa responf. 15. n. 6. & 7. aliàs responfo. 92. de iur. gen. ciuil. Ange. conf. 247. Roman. conf. 218. Alex. conf. 151. n. 5. lib. 2. Aui-les late, & plures referens in proœmio ca. prætorum in gl. Islas: per totã: & alios plures referens nouissime Læzelotus, in consuet. Alex. præfatione. 8. n. 93. vbi. nu. 94. exemplificat in dominio Mediolani, quòd ad nostrum regem deuenit, non tãquã illi iniunctum, sed æquè principaliter, propriũ nomẽ retinens, pristinasq; ll. atq; mores conseruans. Quin etiã secundum Alex. conf. 114. col. fi. lib. 4. in defectũ legũ proprij loci, nõ est recurrendũ ad ll. illius, cui facta fuit adiectio, sed ad dispositionem iuris cõmunis, quæ sua lex dicitur, in defectũ statutorum, vt seruetur indies in. d. dominio Mediol. secundum eundem Læzel. d. n. 94. Vbi. n. 101. cũ alijs auth. tenet quod consuetudo, vel lex ciuitatis ad loca adhaerentia, seu foederata nõ extèditur: ergo ita & eodem modo dicendũ est in dominio Vizcaix liberè adhaerenti huic regno.

216 † Ita enim vna prouincia potest alteri vniri,

vniri, vt vtraquæ suã primæuam naturam retineat: arg. l. in rem. §. itè quæcumq; ff. de rei vendic. l. prædij. §. Titio. ff. de leg. 3. l. Seia. §. Tyran. ff. de fundo instruct. & c. Et tunc in vim pacti, & conuentionis seruandæ sunt leges, & cõsuetudines vtriusq; cum id constet ex mente, & conuentione partium. l. 1. ff. de pact. cum simil. & in specie cum Bart. in tractatu Tyberiad. in Rubric. de insula in quæstione incipièti, sed quæro, illæ gentes, tenet Roman. d. conf. 218. ibi, finalis tamen conclusio. Id quòd etiam ex præfata distinctione recepta Bart. aperte colligitur & probatur. Cum ergo dominium Vizcaix ita adhaerit à principio Regno Castellæ, vt leges, consuetudines, libertates, nec nõ & forus illius dominij illæ manerent, & per eas gubernarentur, atq; regeretur, vt prædixim; meritò quòd sint obseruandæ ad vnguẽ.

217 † Hinc est quòd præd. leges, forus, & cõsuetudines Vizcaix postea à nostris regibus fuerint, prout sunt, cõfirmatæ, & ideò absq; dubio obseruandæ: aliàs enim minime confirmarentur: † *Y como hemos visto los señores de Vizcaya, no entraron dando, o irrocando, sino recibiendo ciertos derechos limitados; y la mitad de la rax que tenían los hijosdalgo, como dice la ley diez de los priuilegios de Vizcaya del fuero viejo: y Vizcaya no no recibio, sino puso y eligio las leyes y fueros que quiso.* Et certum est de iure, quòd Principes conditionati qui de pactis quibusdam legibus, ac conditionibus, prouinciæ alicuius clientelam susceperunt, nequaquam possunt huiusmodi adhaerentis populi leges ac consuetudines, quibus se submisit immutare: ex eo vt prædiximus, quod populus qui in vno se submisit, apertè in alio noluit esse obligatus. Quo fit, vt nra pragmatica Cord. nullatenus possit, nec deberet legibus ac cõsuetudinibus specialibus dominij Vizcaix derogare, nõ magis profectò, quã si illã velis extendere ad Belgas, Lusitanos, Aragonios, Burgundia, ac ceteras Castellani Imperij ditio-

nes: id quod nemo sana mentis dixerit: quia omnes istæ prouinciæ, & inter eas nobilissima illa Catabrica, quãuis vnita, primaria tamẽ suã retinet conditionem & naturam vt s. iã de iure probauimus: de quo habemus documẽtũ in terminis nostris nationis Vizcaginx in Chron. Reg. Io. I. anno 219 12. c. 2. col. 4. † vbi dicitur. *Otrofi señores, Vizcaya, como quier que es tierra apartada, y tiene sus fueros, jurados, y guardados, y alcaldes, sobre si, e aun aora aunque es vuestra, no consiente que el alcalde. vuestro los juzgue, e oya sus apelaciones, salvo que aya alcalde apartado en la vuestra Corte para ello, & c.*

220 † Deniq; & illud accedit, quia leges specialiter iuratæ (quales sunt dominij Vizcaix, nunquam per alias leges, quãtũuis lauculatas, & cũ clausula nõ obstantibus, & c. abrogatæ censentur, neq; abrogantur, iuxta glo. ordinariam in. c. cum non deceat de elect. in. 6. verbo effectus. Roman. singul. 7. quã plures citatès secuti fuimus, & esse cõmuniter approbatã affirmauimus in repetitione. l. nemo potest. n. 163. ff. de leg. 2. † Dispositio præterea specialis nõ mutatur, nec corrigitur per legem, vel dispositionem generalẽ subsecutã, iuxta glo. l. sciendum, verbo non cõpellitur ver. 2. ff. qui satisfate cogantur, & in. l. 3. verb. decurionibus. C. de silent. li. 12. * cõmuniter vbiq; approbatas. † Imò nec lex generaliter loquens cõprehendit priuilegiatos in genere, Calcan. cõf. 13. col. 2. latissimè Men. in. 3. remedio ad ipiscẽdẽ pos. n. 78.

223 † Superioribus nõ obstat opinio Otalode nobilitate. 2. p. c. 8. n. 7. quæ videbatur nra cõtraria, loquitur enim, & procedit in locis exèptis & liberis à solutione tributõ, in quibus ante libertatẽ soluebatur tributa: & nũc quoq; sunt alij actus distinctiui positiui, veluti *en Valladolid, Toledo, Granada, Salamanca, y otros semejantes: y ansi no contradize a la nuestra: porque hemos hablado en Vizcaya, vbi militat diuersa ratio: quia omnes originarij illius prouinciæ sunt nobiles notorij à tempore*

immemoriali pluribus titulis, vt vidimus: neq; ibi vlla est distinctio vtriusq; status, nec vnquam fuit, sed ab initio & semper omnes Vizcagini originarij fuerunt, & sunt notorij fidalgui: & ratio differentia est, quam supra laius de claramus hac eadem quæst. nu. 145.

Ad secundum fundamentum partis contrariæ eodem modo respondemus: licet enim hæc nomina *hidalgo* y *pechero*, sint verba ciuilia, & correlatiua, sicq; videbatur, quod vnum sine alio stare non possit, id tamen verum est, & procedit in locis vbi vtrumq; verificari potest: at vbi omnes originarij illius nationis sunt nobiles & pro talibus à lege declarantur, tunc vocabulum *hidalgo*, bene potest consistere sine altero, hoc est *pechero*, in illis locis: & cessat fundamentum præd. *Porque el distinguirse el noble del pechero por actos de possession, no toca en la propiedad, puesto caso que preste mas clara y mas facil la prouea della, si por possession la pretendemos prouar: pero la nobleza toda es vna en sustancia en entrambos casos, nempe de la hidalguia que se pretende inducir y prouar por actos de possession, donde los ay, o por propiedad legal donde no ay pecho, ni otros actos positivos que sean de distincion: pero el argumento contrario no procede ni vale su consecuencia en este caso, pues en el se da nobleza en propiedad, sin pechos ni otros actos distintos: como tambien cessa y no ha lugar en los lugares exemptos y libres de pechos de que hablamos poco ha, entendiendo la opinion de Otalora en ellos, ibi enim nobiles & ignobiles sunt immunes à tributis, sicq; nobiles, & ignobiles equaliter possunt esse exempti.† Erit ergo ista bona consequentia, quod in prouincia, vbi sunt nobiles, ibi necessario regulariter positio ignobilitatis sequitur (exci-*

pio hic casus speciales, legis, aut priuilegij diuersi de quibus supra) text. in. l. manumissiones. ff. de iust. & iur. & in. §. i. instit. deliber. Nō autem valebit consequentia, quod vbi sunt nobiles, ibi quoq; de necessitate tributa persoluāt, qui sunt ignobiles: potest enim vnum stare sine alio.

225† Ideoq; ad tollendam consequentiam sufficit dare vnā instantiam. l. non hoc. C. vñd. legit. & ibi las. col. 2. tex. in. §. pauonum. inst. de rerum diuis. glos. in. c. sicut vrgeri. i. q. 1. Syluan. consil. 102. nu. 32. in 226 2. p. consil. 1. Tertiū contrariæ partis fundamentum, de los Acuerdos de Valladolid, y Granada de los años de. 45. y. 50. que refiere Otalora de nobilit. 3. p. c. 8. nu. 9. y Iuan Garcia solamente refiere el de Valladolid, aunque se consultaron entrābos, glos. 7. nu. 25. en que, dum ab eisdem consilium peteretur, an illæ personæ quæ domicilium habent, vel habuerunt in Cantabriæ locis, in quibus non soluuntur tributa (como son en la prouincia de Guipuzcoa, y otras partes de Vizcaya dōde son exemptos de pechos, o no los ay, alomenos no se pagan por repartimiento) si las tales personas prouando esta possession, o inmunidad podrian gozar de hidalguia en possession, o propiedad de aquella tierra: fuit responsum, por el Acuerdo que no pudiessen gozar, sino prouassen otros adminiculos y actos positivos, y qualidades en q̄ se diferenciā los nobles hijosdalgo de los villanos pecheros, non obstat: nam salua in omnibus vtriusq; tribunalis sua authoritate, & debita cum reuerentia loquendo, præd. consultationibus multifariā respondeatur: & quidem primo quod præd. auctores tantum referunt in summa tenorem illarum consultationum: non verò inferunt in suis scriptis eadem decreta, ac proinde iuris rigore attento, fidem non faciunt, originalibus non ostensis: iuxta

iuxta text. in auth. si quis in aliquo documeto cum materia. C. de edendo. Sed dato quod ita sit sicut ab eisdē refertur (prout credo) quia ipsi hoc dicāt. respondeo, loqui generaliter in locis Cantabriæ, en que ay diuersas prouincias, y las mas nobles son quatro, Guipuzcoa, de quien especialmente hablan los dichos Acuerdos, segun Otalora, Vizcaya, Alaba, y la montaña, como consta de la descripcion de Cantabria, que arriba referimos: y aquellos Acuerdos pueden conuenir, y hablan en las demas partes y lugares de Cantabria, en que aura actos distintos, y qualidades fuera de pechos, que pueden ser adminiculos para prouar su nobleza: por los quales se diferencian los nobles, y hidalgos de los villanos y pecheros, para que con esta distincion y actos se pueda prouar la hidalguia: y no en el señorío de Vizcaya, villas, y ciudad, y Encartaciones: porque en este señorío ningū acto distinctiuo ay, ni otra qualidad en que se distingan vnos de otros, por q̄ todos los Vizcaynos originarios immemoriales son hijosdalgo por immemorial, leyes, fuero, y franquizas, y libertades de aquel señorío confirmadas por nuestros Reyes como hemos visto y esta suficientemente prouado.

227 † Pnes vbi non conueniunt, vel vbi deficiunt verba legis, neque eius dispositio locum habet, vt in. l. 4. §. toties. ff. de damno infect. l. 1. §. loquitur. ff. de aqua quot. & æstiuā & hæc regula est communis per. d. §. toties, & alia iura idem probantia, vt deducit Decius consil. 591. nu. 2. & nos consil. 21. num. 2. cum sequentibus: postea Beccius consil. 112. n. 3. Quando enim lex vnum præsupponit, & alterum disponit, ad hoc vt locum habeat

dispositū, debet prius verificari præsuppositum, vt tenet glo. communiter ad hoc allegari solita in. l. mancipium verb. auocandum. C. de feruis fugitiuis, communis, vt plures allegantes resoluimus d. consil. 21. num. 6. Pnes estos Acuerdos hablan en partes en que presuponen, que ay actos, y qualidades distintos de nobles a plebeyos, vt constat ex eisdem: luego a donde huuiere esto, se abran de guardar, pues se pueden verificar en muchos lugares de la Cantabria, a dōde dizen lo ay: y ansi en ellos auran lugar, mas no adonde no los ay, como en Vizcaya, aunque hagan alguna mención de ella, que no se si la hazen, por no los auer visto: y lo principal es, que hablan de Cantabria, como consta de Otalora. Y aun en esto dize Otalora, quod in hoc articulo variæ, & contrariæ sententiæ aliquādo in Pinciana Cæcellaria sunt probatæ. Demas desto no es de presumir q̄ los Acuerdos quisiesen otra cosa particularmente en el señorío de Vizcaya, pues en el ay fuero y leyes expresas que disponen lo contrario, y entonces están confirmadas por los Reyes Catolicos, y por la Reyna doña Iuana, y el Emperador don Carlos su hijo, Reyes de Castilla, Leon, &c. y despues aca se confirmaron por el Rey don Felipe nuestro señor, sin limitacion alguna, como hemos visto: y ansi se han ganado muchas executorias de hidalguia de Vizcaynos en Granada, y Valladolid prouando q̄ eran Vizcaynos originarios immemoriales.

228† De lo dicho se infiere, quod quisquis sit, qui fecit indicem seu tabellam illius tractatus de nobilitate. Otaloræ in verbo nobilis in locis liberis, como en Vizcaya, vltra possessionem immunitatis, debet

probare el solar conocido, aliter non gaudebitur alijs locis nobilitatis iure titul. 130. colam. 2. infideliter hoc deduxit ex corpore libri authoris, quando quidem ibi, vt diximus, hoc non dicit, nec verū est vt patet ex prædictis, præterquam q̄ exemplis non est iudicandum. l. nemo. cū similib. C. de sent. & interlocut. omn. iudicium.

229 † Secundò principaliter respondeo, que aquellos acuerdos no auran lugar a donde se prueua, o prouare la possessiõ immemorial de nobleza, como la tienen prouada y fundada por sus leyes, y fuero confirmado por los Vizcaynos originarios del dicho señorío, como hemos visto: porque la immemorial en este particular habet vim tituli sufficientis de per se absque alijs adminiculis de actos distinctivos, vt docuimus. Pues el Cauallero Vizcayno que prouasse solar conocido no ay duda sino que bastaria para declararte por hyodalgo de solar conocido, porque no requiere mas de stola. l. 9. infra eodē: vt in terminis tenet idem Ioan. Garf. d. glof. 18. num. 43. limitando ansi la opiniõ que tuuo en la glo. 7. nu. 23. contra los Vizcaynos: lo contrario de la qual hemos prouado y fundado por mas verdadero: luego pues por la immemorial se prueua y presume este mismo titulo de solar, vt per eūdē authorē; cõsequitur, que los Vizcaynos con esta immemorial y sus leyes y fuero confirmado prueuan sufficientemente su hidalguia, sin otros adminiculos algunos, que no son menester, ansi para dentro del dicho señorío de Vizcaya, como fuera del en España.

Tertiò principaliter præmissa & repetita præd. veneratione debita, respondeamus, q̄ etiã si voluissent præd. senatores tollere ac reuocare prædictas. ll. fori, de Vizcaya, aut contrarium præcipere,

vel respondere: vel sua intentio fuisset q̄ responderunt, intelligere etiã, & locū habere specialiter in dominio Vizcay: quod non credo, præterquam quòd ibi nulli sunt actus distinctiui, nec aliæ qualitates huiusmodi, quibus distinguantur nobiles à plebeis: quia omnes vizcagini originales immemorales sunt nobiles, vt vidimus; adhuc etiã præuia tali expressa derogatione, & declaratione, de iure hoc facere non debuissent: quod si fecissent, nõ tenuisset, tenet, nec teneret: idq; ex pluribus capitibus. Primò ex defectu potestatis: omnes enim, & singulæ leges prædictæ traherunt in vim & virtutē contractus, adhibito etiã Principum nostrorum iuramento, ac iuramentis confir-

240 matorijs. † In quibus terminis (quando aliqua adfuisset moderandæ, ac reuocandæ nobilitatis nostræ causa) sanè in primis, & ante omnia prouinciæ illius status atq; mēbra de buissent citari, ac cõuinci in cõtradictorio iudicio cū cognitio- ne causæ, cū ageretur de re graui; vt pote de causa status vniuersæ illius nationis: & ideò aliter factum, est nullū, ex notar. per Card. in Clemēt. 2. de cõsib. not. 15. & 16. Ancharran. num. 9. Parpal. in. l. placet num. 65. C. de sacrosanct. ecclesijs Roland. à Valle consil. 3. num. 38. & consil. 90. num. 36. libr. 3. & consil. 53. num. 16. cum seqq. lib. 4. Bolognet. consil. 1. nu. 194. Idque procedit, siue sit quæstio iuris, siue facti; glof. iuncto textu in capit. sæpe. de appellatio. vbi Abb. Imol. & Francisc. estque vulgatum per text. in. l. de vnoquoque. ff. de re iudicat. cum similibus: & tradit in terminis interpretandi priuilegij vel alterius dispositionis, Innocent. Host. Ioan. Andr. & Abb. in capit. olim num. 2. de verb. signi. Paul. Castrenf. consil. 338. num. 1. cum sequentibus lib. 1. Id quod multo magis confirmatur ex eo, quòd leges illius prouinciæ, inter quas sunt iã sup. citatæ, & sunt, & fuerunt laux in Kalatis comitijs, præuio suo consilio

consilio generali, vt patet ex procemio illius fori: quapropter ad illarum derogationem requirebatur expressa, & indiuidua mentio, arg. text. in. c. penultimo de capell. monach. c. nonnulli de rescrip. † Certum nanque est in iure requiri specialem derogationem constitutionum in generali cõcilio editarum, adeò vt sub generali legum derogatione huiusmodi constitutiones nunquam videantur comprehensæ: Archid. in. c. 1. de cõstit. in. 6. Paul. & Iass. in. l. fin. C. si contra ius, vel vtilit. public. num. 4. Bald. Fulgo. Paul. in. l. humanū. C. de legib. & sequitur totus mundus, vt plures citantes resolui mus in. d. l. non potest num. 173. ff. de legat. 1. Sequitur plures allegans, & bene declarans. D. Francisc. Sarmient. lib. 3. selectar. interpret. c. 14. num. 3. cum seqq. Quæ communis sententia procedit non solum in concilijs generalibus, sed etiã in omnibus quibuscumque particularibus, prout tenet Oldrad. Ioan. Andr. & alij quos refert D. Franc. Sarmient. vbi supra

232 † Secundò eadem nullitas demonstratur ratione legum expressarum in contrarium, de quibus supra: idque per text. in. l. 2. C. quando prouocare non est necesse. l. 1. §. item cum. ff. quæ sententiæ sine appell. l. cum prolatis. ff. de re iudic. vbi habetur, quòd non valet decretum, neq; declaratio contra. l. claram, & indubitabilem, vel contra regulam iuris etiã errore nõ expresso, vt per Matel. notab. 20. & Decium consil. 8. nu. 1. Idem dicitur vbi quippiam decernitur contra legem, vel statutum notum in corpore iuris clausum, prout habet Vizcagini: quæ lex probabiliter ignorari non debuit: Alex. consil. 81 ponderatis num. 1. cum seqq. lib. 2. cū latissime traditis per Sebast. Vātium de nullitate processus. c. de nullitate ex defectu processus num. 118. cum sequentibus pagina mihi. 534. † At quòd senatus non habeat authoritatem abrogandæ, aut ledendæ legis, manifestum est

l. fin. C. de legib. siue sit senatus Regis absoluti. d. l. fin. siue talis senatus sit populi liberi. † Quia cum ius condendæ siue limitandæ, aut interpretandæ. l. sit de regulis. d. l. fin. recurrendum est ad talis populi liberi, qui talem legem sibi est deputatus, assensum, & voluntatē: sicuti olim apud Romanos sub statu populari antequam populus Romanus omnem suam potestatem Principi, & in Principem suum contulisset: text. in. l. 1. ff. de constit. princip. id quod eleganter insinuat Cicero pro Rabirio perduellionis, ibi: Imperium in magistratibus, authoritatem in senatu, potestatem in plebe, maiestatem in populo: est autem maiestas, suprema illa post Deum omnipotentem, & rationem naturalem, absoluta potestas, quæ neque recognoscit alium superiorem, equalem, neq; inferiorem. † Quæ maiestatem populi adhaerentes non agnoscunt, sed tantum obseruant. comiter: text. in. l. non dubito. ff. de captiu. & postlimin. reuerf. ibi, Vt is populus asterius populi maiestatem conseruaret. Ideò que habet locum isto casu id, quod Posthumius consul dicebat in oratione sua ad populum: Nego iniussu populi quidquam sanciri posse, quòd populū teneat: & quod Titus Liuius Decad. 1. lib. 26. ibi, Per senatū agi de Cāpanis iniussu populi, non video posse: & paulo post, Vt rogatio feratur ad populū, qua senatui potestas fiat statuēdi de Campanis. Ex quo bene liquet, quòd præd. consultationes nullam potuerunt de iure cõmutationē legibus fori Vizcagini inferre: quia illi possunt dicere, Nos legem habemus: cū, vt supra dixim⁹, vers. quinimo, sub. n. 184. neque ipse Princeps, aut lex regia id facere possit, nisi seruat seruantis, de quibus. ibi.

236 † Quarta, & potissimum prædicta vtriusque Cancellariæ consultatio, etiã si expressè superioribus cõtradiceret, adhuc euitari posset, quia esset contra leges expressas

expressas illius fori à Regibus Castellæ confirmatas, & iuratas in vim contractus, argument. expresso. l. 2. C. quando prouocare nõ est necess. ibi. Sententiam eius cõtra tam manifesti iuris formam datam, nullas habere vires palam est: & ideo in hac specie nec prouocationis auxilium necessarium fuit: vt in. c. solet ibi, vel intolerabilem errorem. de sentent. excommuni. c. in. 6. Vtius vbi supra num. 122. & passim. DD. Idem est quando sententia fertur contra rationem generalẽ legis, expresso errore, vt alios allegãt tradit Alex. in. l. cum prolati. num. 6. de re iudic. prout in specie nostra in terminis, & in indiuiduo contingit, vt supra vidimus, atque latè deduximus circa rationem generalem dictarum legum fori de
 238 *Vizcaya*. † Et præd. erroris notorietas cõstat per facti euidenciam exactis dicti fori, etiam si in præd. decreto & consultatione vtriusque cancellariæ non fuerit expressus: aut etiam si se non retulerit ad præd. illius fori, ex traditis per Inn. in. c. fraternitatis. de frigi. & maleficiat. latè per Barbat. conf. 38. num. 15. cum sequentib. lib. 2.

Lo de las casas Infanzonadas y Labradoriegas, que el Fiscal refiere que ay en Vizcaya, por lo qual parece se podria prouar la hidalguia, y responde a ello, quod illa distinctio non facit distinguere nobilem à plebeio, y que algunas qualidades que tienen las casas Infanzonadas de Vizcaya las hazen honradas, pero no hidalgas: porque para que lo sean es necessaria distincion de pecheiros en la misma prouincia: la qual no ay, &c. ninguna cosa haze esto contra nuestra opinion, quia respondemus, quod nõ semel probauimus, nõpe Vizcaginos omnes originarios esse nobiles, & notorios fidalgos in proprietate: & tributorũ distinctionem conducere ad facilius pro-

bandam nobilitatem per possessionem & distinctionẽ, vbi sũt nobiles, & plebei qui contribuunt regi, non tamen necessariã esse, nec verificari posse in locis in quibus non soluũtur ab incolis, & originarijs hæc tributa: sed alijs tũc pluribus modis probari potest nobilitas in proprietate absq; distinctione, vt latè supra vidimus atq; probauimus. Quinimo ipse met Ioan. Garf. alibi id fatetur, nempe probando immemoriam possessionẽ vel titulum expressum *de solar conocido*, vt prædiximus: quinetiam per notorietatem, præmaximè si hæc notorietas lege aut foro alicuius prouinciæ, confirmatione regia corroboraretur, vt contingit in his originarijs Vizcaginis, quorum nobilitas à nobilibus Gothis descendit, vt constat ex Chronicis Hispaniæ supra citatis in quæstionibus præcedentibus, præcipuè in. 1. super hac pragmatica regia de Corduba quæst.

239 † Vtcrius idem Ioan. Garf. glos. 7. n. 23. intendit probare, *que las casas Infanzonadas no son nobles, ni hidalgas*: hoc negamus, sunt enim nobiles, vt probat expresso. l. regia fin. tit. 1. par. 2. dicens: *Cathanes e Balbafores son aquellos hijosdalgo que dizen en España Infanzones: luego biẽ se signe que los Infanzones de España son hijosdalgo, y por el consiguiente sus casas son hidalgas, id est, de hidalgos: como lo confiesa el mismo autor, in eadẽ glo. 7. nu. 18. allegando sanct. Thomã: de regimin. princip. lib. 3. c. fi. vbi vocat Infanzones Hispaniẽ nobiles. Et addit ipse Ioan. Garf. quod vere sunt nobiles quia nobili genere sunt geniti: y antes del refiere y signe a sanct. Thom. vbi supra, diciendo que los Infanzones son nobles, y de linage, Remig. de Goni de immu. eccle. siar. à pliatione. 2. 1. circa finẽ, vbi se refert vidẽdum omnino cõf. 14. volu. 2. & Mexia in nobilia. lib. 1. cap. 88. & legem illius regni Nauarræ per tres status factam, statuentem, *Que si algun malhechor**

malhechor entrare en la yglesia, o en palacio de infançon, no deue ser sacado, sino fuere ladrõ manifesto, o traydor prouado, &c. Adde etiam Maienço in. l. 1. r. gloss. 2. num. 5. ut. 7. lib. 5. nouæ Collect. reg. fol. 197. necnon & fratrem Guardiol. in suo tractat. de la nobleza de España cap. 28. vers. *ay otro nombre*, vbi idem affirmat, atque probat. Et vt constet, qui sunt isti infanções Castellæ, refero verba S. Thom. vbi supra, vbi loquitur *de linages que ay en España*, & præcipue in Castilla: Sunt ibi & alij, qui vocantur infantes, alij infanções: quorum primi sunt de genere regio, qui filij vel nepotes: sic dicti ab innocentia populi, quia nullum debent lædere; sed conuersari, ac in iustitia fouere, & regi sicut infantes in omnibus, ac obedire: quod hodie malè obseruatur ibidem. † Secundi verò, (& nunc ad rem) sic sunt dicti, quia primos debent sequi, sicut maiores: sunt enim nobiles, qui plus virtutis habent, quam miles simplex, & aliquorum castrorum, & villarum domini, qui & alicubi Castellani dicuntur. Dicti autem sunt infanções, quia minus possunt inter alios principes lædere propter impotẽtiam suam; sicut pueri ab infantia recedentes: si enim lædant subditos suos, rebellant maioribus Principibus adhærentes: & sic perdunt dominium. Item nec potestatem habent maiorũ Principum: sicut nec pueri respectu viri. Hęc sanctus Thomas.

241 † *Los hijosdalgo de Castilla se llamauan infanções en tiempo del Conde don Fernan Gonçalez, como lo afirma Garibay en la primera parte de su Cõpendio historial de España, lib. 10. c. 9. pag. 523. in fine, & in principio paginæ sequentis: y lo prouena mejor el mismo en el lib. 2. 1. cap. 11. pag. 29. † a donde dize, que el Rey don Sancho Garces, quarto Rey de Nauarra, por la historia*

que le ayudarõ a ganar contra los Moros, los Roncaleses sus bassallos, les tor no a dar nueua carta de hidalguia, en confirmacion y reualidacion del priuilegio dado por el Rey don Fortun Garces su padre, declarandoles por infanções hijosdalgo libres de todo tributo y seruidumbres, segun consta por el instrumento que dello tienen del dicho Rey don Sancho Garces, en Pamplona, en el mes de Enero, de la Era de. 860. que es año del Nacimiento de nuestro señor Iesu Christo, de. 822. y que despues fue este priuilegio confirmado por otros reyes de Nauarra. Deste modo podemos dezir, que son los priuilegios, franquezas y libertades de los Vizcaynos y descendientes de sus mayores nobles de tiempo immorial a esta parte; y despues por el fauor y seruiçios prosperos que dieron, y hizieron a sus reyes y señores en guerras contra los Moros; particularmente al infante don Pelayo, como se lee en las dichas cronicas generales de España, cuenta Hieronymo Zurita, lib. 2. de los annales de Aragon capit. 64. que refiere el monge Guardiola en su tratado de la nobleza de España, capit. 28. que se conseruò en el reyno de Aragon mas que en otro de España, desde lo muy antiguo, el nombre de infanções, que señalaua nobleza de muy gran linage.

243 † Denique quatenus Ioan. Garf. dict. gloss. 7. num. 23. ait, *que el tener algunas casas de infanções a sientos honrados en las yglesias, paz primero, patronazgo, entierro; todo esto toca a que sean casas honradas, pero no hidalgas. Lo contrario expressamente parece que tiene el mismo autor, statim*

num. 24. dicens, que no requiramos en toda parte pecho Real, ni concejal, si en la tal prouincia no lo ay; sino que miremos en que se distingue el hyodalgo, del pechero en aquella prouincia, que sea en tierro, qual carniceria, qual lieua, qual huestped, qual carruaje, qual asfiento, qual paz; modo in his reperiatur distinctio nobilis à plebeio; quia tunc hi actus verè probant nobilitatem possessorem: & iterum late gloss. 18. num. 44. Præterea la honra que dize Iuan Garcia, es libertad y priuilegio de la nobleza, y a ella deuio: ergo las casas infanzonadas de Vizcaya son nobles.

144 † Y para que mas en particular cõste la origen, antigüedad, dignidad y nobleza de los infanzones de España, especialmente de Vizcaya, quise aqui alargar me en esto, para que todos lo sepan y entiendan, y gusten dello, pues viene a proposito, por quanto el antiquissimo seminario de la nobleza de Vizcaya, villas y ciudad y Encartaciones de aquel señorío, es infanzonazgo suyo: tratare primero de la causa porque los infanzones sean llamados así: y luego veremos quienes son infanzones, segun fuero de Castilla, y quienes lo fueron en otros tiempos mas antiguos; y otras cosas tocantes a la materia.

245 † Infanzones fueron llamados en Castilla del vocablo Latino ya corrupto, infans infancis: y aunque el vocablo no es Vazcongado, sino forastero, ha sido recibido en aquel señorío de Vizcaya, desde el tiempo de los reyes Godos a esta parte, como se mostrará luego: los quales quisieron honrar con este apellido a la dicha hidalga nacion de los que toda via se llamauan infanzones.

Dize santo Tomas, lib. 3. de regimine Princip. c. fin. que hemos referido arriba, que los infanzones de España hubieron este nombre, respeto a que los nobles deste apellido, eran caualleros señores de vassallos, y de algun poder, aunq̃ no tan grande como el de los señores de título, y q̃ este nõbre es como comparatio en esta manera. Así como el infante niño de teta de los siete años abaxo, no tiene la fuerça que el muchachon, ni este la que ya el mancebo varon: desta suerte estos dichos nobles bien tienen algun valor, honra, y poder; pero no tan grande, ni firme como effortos señores Duques, Condes y Marqueses: y así por esta razon, y aludiendo a esta proporcion y comparacion los dichos caualleros particulares señores de vassallos fueron llamados infanzones. Esta opinion de santo Tomas refiere, y sigue Gregorio Lopez in l. fin. in gloss. infanzones, titul. 1. part. 2. Y tambien Remigio de Goni. y Matien. supr. citari. Esta opinion trae consigo la prouabilidad, por ser de santo Tomas, y de los demas autores Españoles que tengo citados.

246 † Puede tambien apuntar, que pudo este vocablo auer salido de la milicia, por una de dos razones. La primera es, porque en ella, los soldados se han llamado, y llaman infantes: è infante-ria se dize la milicia: y como los Godos repartieron en Castilla la tierra en repartimientos militares, con dominio y mando y respeto, como lo muestra, y trae Andres Poza, en el libro de la antigua lengua de estos Reynos, capit. 17. de aqui pudo venir el vocablo de llamar infanzones a los cabos, y mandadores de la milicia; y esto por via de pre-

minencia,

minencia, como lo muestran las palabras infante, o infançon. Porque este ultimo vocablo parece que es mayor y de mas preeminencia que el de infante o soldado ordinario. Esto se confirma considerando, que la mas antigua y ordinaria nobleza y mejor, siempre ha sido de la milicia y del seruicio della. † Y esto es desuerte, que no ha faltado quien sustente, que en siendo vno soldado, por el mismo caso es ya noble: vt tradunt DD. in cap. eo libentius. de seru. non ordin. Guido Papa de cif. 388. num. 3. Bart. in l. 2. §. in filijs. num. 2. ff. de decurio. Salicet. in l. 1. quæst. 5. num. 8. C. de iuris & facti ignor. & ibi. D. Antonius de Padilla, num. 12. † Y por sola esta razon dize Iuan Iacobo Tribulcio, Capitan general de la cavalleria del Rey Francisco de Francia, que en siendo vno soldado puede desafiar a vn cauallero, como lo refiere Alciat. lib. de singular. certam. cap. 30. num. 1. Conforme a esto parece que la nobleza e hidalguia de los infanzones pudo nacer de la profesion militar en tiempo de los Reyes Godos. Confirma se tambien esto, porque la palabra infançon, significa en lengua Tudesca y de los Godos, la profesion, gages y honra militar: porque va enfan, significa la bandera, y zone el hijo, y cin. vno: y todos estos tres vocablos juntos e infançone: en los quales nos muestran al hijo o probijado de la bandera: y en el frasis de aquella lengua significa al soldado, no así qualquiera, sino el auentajado en algo. Y de aqui pudo ser, que los infanzones siempre han sido mas priuilegiados y auentajados que los hijosdalgo ordinarios del Reyno. † Porque el Vizcayno infançon no puede

ser executado en su cauallo, y armas, ni en las casas de su morada, aunque aya renunciado su hidalguia, ni el executor le ha de llegar con quatro braças a su casa: ni su hazienda rayz puede ser confiscada, aunque sea por crimen laese maiestatis diuina vel humana: Y la rayz infançonada es a par de vinculo y baronia, y tiene otras preeminencias que veremos adelante: por las quales con justa causa se puede dezir en nuestra lengua lo que el vocablo significa en la Tudesca, conuiene a saber, que las leyes y costumbres de Vizcaya le regalan y auentajan como a hijo, en mas que a los otros hijosdalgo, † Y se puede sacar de aqui argumento, que alguno de los Reyes Godos puso a aquella nacion el dicho titulo de infançon, en declaracion de su antigua nobleza, y por gratificarles la voluntad y gracia con que se adhirieron y encomendaron a ellos. Lo qual tiene y prueua espresamente Andreas Poza en el dicho su libello del antiguo lenguaje de las Españas cap. 17. fo. 54. colum. 1. & iterum fol. 560. circa fin. Probamus infra num. 261. Esto sirua por via de apuntamiento y nueva consideracion, mas no por cosa segura ni cierta, que al fin lo que hemos referido de santo Tomas, lo es mas, y mas recebido.

251 † Y segun ley de Partida, infanzones fueron llamados los señores de vassallos no titulados, que es conforme a lo de santo Tomas, como se colige de la dicha ley fin. tit. 1. Partit. 2. junta con la l. 11. y 12. del mismo titulo, a que la dicha ley final se refiere, y de la ley diez tit. 25. Part. 2. & verba dicta. l. final.

final. sunt huiusmodi. *Caranes, y Balbafores son aquellos hijosdalgo en Italia, a que dizen en España infançones: y como quier que estos tengan antiguamente de buen linage, y ayan grandes heredamientos; pero no son en cuenta de estos grandes señores que suso diximos: por ende no deuen usar de poder, ni de señorio en las tierras que han, fuera ende, en quanto le fuere concedido por los privilegios de los Emperadores, y de los Reyes.*

Esta ley de partida concuerda con el cap. i. quis dicatur Dux, Comes. in vlib. feudorum, donde los Balbafores, que son estos dichos infançones; se ponen en este dicho lugar, que es en pos de los señores de titulo; y así los pone tambien santo Tomas vbi supra. Y Lucio Marineo Siculo lib. 9. cap. i. aunque hablando este autor del Reyno de Cataluña, mete a los dichos Balbafores de que tratamos despues de otros caualleros, que en aquel Reyno llama nobles; y pone el orden en quanto a la precedencia en esta forma. Primero a los Condes, Vizcondes, nobles, y ultimamente a los Balbafores: y de cada vna destas dignidades refiere auer nueue, por otras tantas que Carlo Magno instituyó en el dicho Reyno: Pero lo primero refiere, nota, y sigue Poza vbi supra.

Los Balbafores, de quien haze mención la dicha ley de partida, comparandolos a los infançones de que tratamos, eran feudatarios, y estos feudos en Castilla no passauan de los nietos por linea recta de varon, y la hembra no succedia en ellos. l. 6. tit. 26. part. 4. La qual ley corrige y emienda generalmente lo

dispuesto por el cap. i. de eo, qui sibi, & hered. in vlib. feud. vt interminis tradit Poza vbi supra. fol. 56. col. i. circa fin. vbi postea agit de origine antiqua infancionum Castellæ, y como esta antigua milicia se ha venido a desusar en Castilla, por auer entrado en ella las ordenes de la caualleria de Santiago, Calatrava, Alcantara, y de la Vanda, y otros caualleros principales, que merecieron mercedes por lo que seruian con sus haciendas y amigos.

Estos Balbafores fuerõ llamados por otro nõbre capitanes, o caudillos de la milicia. tex. & DD. in d. c. i. quis dicatur Dux. X S. Tomas en el lugar alegado los llama Castellanos, o Alcaydes. Todo lo qual ayuda, para que se entienda que los infançones huieron este nombre por la infanteria y milicia que professauan: y esta es la causa, porque los infançones no tenian mas jurisdiccion, ni poder de lo que mostrauan en su patente: vt in dict. l. vltim. tit. i. par. 2. Bien es verdad, que cõ el tiempo, y por sus servicios estos repartimientos militares, se vinieron a hazer perpetuos, por via de mayorazgo indivisible, así como los Ducados, Condados, y Marquessados: los quales primero fueron gouernos y administraciones militares: y despues el Emperador Adriano los hizo perpetuos y hereditarios, como lo refiere el mismo Poza vbi supra. fol. 56. col. i. atribuyendolo al Emperador Constantino Augusto: y desta origen son los mas de estos estados del Imperio de Alemaña, y aun algo tyranicos, porque se alçaron cada qual con su parte; y a cada nueua eleccion de Emperador, sacauan

MUCHO

nueuas mercedes, y partidos, como se puede ver en sus historias: de lo qual dizen ay algo en las Beberias, diuisas y solariegos, que fueron de la Corona de Castilla, con que algunos caualleros se han quedado, defendiendose con la posesion de tiempo immemorial. Y ha se de advertir, que aunque los infançones eran en tiempo del Rey don Alonso el Sabio, y tomados en el punto mas subido, fueron señores de vassallos, toda via en aquellos tiempos, y en otros mas antiguos y modernos, tambien se dezian infançones los escuderos hijosdalgo particulares sin señorio de vassallos: de lo qual tenemos el exemplo presente en el Reyno de Aragon, y Cataluña, donde los hijosdalgo son llamados infançones: lo qual tambien se usa en Vizcaya. De suerte que no todo hijo dalgo es infançon: pero si lo es el infançon: porque demas de ser hijo dalgo, es tambien infançon: así como el cauallero y el señor de titulo no dexa de ser hidalgo. c. constitutus. el. 2. ibi: Sororis Comitum viri nobilis de test. cap. grandi. de supplend. negligent. prælat. ibi: Nobilem virum Comitum. Tiraq. de nobilit. c. 6. num. 51. Ojala de nobilit. cap. final. numer. 9. Qualitas enim impertinens non impedit quid in legato contineri. l. seruis vrbani. in fine. ff. de legat. 3. De la qual diferencia se puedẽ sacar en limpio dos conclusiones al proposito.

La primera es, que el Vizcayno originario infançon tiene fundada su intencion de hidalguia en propiedad sola por razon deste titulo. El qual titulo de infançon, es titulo de nobleza en propiedad: vt in dict. l. fin. tit. i. part. 2. y la ley del fuero juzgo, que luego veremos.

La segunda conclusion es, que el infançon del señorio de Vizcaya tiene nobleza mas calificada, que los hijosdalgo infançonados: porque la ley, y el Rey los honran mucho mas, como hemos dicho arriba. De suerte, que porque la ley da mas honra al infançon que a los otros hijosdalgo, deue su nobleza ser antepuesta: mayormente que la nobleza tanto es mayor quanto mas antigua. l. 2. circa finem. tit. 21. par. 2. & latissimè Philip. Portius consil. 167. Y esta antigüedad de la infançon es del tiempo de los Godos, como parece por vna ley del fuero juzgo, cuyo tenor es el que se sigue.

Establecido es, que si algun home dixere que es hijo dalgo, y no es creydo, y promete juradores, no se deue dar rico home que tiene la honor, ni al merino, ni a ningun Bayle del Rey: mas deue dar por juradores que sean caualleros infançones, señores de collazos, que sean parientes de infançon, y no deue dar a ninguno otro, saluo al Rey, porque ninguno otro puede firmar su infançon, sino el Rey: y el infançon, prouando su infançon, como dicho es, deue ser firmado el Rey con buena carta. Y si fuere prouado que los juradores falsa jura hizieron, deuen ser villanos y pecheros del Rey con toda su genoilla, o pechar los collazos, o collarzo, tal como aquel, o aquellos por quienes auian jurado ser infançon, o infançones, para todos tiempos: y es a saber, que los juradores auian de jurar sobre la cruz y Euangelio.

De esta ley se saca lo primero, la grande antigüedad de la nobleza por

T infan-

Infançonia. Lo segundo, que solo el Rey la declaraua y firmaua, aunque fuesse sobre pleyto litigado. Lo tercero, que auia. Infançones sin vassallos. Lo quarto, que el hijodalgo tambien era llamado Infançon. Lo primero y segundo se prueua claramente por esta ley: y assi lo dixen y tiene Pozo vbi supra. d. c. 17. f. 54. col. 1. & 2. Y lo tercero se colige desta manera: Porque si el Infançon, de cuya hidalgua se litigaua o dudaua, fuera señor de vassallos, no dixera ni tratara la ley de su pecho, o collaço: porq̄ todo vassallaje es franqueza y nobleza entre los suyos. Guido Papa decis. 385. Cassaneus consil. 64. diximus supra. q. 16. nu. 5. cum

262 seqq. † Y como vega por varonia con confirmacion è inuestidura del Principe, por el mismo caso le haze noble en todas partes. Tiraq. de nobilit. c. 7. per totum. Auend. 2. p. c. 14. prat. nu. 31. Guid. PP. d. decis. 385. & facit. l. 1. tit. 25. part. 4. vbi Greg. Lopez, & diximus vbi supra: y assi fuera en balde tratar de la nobleza, o pechos de aquel que por razon de ser señor de vassallos tenia fundada su intencion, y tenia calidad no solo de nobleza ordinaria, pero aun de nobleza

263 con dignidad. † Obedientia enim, & vt tibi pareatur, est dignitas. l. omnē honorem. C. quando prouoc. non est neces. cap. vt debitus honor. de appellat. Barbat. cons. *264* 11. num. 68. lib. 2. † Et ex iurisdictione, & administratione, quam habent domini vassalorum, acquiritur dignitas publica. Anchar. in cap. 1. de consuet. in. 6. Tiraq. de nobilitate. cap. 28. numer. 2. Burg. de Paz in proœmio legum Tauri. num. 89. Ludouic. Molin. lib. 1. de Hispanorum primog. c. 13. nu. 4. & 5. Matien. in. l. 1. glo. 1. n. 17. tit. 7. lib. 5. noue Collect. reg. *265* † Quam publicam dignitatē non habent plebei, imò nec ceteri equestris ordinis

nobiles, veluti maioratus possessores, & consimiles: prout benè notat post alios Burgos de Paz, Molina, & Matien. vbi supra. numer. 17. & 18. Habemus igitur ex præcedentibus, quòd non omnes Infançiones subditos & vassallos habebāt. Quartum autem quod deduximus ex. d. l. fori iuzgo, nempe que el hijodalgo tambien era llamado Infançon, ipsamet clarè probat: nihilominus tamē nomen istud Infançon, semper fuit honorificentius, quàm illud aliud fidalgorum vulgarium & simpliciter, vt infra latius dicemus en los Infançones de Vizcaya: habent enim multas, & speciales prærogatiuas, quas non habent alij simplices atq; ordinarij fidalgi Hispaniæ, vt statim dicemus.

DE INFANCIONIBUS VIZCAIÆ, eorumq; prærogatiuis, & bonis in modum vinculi & maioratus.

POR las leyes del fuero de vizcaya se echa de ver claro, que todas ellas son vna traça y modelo de conseruar la nobleza de su Infançonazgo, lleuando la intencion a vna preuencion conseruatoria de los hombres que se

266 tienen por bien nacidos. † Accidentia enim, & qualitates magnam partē conferunt ad cognoscendum quidquid est. Aristot. lib. 2. Methaphys. Bald. in. l. non nudis. num. 3. C. de probation. † Et talis præsumitur substantia, qualis est qualitas, & superficies: & tale præsumitur inuisibile esse, quale visibile illud esse figuratur. l. pediculis. l. Neratius. l. si quando. ff. de auro & argento legat. per quas. ll. hoc ita docet Bald. consil. 471. num. 4. lib. 5. Ex fructibus enim eorum

(vt

(vt docet veritas Euangelica) cognoscitiseos. Cùm ergo in proposito sint accidentia sufficientia, & accomodata ad præsupponendam ampliorem Infançionum nobilitatem, quàm sit illa vulgaris fidalgorum, sequitur quòd facile à suis

268 istis effectibus hoc demòstretur. † Nam animata cùm agunt operationes naturales, debitas propriæ speciei, intendunt propriæ virtuti, per quam habent perfectionem: & tunc nobis constat, quòd habent formam: operatio namq; argutè probat formā, & probatio ab effectu & potentia sensitua, est optima probatio, vt infra latius dicemus.

269 † Primeramente la rayz del Infançonazgo de Vizcaya no se puede vender libremente, sino es con cierta solemnidad de pregones y aforamientos. l. 1. tit. 17. del dicho fuero. Y en caso de venta han de ser antepuestos los de aquella linea y tronco, y se les ha de esperar vn año à la paga por sus tercios, aunque el comprador ofrezca el dinero de contado. d. l. 1. tit. 17. Y si el tronquero no supiere de la venta, es creydo en jura, y tiene tres años para el retracto. l. 3. tit. 17. del dicho fuero. Y si la venta fuere por deuda, que deicienda de delito, en tal caso al pariente de la linea se haze gracia del vn tercio, de lo que vale la rayz apreciada: y por los dos tercios de su precio tassado la lleua el tal pariente tronquero. l. 5. d. tit. 17. † Y la rayz del Infançonazgo no puede ser confiscada, aunque sea por crimen læsæ Maiestatis diuinæ, & humanæ. l. 25. tit. 11. que es vnestraño y no visto priuilegio por via de ley general: vt patet ex latè traditis per D. Ludouicum Molin. lib. 4. de Hispanorum primog. cap. 11. & Mieres de maiorat. *271* 4. p. q. 23. † Y por via de testamento tambien

se reconoce esta misma traça de conseruar la memoria de los parientes de tal linea: porque nadie puede disponer de la rayz del Infançonazgo, teniendo parientes tronqueros dentro del quarto grado. l. fin. tit. 21. del fuero, aunque sea

272 en fauor de pia causa † Id quod videbatur contra libertatē Ecclesiarum, per text. cap. fin. de immunit. Ecclesiar. in. 6. prout tradunt in terminis Paulus Castr. consil. 5. dicendum est. num. 2. in. 2. part. consil. Anton. in capite Clerici. de foro compet. Bart. in. l. fin. C. de sacrosanct. Ecclesi. Oldradus & alij, quos refert & sequitur Ioannes Crot. in. l. omnes populi. num. 80. ff. de iustit. & iur. & sequitur Nauar. in manuali. cap. 27. num. 110. declarans, quòd etsi ex se non sit contra libertatem Ecclesiasticā, est tamen contra societatem vitę humanæ. Sed tamen, vt vides, est lex clara in contrarium en el Infançonazgo de Vizcaya, & sic pro opin. doct. dicentium valere legem, per quam inhibetur ne bona immobilia transferantur in Ecclesiam, aut in piam causam, dum tamen subsit aliquod motiuum rationabile, propter quod hoc ita statuatur. Quam opinionem tenuerūt Card. conf. 144. Crot. in repetitione. §. diui. col. 24. l. filiusfamilias. ff. de leg. 1. & alij, de quibus per D. Couarru. in regul. possessor. 2. p. §. 4. nu. fin. de regul. iur. in. 6. vbi eam sequitur Palat. Rub. in repetitione Rubricæ. §. 16. num. 14. de donat. inter vir. & vxor. & Feder. de Senis consil. 35. & Ferdinan. de Loaces in. d. §. diui. nu. 424.

273 † Prædicta autem lex fori fuit & est illi prouinciæ necessaria omninò: primò propter soli illius angustiam, ne exigua, & infœcunda possessio ægrè laicis sufficiens intra vnā & alteram ætatem in Ecclesiæ patrimonium coalescat.

Secundò, quia charitas benè ordinata dicitur, vt agnatorum indigentia (quæ ibi omnibus ferè familijs ob soli steri-

T 2 litatem

litate imperat) succurratur, argu l. fin. C. quorum bon. & cap. quicumq; 17. q. 1. Facit doctrina Ioã. Fabri in. §. intestatorum: in fin. de hered. quæ ab intest. defer. vbi tenet, quòd si quis institueret extraneos, omisis legitimis indigētibus, seu mendicantibus, facit contra officium pietatis, & peccat. Idem Faber in. l. fratris, vel sororis. C. de inoffic. testament. & Petrus de Anchar. in regul. possessor. col. 13. vers. quidam verò. de regul. iur. in. 6. Sequitur Ias. consil. 141. visa longa. col. 5. vers. item qui caret. lib. 4. Alberic. in suo dictionario. verb. testamentum. Sequitur & optimè declarat Petrus Peraltain Rubr. num. 12. & 13. ff. de hered. instit. quorum sentētiā veriore esse censēo, quā contrariā in hoc Antōnij Gomez. 1. tom. c. 11. nu. 39.

Tertio illud suadet familiarum conseruandarum ratio, cuius contēplatione excusant. l. consimilem nonnulli ex in-
274 fra allegatis. Pro quo facit, † quia quando prohibetur ne antiqua maiorum domus alienetur, semper videtur inductū tacitum fideicommissum in fauorē agnationis ex qualitate rei, etiam si ratio illa non exprimat: glos. 1. in. l. quoties ab omnibus. C. de fideicommiss. Bart. in l. filiusfamil. §. diui. num. 3. & 4. & ibi Ias. 8. Ripa. 4. Alexan. 1. ff. de leg. 1. D. Molina de Hispanorum primog. lib. 1. c. 6. nu. 32. Mantica de coniecturis vltim. volunt. lib. 7. tit. 12. num. 7. & glos. illa in hoc est * communiter approbata, secundum Peraltam, & eum aliosq; referentē Doctor. Anton. de Padilla in. d. l. quoties ab omnibus. nu. 10. & approbatur hodie in l. 44. tit. 5. p. 5. & ibi latē Gregor. Lopez in glossa Castillo, o torre. Y pues alli la rayz del Infançonazgo es el solar de la hidalguia de cada vn Infançon dependiente sup, no se puede poner duda en la intencion, y traça conseruatoria de la nobleza de que tratamos. Quibus

exemplis iudicari posse videtur de terræ Infacionatæ qualitate, sicut de bonis genesiarchis: de quibus Balduinus in §. ceterum. vers. quia commodius. ibi, admittit tamē. instit. de legit. agnat. success.

275 † Vinculum enim dum non dissoluitur, habet vim impeditiuam, & facit rem prædicari, prout nunc, arg. l. 1. ff. de pœnis. l. non ideò minus. ff. de rei vendic. cap. quidam. de conuers. coniug. secundum communem intellectum. † Aliud enim est esse aliquid liberum, & expediendum: aliud liberandum, & expediendum: argum. l. inter stipulantem. §. sacram. ff. de verborum oblig. vbi Bartol. num. 7.

277 † Et si enim aliquid à nobis abire possit, accipitur tamen in eo statu, in quo est antequam abdicetur, vt in dicta. l. non ideò minus. ff. de rei vendic. Claud. Seyl. post Aretinum in. l. non videtur. ff. de acquirend. possess. qui hoc ita docet in terminis possessionis, & Aegidius decif. 749. facit. l. plerumq; ff. de regul. iuris: ergo solum istud terræ Infacionatæ de Vizcaya, si propriè, ac strictè loquamur, nequaquam omninò liberum atque allodiale dici potest. Pro qua assertione induci potest textus non vulgaris in. l. generaliter. §. si quis seruo. ff.

278 de fideicommiss. libert. † Vbi propter serui impignorationē, seruus ita impignoratus non consequitur à suo domino, eodemque debitore impignorante, libertatem directè sibi legatam, quæ tamen iure directo alioqui valuisset, nisi præsens retentionis impedimentum subuisset: ideoque Iurisconsultus, neglecta illa facili luendi pignoris potentia, concedit quidem libertatem, non tamen directam, sed tantum fideicommissariam ab hærede, mediante lutione præstanda: & sic textus ille ita cum glos. ibi intellectus, & cum Carolo Molineo in. l. 1. §. si quis ita. num. 73. ff. de verborum oblig. nostram egregie probat conclusionem, nempe, quòd non absolute

absolute, ac directè libera dici possint illa bona semper, vbi subest aliquod impedimentum legale, quantumuis dissolubile: respectu autem agnatorum, quorum fauore prohibitio talis fuit inducta.

Confirmatur præfata nostra assertio, 279 † quia res, etiam ratione destinationis, solet prædicari aliter, & censetur esse in ea re, ad quam destinata est. l. & si non sunt. §. perueniamus. & l. in argento. l. pediculis. §. 1. ff. de auro & argent. legat. 280 Barbat. consil. 14. num. 18. lib. 1. † Et cuius naturæ est finis, eiusdem quoque sunt ea quæ ad illud tēdunt. l. oratio. ff. de spons. per quem textus ita dicit Socin. in Rubrica. ff. de verb. oblig. colum. fin. circa 281 finem. † Intentio enim, & causa contemplata declarat qualiter res aliqua sit censenda. l. sed & si quid. §. 1. ff. de usufruct. textus in cap. fraternitatis. §. vltimo. de frigid. & malefici. Hinc dicebat Aristot. omnia denominari à fine iustum esse: prout eum refert & sequitur Bald. cons. 272. volum. 1. in. fin. lib. 1. Tiraquel. de primogen. quæst. 81. nu. 3. & de retractu. 1. p. §. 1. glos. 7. nu. 45.

Quòd si dixeris, multum interessè inter prohibitionem alienationis in forma ordinaria fideicommissi familiaris, & imbecillum istud, ac paulo momento dissolubile legum illarum impedimentum, non id inficiabor: sed tamē addam, quòd dato aliquali vinculo, fauore agnationis, differentia erit circa plus, & minus, † quæ non distinguit per genus, sed per speciem. l. fin. ff. de fundo instruct. instrumentoq; leg. & ibi Bart. l. humilè. C. de incestis nuptijs: imò plus, & minus non facit res differre specie: sed indistinctè concludendum est ea, quæ eandem finitionem perinde accipiunt, non posse dici propriè differre, vel saltem in substantia, vt latius per Aristot. in prædicam. dum de quali, & qualitate tractat, ante fin. versic. suscipiunt autem: & eundem. lib. 1. ethic. cap. 6. & refert Quintil.

Mandos. in regul. 22. de vnion. & conform. quæst. 12. num. 15. vbi in idem citat etiam Bart. in. l. 1. colu. 3. numer. 19. vers. tertio. ff. de action. & oblig. dicentem, quòd plus & minus non inducit differentiam specificam: nam quòd vnus homo sit maior altero non sumitur differentia specifica, & sic de similibus. Tum etiam respondebo, quòd potior, & vnica harum legum ratio (quæ æquualet expressæ, iuxta glossam communiter ibi approbatā per DD. in. l. quamuis. la. 2. C. de fideicommiss.) facit argumentum explorandæ ac comprobandæ intentionis, videlicet de conseruanda, pro soli illius qualitate, peruetusta, ac prisca Infacionum memoria: hoc enim satis clarè insinuant tam multæ in vnum coeuntes coniecturæ.

283 † Confirmantur etiam prædicta, *con la costumbre inmemorial, vsada, y guardada generalmente en todo lo que es Infançonazgo de aquella tierra, que es que los padres siempre donan a sus hijos varones mayores la casa y caseria principal, y todos los demas bienes rayzes que tienen, y apartan a los otros sus hijos, y hijas con vn arbol y rayz, distribuyendo entre ellos el dote de la nuera futura, o presente. Y esto es de manera, que aunque lo de elegir, y dotar al hijo varon mayor, no sea precisamente obligatorio, sucede muy raramente lo contrario.*

De la qual costumbre antiquissima intencionada à la varonia, indinuidad, y conseruacion de la agnacion, voz, y apellido, proculdubio se vino a establecer essa otra ley à la dicha costumbre muy cõforme, de q̄ la legitima de los hijos fuesse vn arbol y rayz, y q̄ el padre lo pudiesse mãdar todo à solo

uno. l. 7. tit. 21. del fuero de Vizcaya, y que pudieffe cometer a un comissario, o albacea el elegir entre sus hijos, hasta q̄ el menor dellos llegue hasta la edad pupilar, y a un año encima. l. 3. d. tit. 21. q̄ es una gran correccion del derecho comū: en quanto lo uno se quita la accion de los alimentos, y lo otro se tiene in suspensio la institucion del heredero vniuersal forçoso. Lo de excluir las hembras, fue de la antiquissima ley Voconia, y de la ley de las doze tablas. § cæterum. instit. de legit. agnat. success. Othomanus in indice legum Roman. verb. lex Voconia. Lo de los alimentos es conforme a lo de Romulo, que de los siete años arriba los denegaua. Lo de desheredar sin causa, fue no menos antiguo. l. in suis. ff. de lib. & posth. Y assi aqui cessan las tres reñidas quest. y la quarta ley con ellas. Lo de estar suspensa la institucion del hijo y heredero forçoso, contra. l. quoniam in prioribus. C. de inoffic. testam. & l. hereditas ex die. cum simil. ff. de hæred. instit. todo esto deuio de ser ley y costumbre en Vizcaya antes que ouiesse puntos de derecho, y no menos antigua que su lengua, habito, y libertad del siglo del Patriarcha Tubal: y segun hemos dicho, y vamos mostrando, a fin è intencion politica gentil de conseruar la memoria de los linages de las familias abolenças, de que da muestra è indicio la ley 3. titulo 21. en aquellas palabras: Y a esta causa por fazerse las tales elecciones entre niños, y tan breue, a vezes sucede bien, por ende, &c. De todo lo sobredicho se resuelue, que todo el Infançonazgo de Vizcaya es vn solar conuido de nobleza, por lo que sus leyes dizen y declaran, como se vera a delante: y que la rax̄ de los Infançones es a

modo y par de vinculo y varonia, e indiuididad.

285 Estos parientes Infançones que sean notorios hijosdalgo, quando no ouiera otro indicio ni demostracion de su nobleza, auiendo como ay los priuilegios y autores que lo afirman, que hemos referido, bastauan las particulares preeminencias y honras suyas q̄ hemos visto, por ser como son todas ellas el fruto ordinariamente indicatiuo y demonstratiuo de las personas que son nobles: prout docet experientia. Nō enim ociosè tam multa, & solis nobilibus communia priuilegia possident ac habent prædicti Infançones. In probationibus nāq; surgit opinio ex diuersis coniecturis, quæ tendunt ad eandem conclusionem finalem, & habent caudas, similitudines, & consonantias ad inuicem condensatas, & coniunctas. l. qui sententiam. C. de pœnis. Et sicut in corpore humano ex membris multis sibi inuicem cohærentibus fit perfectum corpus. l. rerum mixtura. ff. de vsucap. & in melodijs ex multis consonantijs constat harmonia, sicut quædam essentia (Est enim essentia integras quædam ex proprijs suis partibus constans, quæ & forma dicitur, cui nihil est detrahendum, vt latè diximus supra 286 q. 1. §. num. 4. cum seqq.) ita ex pluribus præsumptionibus simul coniunctis resultat plena intentionis probatio, glos. in cap. cum causa. verb. adminicula. de probat. glo. verb. famaloci, in. c. illud. de præsumpt. glo. in. c. cum dilectus. verb. vnus testis. de success. abintest. glo. in. l. 2. in prin. verb. legitimis. ff. de excus. tut. vbi quod duæ præsumptiones cum alijs indicatijs in materia probationis filiationis plenā fidem faciunt. Quam glossam sequitur alios allegans Menoch. de arbitrarijs iudic. lib. 2. centuria. 1. casu. 89. nu. 66. Sed & est alia glo. per tex. ibi in. l. 3. §. eiusdè. ff. de testib. verb. quæ argumenta, quod

quod procedit in ciuilibus, in quibus quis quandoq; ex præsumptionibus damnari potest: secus in criminalibus, vt plures allegans testatur Beccius consil. 67. nu. 6. & latius idem consil. 72. num. 84. cum seqq. quod in ciuilibus ex coniecturis resultat plena probatio: & num. 86. quod si probatio non sit clara & perfecta, potest iudex præsumptionibus, & coniecturis fidem adhibere, secundum Deci. & alios quos citat: & numeris seqq. quod illa probatio dicitur sufficiens, quæ iudicem ad credendum inducit: & non debet ipse applicare animū ad vnā probationis speciem: & quod solutio debiti probetur per coniecturas & præsumptiones, tradit alios allegans Mascard. de probat. concl. 1319. nu. 16. vbi numeris seqq. ponit nonnullas, quibus ipsa solutio probatur. Et quod in ciuilibus plura indicia, & præsumptiones plenam inducant probationem, probat text. in. l. quarto. §. fin. ff. de edilit. edict. vbi Bartol. Alberic. Bald. Salic. & alij. glos. ordinaria in. l. 2. §. aras. ff. de excus. tut. est * comūnis, vt plures allegans testatur Antonius Gomez. de delict. c. 12. de prob. delict. nu. 26. quem refert, & sequitur Mascard. de probat. 3. tom. concl. 1222. num. 85. Ego in his cautè procedendum esse existimo per iudicem, ne facili credulitate ductus, partem lædat. Præsumptiones autem, quæ in ciuilibus admittuntur, in criminalibus non sufficiunt ad condemnandum. Mascard. de probat. 2. tomo. concl. 740. num. 14. & prius conclus. 34. 287 num. 2. tom. 1. † Accidētia enim & qualitas rei prædicatæ plenè probant eius substantiam. Aristot. lib. de anima: & post eum Bald. in Rubric. nu. 32. ff. de rerum diuis. Cum ergo tot & tam diuersæ leges & consuetudines, agnationis considerationem intendant, & propter istud vnū motiuū, tam difficiles & scrupulosas in distrahendis præd. bonis generarchis exhibeant, & insuper tam honestis pri-

uilegijs solis nobilibus communicari solitis, illos Infançones condecorent, profectò ex his & alijs honorificis prærogatiuis, viam iam ecce habes plenè ac perfectè nobilitatis faciem & imaginē: idq; iudicando ab effectu, arg. l. vnice. §. fed & si quis. C. de Latina liber. toll. cuius hæc sunt verba: Sed & si quis homini libero suam ancillā in matrimonium collocauerit, & dotem pro ea conscripserit, quod solitum est, in liberis personis solum procedere, ancilla non Latina, sed quidē ciuis efficiatur Rom. Si enim hoc, quod frequentissimè in ciues Romanas, & maximè in nobiles personas fieri solet; id est, dotalis instrumēti conscriptio, & in hac persona adhibita, est necessarium & consentaneum effectum huius scripturæ obseruari: qui text. valdè elegans est in proposito, & confirmat illud quod prædiximus.

Concludendum igitur est, quod illa terræ portio, atq; portiones, quam, & quas Vizcagini vocant Infançonatas, seruit omnibus, & singulis Vizcaginis, qui ab eis & ex eis ducunt originē suam immemoriam in vim pleni ac perfecti tituli nobilitatis in proprietate; hoc est, 288: Que el dicho Infançonazgo de Vizcaya todo el, y cada parte suya es vn solar indicatiuo y demonstratiuo de la nobleza y hidalguia en propiedad, que de muy antiguos principios a esta parte es llamada Infançonía. Y que las Infançones se llamen hijosdalgo señalados en solar, en Castilla, y Leon, y Aragon, dixelo el Doctor Peranton libro. 2. de la Coronica de España. c. 5. como lo refiere y sigue Guardiola en su tratado de la nobleza de España, capitulo. 28.

Pro cuius intelligentia præmitto primum, quod si de tituli huius origine inquiras, † quia de illius principio non aparet, debet in dubio referri ad causam vetustiorē, arg. text. in. l. in finalibus. ff. finium reg. §. singulorum. versic. commodius. instit. de rerum diuis. Alberic. in

1. 2. §. deniq; ex his. col. 1. vers. præterea si dubium. ff. de orig. iur. Ioannes Faber §. 1. col. 3. num. 8. vers. præterea. instit. de actio. Alciat. consil. 32. lib. 5. numer. 5. in nouis. Si autem Infancionæ titulum, in quo Infanciones se gesserunt, ac gerunt immemorialiter, ad vetustam ac priscam aliquam referas causam, sanè retrocedendo, prout infinitè solet in omni immemoriali: impinges in Gothorum Regum ætatem, de quorum lingua, ac dominatione, iste defluxit titulus, vt
 290 supra ostendimus. † Omnis enim immemorialis supponit quid infinitum, à qua nullum tempus finitum potest deduci Oldradus consil. 254. numer. 18. Quo etiam retrogrado argumèto, consimili casu nobilitatis probandæ ipse vtitur Ioannes Garfias de expensis: & melior. cap. 9. numer. 99. & ad nostram. pragmaticam Cordubens. gloss. 6. num.
 291 13. † Ideoque vbi alia non apparet tituli huius origo, debet omninò applicari huic causæ, vt quæ illam potuit præcedere. l. qui non militabat. §. Lucio. ff. de hæred. instit. & ibi Bart. etiam ex interuallo. Angel. & Roma. in. l. si quis cū aliter. ff. de verb. oblig. Barb. consil. 12. nu. 11. lib. 1. per gloss. verb. sed quæro. in. l. 1. ff. de iudicijs. & textus in. dict. l. in fin. cum
 292 supra allegatis. † Adeo quòd ex Infancionū statu præsentis, & præterito adhuc retro præsumamus in præteritum, vt in virtute immemorialis possis excogitare causam, quā velis fortiorem. Decius in. l. traditionibus. nu. 11. C. de pactis. & habetur pro veritate. Bald. consil. 257. lib. 2.
 293 † Quia nulla datur immemorialis, quæ nō ambiat quantumuis peruetustum principium. Oldr. consil. 254. num. 18. & l. cum arbiter. ff. de probationib. Imò cum iste talis titulus Infancionæ versetur iuxta ius incorporale, quale est nobilitatis, ecce præd. Infanciones benè possunt dicere, quod iste titulus, coniuncta quasipossessione, & vsu antecessorum suorum,

sibi præstitit tantum, quantum ipsa vera, ac realis possessio in alijs rebus corporalibus præstitisset: arg. tex. in. l. 2. §. Pomponius. ff. si seruitus vèdicetur. l. apparet. §. fin. ff. de itiner. actus; priuat. l. 1. §. ait Prætor. ff. de aqua quot. & æstiu.

294 † Quod confirmatur ex eo, quòd cum Gothica lex fori *juz go*, de qua supra, dicat Infancionæ titulum esse de reseruatīs Principi, verosimile sit ad modum, quod Gothorum Reges priscam Infancionum nobilitatem consimili titulo (nobilitatis videlicet indicatio ac demonstratio) decorauerint. † Solent enim Principes voluntarijs accessionibus prouinciarū magnopere congratulari. l. 1. ff. de censibus. Ideoque Rex, fortè Suintila, cuius clientelæ Vizcagini de pactis suis conditionibus se submiserunt, talem titulū
 296 fuisse elargitus. † Ea enim est accipiendæ coniectura, per quam actus sustineatur de iure. l. 3. ff. de militari testamen. l. quoties. ff. de rebus dubijs. cap. Abbate. cum sim. de verb. signific. optimus tex. in. l. cum hic status §. pœnitentiam. ff. de don. inter vir. & vxor. ibi: Si in obscuro sit, procliuior debet esse iudex ad comprobendam donationem: plura congesti in proposito, libro. 1. Canoniarum quæstionum. cap. 2. num. 4. cum sequentibus, & à potentiore attributo. l. quæritur. ff. de statu homin. & ab eo, qui poterat concedere. Aretin. consil. 23. nu. 10. Curt. Junior consil. 20. num. 7. vbi alia in proposito, & ab eo, qui præstare debebat: argum. l. fin. C. de aliment. pupil. præstand. vbi quòd in dubio pupillus præsumatur alius à tutore, non enim vento vixit. Neque enim est credendum, quòd peruetusta gentis illius Vizcaginæ nobilitas ac libertas, sine causa aliqua notabili exoticum istud ac peregrinæ linguæ attributum ad nobilitatem suam ostendendam sibi assumpsisset, & ad hoc ita statuendum sola immemorialis allegatio, & applicatio
 sufficit.

sufficit. Primò quia in antiquis omne verosimile habetur pro veritate. Bal. consil. 433. vers. porrò. & in fin. lib. 1. † Secundò quia ipsum tempus æquiualeat veritati. Firaq. de præscrip. gloss. 4. num. 25.
 298 † Tertio quia omnis immemorialis dat possidenti ius plenum: dominiumque directum ex præscriptione immemoriali acquiritur. Decius in dict. l. traditionibus, num. 11. C. de pact. Curt. Junio. consil. 158. num. 12. & habetur pro veritate. Bald. dict. consil. 257. lib. 2. Curt. Junio. vbi supra, alios allegans. Id quod multo magis procedit, quando præsens rei status non repugnat, iuxta opinionè Ripæ in. l. rem quæ nobis. col. penult. in fin. ff. de acquir. poss. loquentis in probatione dominij in antiquis: ita concordantes, & distinguentes opiniones in hoc contrarias, quamuis in distinctè sit cõmunis opinio, quòd in antiquis per formā probetur dominium, modò præsens meum dominium præscriptum non sit ab aduersario, latissimè Aymon Crauet. de antiquit. tempor. 1. p. fama an faciat fidem in antiquis. in. §. viso in hac 1. p. n. 4. & 5. non autem repugnat, siquidè adhuc hodie *infanzones* plena, ac plenissima perfruuntur libertate, ac immunitate.

Ex quibus & alijs, quæ prudens omittimus, videretur dicendum, quòd *infanzones* Vizcaginæ immemorialiter ad nostrasque tēpora ita attitulati, ac reputati, possunt (vt solent) deriuare istum suæ nobilitatis in proprietate titulū iam inde à prisca Gothorum Regum concessione, ac dominatione: & quidem etiam si aliūde
 300 titulus ille nō probetur, † quia immemorialis tribuit ius tituli, vt sicut per priuilegium potuisset quis tale ius consequi, ita & per immemorialem consuetudinem, vel possessionem cum allegatione tituli, vel priuilegij: ita Alexan. consil. 74. nu. 12. & 21. lib. 4. Curt. Junior. d. consil. 158. num. 11. per text. in. l. hoc iure. §. ductus

aque. ff. de aqua quot. & æstiu. & ca. super quibusdam. §. præterea de verb. signific. Aymon Crauet. de antiquit. temporum 4. par. princip. vers. absolutis. num. 10. & 51. cum sequent. contra Soci. consil. 260. num. 22. in princ. lib. 2. tenentem præscriptionem immemorialem nō esse priuilegium, saltem expressum. Illa namque opinio Soci. minimè procedit quando expressè allegaretur titulus priuilegij, & ad eius probationem probaretur tempus immemoriale: quia tunc etiam in materia stricta, & non præscriptibili sufficit talis præscriptio cum allegatione tituli, secundum Fel. & eum referentem & sequentem Curt. Jun. d. consil. 158. nu. 18. & Crauet. vbi supra. d. num. 51. qui numeris sequentibus plura congerit cõtra hanc doctrinam, & tandem. nu. 57. eam sequitur cum * communi, dummodo probetur illud factum esse in vim illius tituli, vt quia ita quandoque declarauit coram testibus. Quod enim potest obtineri vero titulo, illud etiam obtinetur ex sola immemoriali, quæ præsupponit titulum vndequaq; legitimum, vt fatetur in terminis nobilitatis Ioan. Garf. in præsentis. gloss. 35. num. 36. post Rolandum à Valle consil. 89. num. 3. lib. 2. & nos quoque supra diximus.

301 † Quibus ita præmissis, certum ac indubitatum est apud omnes, quòd titulus infancionis semper fuit proprius, ac verus titulus antiquæ, ac perfectæ nobilitatis in proprietate. d. l. fori *juz go*. & l. fin. tit. 1. p. 2. vbi tex. expressus: idq; in terminis tenent ac probant. S. Thom. & alij quos scitauerimus. Talem autem titulum in vim indicatiuam, & demonstratiuam suæ nobilitatis præferunt, ac possident immemorialiter omnes ac singuli Vizcagini terræ infancionatæ, publicè videlicet, ac priuim, judicialiter, ac extrajudicialiter, ita segerendo ac reputando: ergo isti *infanzones* expræd. titulo benè probant suam nobilitatem in proprietate.

302 † Confirmatur istud ex eo, quia tale censetur vnumquodq; quale de nominatur ab appellatiuis. l. annua. §. 1. ff. de annuis legat. l. Lucius. §. fin. ff. de fideicommissi. libert. & talia intelliguntur subiecta, qualia prædicata demonstrant. l. 3. in princip. & ibi Bart. ff. de fundo instruct. &c. Et ipsa appellatio est certa rei significatio. l. vbi autem non apparet. ff. de verbor. oblig. Cum igitur præd. *infançones*, tali titulo suæ nobilitatis indicatiuo, ac demonstratiuo innitantur, benè possunt dicere, quòd iste titulus in quo se gerunt, est suum procemium, vnde intentio sua constat & elucescit, argumen. l. regula. in fine. ff. de iuris fact. ign. & est intentum suum significans, & significatum, per quod tollitur omnis incertitudo, vt docet Zasius, in. l. cum quid. ff. si certum petatur.

303 † Secundò comprobatur considerando, quod vna pars populi potest, & potuit sequalificare, ac reputatur super aliam ad distinguendam, & inducendam suam nobilitatem. l. 2. §. deinde cum post. vbi Alberic. & Zas. ff. de origine iur. text. in auth. de defensoribus ciuitatum §. iterum illud. vbi gloss. verbo nobiliores, & text. in princ. versi. & cum vno. instit. de libert. Auè. in. cap. correct. c. 19. num. 10. in. 2. part.

Infanciones autem taliter se reputant ac qualificant præ alijs, ac super alios diuersæ originis conuicinos, & compatriotas suæ ipsius prouinciæ, distinguendo, ac discernendo se ab alijs in vim, & in virtutem istius tituli sui personalis, ac realis: ergo nullo alio egent adminiculo: quia data quasi possessione immemoriali nobilitatis in aliquo ab alijs compularibus distinctiua (prout hic proponimus) ista nobilitas plene, ac plenissimè euadit probata Bart. in. l. 1. num. 99. cum sequent. C. de dignit. lib. 12. latissimè Traquel. de nobilit. c. 10. n. 6. Otal. de nobilit. 2. par. c. 4. num. 5. diximus latè

super hanc legem. 8. q. 2. vbi resoluimus, quòd sola reputatio immemorialis, si fuerit in communi nobilitatis opinione in concussa, sit plena, & exacta probatio, etiam si actus visibiles positiui, ac distinctiui non proponantur.

304 † Tertio accedit, quia pretendens immunitatem & nobilitatem ratione alicuius priuilegij de quo non constat, sed ad eius præsumptionem, probat quasi possessionem immunitatis, & reputationem nobilitatis per tempus immemoriale, obtinere debet, licet ius commune eidem contradicat. Si verò ostendatur priuilegium, licet minus validum, sufficiunt quadraginta anni quasi possessionis: argumen. c. sunt personæ. de priuileg. in. 6. Ita post Alexand. & alios resoluuit Bald. in tractat. de præscrip. in. 2. part. 5. partis princip. 7. quæst. & Otalora dicens hanc opinionem esse *praxi receptam de nobilitate. 4. part. principa. li. cap. 6. in. 1. & 2. col. & dicit *receptissimam opinionem Alciar. consil. 10. lib. 1. num. 7. in nouis, post Barbat. consil. 35. lib. 2. Quæ quasi possessio immemorialis suffulta, & adminiculata externo aliquo colore, atque prætextu, vbi præsens status nõ repugnat (prout in infancionibus de iure, neque de facto non repugnat) excludit iuris communis præsumptionem in contrarium, vt latissimè supra resoluimus. quæst. 14. num. 78. Cum autem istud infancionis nomen, & attributum, in cuius virtute infanciones se gerunt, ac gesserunt pro nobilibus, scilicet, iam inde ante omnium memoriã, non solum sit color, aut prætextus, sed certa, ac vera quoque nobilitatis significatio, argumen. l. vbi autem non apparet. ff. de verbor. oblig. & est tex. expressus in d. l. fin. tit. 1. p. 2. vt vidimus, & tenent præterea interminis sanct. Thom. & cæteri præcitati: profectò dubitari non potest, quin sua nobilitatis quasi possessio, & præsumptio immemorialis ex consimili adminiculo,

adminiculo, procemio, & inscriptione veræ, ac perfectæ nobilitatis indicatiuæ plenè ac plenissimè sit probata. † Omnis enim nominatio, & reputatio realis constituit (si aliud non repugnat) in quasi possessione talis iuris, argumen. l. 1. §. Julianus. ff. de liber. agnos. & eorum quæ tradunt DD. in. l. non epistolis. & in. l. non nudis. C. de probat. Oldrad. consil. 224. numer. 9. idem Oldrad. consil. 254. num. 5. † Quæ quasi possessio, gestio, ac præsumptio immemorialis excludit iuris præsumptionem in contrarium, vt prædiximus, & releuat possessorem ab onere probandi, & transfert illud in aduersarium, videlicet (in proposito nostro) fiscum, & Principem habentes fundatam intentionem suam in contrarium. Bald. consil. 35. lib. 1. Barbat. d. consil. 35. lib. 2. Mench. lib. 2. controuers. illust. cap. 87. num. 20.

Si ergo omnia, & singula supradicta procedunt in fauorem Infancionum, quãto magis sua nobilitas elucescit, cum sint originarij immemoriales Vizcagini? quod solum absq; titulo præd. Infancionatus sufficit ad inducendam ac iudicandam suam nobilitatem veram & immemoriam, vt latissimè supra hac eadem quæstio. fundauimus per totam. 306 † *Entre los quales ay vna sola diferencia, y es, que el Vizcayno Infançon, es hijodalgo por via de solar conocido, indicatiuo, y demostratiuo de su nobleza, demas de ser hijodalgo notorio, por solo ser Vizcayno originario. Porque todo el suelo de aquellas partes, y porcion de Vizcaya, que se llama Infançonazgo, es solar conocido de hijosdalgo, y titulo del en propiedad indicatiuo de su nobleza, como hemos dicho. Pero el Vizcayno originario immemorial, no Infançon, puesto caso que no tenga determinado solar y casa de su origen,*

este tal ayudado de la fama antigua de ser originario, y natural Vizcayno, es hijodalgo de sangre, por las leyes del fuero de Vizcaya, libertades y franquezas della, confirmadas por nuestros Reyes, como hemos visto, y prouado latissimamente en esta questio.

Ex superioribus remanet benè declarata materia Infancionum, atq; probata eorum nobilitas in proprietate, præcipuè eorum, qui originem ducunt ab eis partibus Vizcayæ, quæ sunt Infancionatus: & sic responderetur sufficienter, atq; satisfit Ioan. Garfæ, contrarium intendenti aduersus Vizcaginos. Cum tamen, vt ex supradictis patet, omnes Vizcagini originarij immemoriales sint fidalgi notorij, & præcipuè illi qui in super sunt Infanciones; hoc est, oriundi ex eis partibus Vizcayæ, quæ Infancionatus appellantur: hi namq; vltra nobilitatem originis illius prouinciæ, qua omnes Vizcagini originarij decorantur, habent in super notorium solarium & titulum suæ nobilitatis indicatiuum, nempè Infancionatus, vt prædiximus.

307 † Non obstat etiam solutio, quam ad secundam obiectionem assignabit idem Fiscalis, dicens: *Que si los originarios de Vizcaya con solo prouar esto fuesen hijosdalgo, tambien lo serian los de Valladolid, y de otros pueblos libres: lo qual es falso: ergo, &c. Quia respondemus, que en los dichos pueblos libres de Valladolid, Salamanca, &c. ay distincion de estados de hijodalgo, y plebeyos, como se vee por experiencia: y esto falta en Vizcaya, porque los Vizcaynos originarios todos son hijodalgo notorios de sangre, por nobleza y linage de sus mayores de tiempo immemorial a esta parte, por tales declarados por su fuero, leyes, priuilegios, franquezas y libertades*

tades de aquel señorío, confirmadas por los Reyes de España, como hemos visto: lo qual no ay en los otros pueblos libres y exemptos de pechos, de que opone el dicho autor; y así no es buena consecuencia la que haze dellos al señorío de Vizcaya, pues ay tanta diuersidad de razon de vnos a otros. Et ex separatis non fit illatio. l. naturaliter. §. nihil commune. & ibi. DD. ff. de acquir. poss. cum simil. Neque est bonum argumentum de similibus ad similia vbi est differens ratio, & dissimilitudo. l. inter stipulantem. §. sacram. ibi: Sed hæc dissimilia sunt. ff. de verb. c. bli. † Ex quo text. patet, quod argumētum à simili, data dissimilitudine perijt: quod alios allegans tenet Matth. de Afflic. decis. Neap. 350. num. 11. & Euerard. in cent. legal. c. 10. à simili, col. 5. & 6. vers. & istud argumentum à simili, &c. Præterea, en Vizcaya jamas ouo pechos, ni otros actos distintos de nobles a plebeyos, porque todos sus originarios siempre desde su principio y fundacion fueron libres, nobles, e hidalgos, ni nunca ouo, ni ay memoria de lo contrario: pero en los otros pueblos de Castilla libres y exemptos de pechos, su exempcion y libertad no es immemorial, antes constay y presupone su exempcion, que antiguamente los ouo en ellos, y despues por justos respetos, por priuilegios de los Reyes se libraron y eximieron de los dichos pechos, quedando en lo demas el estado y diferencia que auia antes de gentes; porque no por eximirse de pechos accidentalmente quedaron hechos hidalgos los que no lo eran antes, como mas largamente auemos dicho, y prouado arriba en esta mesma question.

Ultimo, las respuestas que da el mismo autor a las leyes. 16. tit. 1. y 13. tit. 13.

del fuero de Vizcaya, no relieuan, por lo que auemos dicho y fundado arriba en el primer fundamento desta nuestra opinion, vbi latissimè cōtrarium probauimus. † La qual nuestra sentencia y parecer, por ser prouada por derecho y leyes del fuero de Vizcaya, confirmadas por los Reyes de España, como hemos visto, està recibida en practica, porque conforme a ella se han dado, y sacado muchas cartas executorias de hidalguia en Valladolid, y en Granada, que se han librado en virtud de sola la reputacion immemorial, como fue en fauor de Iuã de Orduña vezino de la ciudad de Orduña. Item en fauor de Lucas de Romora, y en fauor de Iuan de Herrã, vezinos de la dicha ciudad. Y otra executoria en fauor de Pedro de Sabugal, vezino de la villa de Bilbao, y natural de la villa de Bilbao, que es de aquel señorío de Vizcaya: y otra en fauor del Licenciado Luys Ortiz de Matienço, vezino de la dicha villa de Bilbao, y natural de la villa de Villafanastica en el valle de Mena. Esto mismo se sentencio en vista y en reuista, en fauor de Iuã Fernandez de Espinosa, del Consejo de hacienda del Rey nuestro señor: el qual sacò carta executoria en propiedad, cō la reputacion immemorial de sus antepassados, vezinos y naturales que fueron del lugar de Burzona, que esta sito en el dicho valle de Mena, donde como es notorio, no ay distincion vna ni ninguna de entre el vno, y otro estado; mas de que se conoce y sabe, que de mil y trezientos vezinos, que son los del dicho valle, los nouecientos y mas son hijos dalgo de sangre, así por reputacion, como por el lugar señalado, que pueden

mostrar

mostrar de su immemorial origen, no aluenediza, ni forastera: y en el dicho valle ay casas Infançonas muy antiguas y principales, como de todo esto estoy informado de personas muy fidedignas y de todo credito: y estos pocos exemplos basten por aora, para apoyar y defender la comun opinion, de que hemos tratado largamente, así en esta question, como en las antes della, sobre esta ley, que tiene que la nobleza donde no ay actos positiuos distinctiuos, se prueua por comun reputacion immemorial, con fama inconcussa.

† Resoluo igitur ex omnibus in hac questione dictis, verissimam esse, atque omninò tenendam in iudicando & consulendo præcedentem nostram sententiam, nempe in Vizcaya posse sufficienter & concludenter probari per communem reputationem immemoriam nobilitatem in proprietate omnium & singulorum Vizcaginarum aboriginum, licet ibi nulli sint actus positiuos distinctiuos, prout non sunt: hi enim Vizcagini originarij immemoriamales, communiter & inconcussè sunt nobiles, & fidalgi notorij reputati, & pro talibus habiti. verè ac realiter (prout sunt) iuxta leges fufori, necnon & consuetudinem immemoriamalem patriæ, libertates, & immunitates ipsius à Regibus nostris confirmatas, secundum quas est iudicandū, prout iudicatur, probata prædicta communi, & immemoriamali reputatione, fama; inconcussa suæ nobilitatis, atque origine immemoriamali præfata aduersus contrariam prætenfam opinionem, quam reijcimus, noui glossatoris, quæ, vt vidimus destructa funditus manet. Y así justamente el Rey don Felipe, segundo deste nombre nuestro señor, como Catolico y

Christianissimo Principe Rey de España, que no consiente se haga a nadie agrauio, y mucho menos a una nobleza tan notoria y antigua como la del señorío de Vizcaya, con acuerdo de los del su Consejo supremo de justicia, por querrela del dicho señorío, por su edicto y prouision Real y general, dirigida à todas las justicias de sus Reynos y señoríos, y de las Indias, mandò quitar y testar del dicho libro y de su original todo lo que del toca contra la nobleza del dicho señorío, para que jamas se imprima ni lea lo susodicho, como parece por la dicha prouision Real, y testimonio del Secretario Gallo, que quise inserir aqui, para que de todo sin genero de escrúpulo se desarraygue la opinion contraria, y no se siga sino la nuestra, que tan latamente hemos prouado y fundado: y para que nadie de aqui adelante ose alegar, ni presuma tener ni sustentar la otra en ninguna manera, pues demas de no ser juridica ni cierta, y tener contra si la practica comun de estos Reynos, està mandada testar del dicho libro por su Magestad. Y con esto acabo el presente tratado de la nobleza de Vizcaya, ad laudem & gloriam omnipotentis Dei, sanctissimæq; Virginis Mariæ Domine nostræ: necnon ad honorè illius nobilissimi, non minusq; antiquissimi dominij de Vizcaya, omniūq; & singulorum illius nationis originariorum immemoriamalium.

L A V S D E O.

COPIA

COPIA DE LA PROVISION REAL,
ganada por el señorío de Vizcaya, en
fauor de su nobleza.

Don Felipe por la gracia de Dios, Rey de Castilla, de Leon, de Aragon, de las dos Sicilias, de Ierusalem, de Portugal, de Navarra, de Granada, de Toledo, de Valencia, de Galizia, de Mallorcas, de Sevilla, de Cerdeña, de Cordoua, de Corcega, de Murcia, de Iauen, de los Algarues, de Algezira, de Gibraltar, de las islas de Canaria, de las Indias Orientales y Occidentales, islas y tierra firme del mar Oceano, Archiduque de Austria, Duque de Borgoña, de Brabante y Milan, Conde Auspurg, de Flandes, y de Tirol, y Barcelona, señor de Vizcaya, y de Molina, &c. A Todos los Corregidores, Asistente, Guernadores, y Alcaldes mayores, y ordinarios, y otros jueces y justicias qualesquier de todas las ciudades, villas, y lugares de los nuestros Reynos y señoríos; y a cada uno y qualquier de vos en vuestros lugares y jurisdicciones, a quien esta nuestra carta fuere mostrada, salud è gracia. Sepades, que Francisco Yuañez de Mallea, en nombre del nuestro muy noble y leal señorío de Vizcaya, nos hizo relacion, diciendo, que el Licenciado Iuã Garcia nuestro Fiscal en la Chancilleria de Valladolid auia escrito, è impresso un libro cerca de la nobleza de España, y en el auia escrito en perjuizio de la antigüedad y nobleza del dicho señorío: y auia que era ansi que nos le auiamos mandado escriuir, que no auia que tomar tanto cuydado dello, pues era opinion de un hombre, toda via por la opinion del vulgo, y de los que no aduerten y consideran tan bien las cosas, le sera y podra ser de gran daño è inconueniente: y por esta, y por otras justas causas que el dicho señorío referia en la carta q̄ nos escriuia, suplicandonos le hiziessemos la merced que se esperaba, y se deuia a su antigua nobleza, y seruicios que nos ha fecho, y hazia cada dia y actualmēte nos estava haziendo, no permitiessemos poner dificultades y dudas en la nobleza del dicho señorío, nombrando en el y refiriendo muchas cosas del, q̄ erã cōtrarias al hecho, y no conforme a derecho: y la opinion de algun autor podia ser permitida y pasar por ella, quando no tocasse al honor de alguna particular ciudad, o prouincia: y de otra suerte, conuenia, y era necesario que se quitasse. Y para que todo

esto

esto huuiesse efecto, nos suplico mandassemos se expurgasse y viesse con particular cuydado el dicho libro, y que se quitasse del todo lo que tocava al dicho señorío, casas, y solares del, y que las conclusiones y opiniones del dicho autor quedassen generales, pues el titulo y materia del dicho libro lo era: y que esto se cometiesse a la persona que fuessemos seruido, para que conforme a su censura y enmiendas, ansi en los libros que estan impressos que se deuia mandar recoger para este efecto, como en los que de aqui adelante se imprimiessem, se pusiesse, y dexasse solamente lo que fuesse necesario, quitado lo que era en tanto daño y perjuizio del dicho señorío y nobleza del: o como la nuestra merced fuesse. Lo qual visto por los del nuestro Consejo, y el dicho libro, fue acordado que deuiamos mandar dar esta nuestra carta para vos en la dicha razón, e nos tuuimos lo por biẽ. Por lo qual mandamos a todos y a cada uno de vos en vuestros lugares y jurisdicciones, segun dicho es, que siendo con ella requerido, hagays recoger, y recojays el dicho libro original, y los que por el se huieren impresso que se hallaren en vuestra jurisdiccion hechos por el dicho Iuan Garcia nuestro Fiscal, intitulado, De Hispanorum nobilitate & exemptione: Y ansi recogidos los hagays emendar y emendeys, testando, y quitando dellos lo contenido en la certificacion y testimonio que con esta nuestra carta os sera mostrada, firmado de Iuan Gallo de Andrada escriuano de Camara de los que residen en nuestro Consejo. Y hecho lo susodicho los hagays boluer y boluays a las personas cuyos fueron, y no fagades ende al so pena de la nuestra merced, y de diez mil maravedis para la nuestra Camara: so la qual mandamos a qualquier nuestro escriuano vos la notifique, y de testimonio dello, porque nos sepamos como se cūple nuestro mandado. Dada en Madrid a 30. dias del mes de Henero de 1590. años. El Conde de Barajas. El Licenciado Tejada. Doctor don Alonso de Agreda. El Licenciado don Iuan de Acuña. El Doctor Amezqueta. E yo Iuan Gallo de Andrada escriuano de Camara del Rey nuestro señor, la fize escriuir por su mandado con acuerdo del su Consejo: registrada Iuan del Herrerregui Chanciller: Iuan del Horregui.

CERTIFICACION Y TESTI-
monio del Secretario Iuan Gallo.

YO Iuan Gallo de Andrada escriuano de Camara de su Magestad, de los que residen en su Consejo, certifico y hago see, que auendose visto por los señores del Consejo

sejo

sejo de su Magestad una carta, que parece auerse escrito por el señorio de Vizcaya, a su Magestad; en que suplica por las razones y causas que en ella dize, fuesse fernido de mandar expurgar el libro fecho por el Licenciado Iuan Garcia Fiscal de su Magestad en la Chancilleria de Valladolid, intitulado De Hispanorum nobilitate, & exemptione, y quitar del lo que tocaua al dicho señorio; y ansi mesmo vn memorial dado por su parte, y el dicho libro: mandaron quitar y testar del, assi del original, como de los impressos por el lo siguiente. En la gloss. 7. num. 23. fol. 196. en el versic. Et his quia en Vizcaya, hasta donde dize, Sino ienen los dichos requisitos, inclusiue, que son quarenta y quatro renglones: y han de testar y borrar los dichos quarenta y quatro renglones: y diez renglones mas abaxo desde a donde dize: En Vizcaya, hasta donde dize. Que resulta de possession, inclusiue, que son quatro renglones, se han de testar y borrar los dichos quatro renglones. Y mas abaxo doze renglones la palabra que dize, Aquella, se ha de testar la dicha palabra Aquella: y luego otro renglon mas abaxo, la palabra En Vizcaya, se ha de testar y borrar la dicha palabra: y mas abaxo en el numero. 25. versiculo: Y con esta resolucion, al quarto renglon del versiculo, desde a donde dize, Solo queremos pronar, hasta donde dize, Hijosdalgo Vizcaynos, todo inclusiue, que son poco mas de quatro renglones y medio, se han de testar y borrar los dichos quatro renglones y medio: y en el mismo numero cinco renglones mas abaxo, desde donde comienza, Nombrare aqui algunas para exemplo, hasta el cabo del versiculo, Ni de España no ay dar hidalguia, todo ello inclusiue, que son veinte y dos renglones y medio, se han de testar todos los dichos veinte y dos renglones y medio: y en el mismo numero. 25. el versiculo que comienza, Y por esso año de. 45. hasta fin del, y acaba, Y en fines verdadero, que son quinze renglones y medio, se han de testar y borrar todos los dichos quinze renglones y medio. Y en el dicho libro, en la glos. 18. num. 43. fol. 266. en el versiculo Et postremo, en la plana primera, a los onze renglones del dicho versiculo, desde a donde dize, Para que aunque Vizcaya, hasta el fin del dicho versiculo, que acaba, Lo que hemos traydo, no requiere mas, que son cerca de nueue renglones, todos estos nueue renglones inclusiue, se han de testar y borrar. Y para que se quite y teste lo suso referido, mandaron dar, y se ha dado provision de su Magestad. Y para que dello conste, lo firme de mi nombre, en Madrid, a treinta y vno de Enero, de mil y quinientos y nouenta años.

Iuan Gallo de Andrada.

FINIS DEFENSIONIS NOBILITATIS VIZCAGINÆ.

QVÆST.

QVÆST. XVIII.

SVMMARIA.

- 1 Nobilis non contribuens, quanto tempore per contrarios actus amittat suam possessionem legitimam non soluendi tributa: & per totam questionem.
- 2 Quando aliquid acquiritur consuetudine, idem tempus requiritur ad perdendum, quod fuit necessarium ad acquirendum.
- 3 Quod procedit, nisi res reducatur per contrariam consuetudinem ad ius commune.
- 4 Viginti annis necessariò requiritur quòd contribuerit nobilis, ad hoc ut amittat suã nobilitatem; possessionemq; legitimam, quam antea habebat non contribuendi: nec sufficiunt decem anni, ut contra Auend. probat Ioann. Garzi. quem sequor, ut in num. 9. cum sequentibus.
- 5 Ad reducendam rem aut ius ad antiquum statum in quo erat ante cõpletam usucapionem, requiruntur tot anni, quot fuerunt necessarij ad usucapionem illius iuris.
- 6 Contra ius causarum & perfectum, non admittitur minus tempus, quàm id, quo ius illud præscribi potuit.
- 7 Actio personalis & exequutoria super ea lata, viginti annis durat.
- 8 Beneficium Ecclesiasticũ clericis secularibus prouideri consuetum dicitur, quando legitima prescriptio est completa, licet ante vel post, religiosi quandoq; ministrauerint in eodem.

- 9 Clericus secularis impetrans beneficium seculare, si constat à principio ex fundatione fuisse regulare, vel quòd quadraginta annis obtentum fuit à regularibus, non obtinebit, nisi probet alijs quadraginta annis impetrationi proximis obtentum fuisse à clericis secularibus.
- 10 Per prescriptionem acquiritur ius priuato, siue illud trabatur ex publico, siue ex priuato: per consuetudinem uerò acquiritur publico & non priuato.
- 11 Ubi agimus de prescriptione, non sufficit consuetudo decem annorum, etiam si talis consuetudo non sit contra leges & ius: quia prescriptio non tollitur, nisi per cõtrariam prescriptionem.
- 12 Nobilis uere & realiter, expresse agnoscens & soluens tributa, quãdo sibi & successoribus suis præiudicet?

QVÆST. XVIII.

In eadem. l. 8. tit. 11. lib. 2.

Nobilis qui legitimo tempore erat in possessione non soluendi tributa, quanto tempore eam possessionem amittat permittendo se pignorari, ac tributa agnoscens?



VÆRO ulterius, quanto tempore nobilis seu fidalgus, qui erat in possessione suæ nobilitatis non soluendi tributum per legitimum tempus, nempe viginti annorum, tã ex sua persona, quàm patris, & aui, & sic habens tempus perfectum & completum,

cum

cum cæteris requisitis, de qua in nostra l. amittat suam possessionem, & sibi præiudicet permittendo se pignorari, ac tributa agnoscens? Et in hoc Auend. in secunda parte cap. 14. prætor. num. 26. expresse tenet, quod permittendo se pignorare & soluendo collectas per decennium, sibi præiudicat. † Quia licet quando aliquid acquiritur consuetudine (ut est ista possessio nobilitatis) tantum tempus requiratur ad perdendum, quantum fuit necessarium ad acquirendum, ut per glossam in cap. cum de beneficio. de præbend. lib. 6. late Rochus de Curt. in cap. fin. de consuetud. secti one 4. num. 96. vbi quod tantum tempus requiritur ad consuetudinem tollendam, quantum ad inducendam: † attamen istud procedit, nisi res reducatur per contrariam consuetudinem ad ius commune: iuxta gloss. in capit. fin. de consuetud. lib. 6. & notat Bellam. decis. 1. & Felin. in cap. cum accessissent. num. 30. vers. septimo limita. ibi: Et in hoc subdit. de constit. vbi cum Abbate tener, quod per decennium tollitur præcedens consuetudo, quando consuetudo contra alteram consuetudinem reducit nos ad ius commune: & hanc opinionem videtur sequi Roch. de Curt. in cap. fin. de consuetud. secti one. 4. num. 74. addens, quod licet consuetudo habeatur pro lege, hoc procedit durante consuetudine: negari tamen non potest quin sit contra ius commune, & sic quod consuetudo contraria tollens primam, reducat nos ad ius commune: quod faciliter permitti debet, ut in cap. ab exordio. 35. distinct. cum his, quæ plene congeffit Felin. in dict. c. cum accessissent num. 5. Sed in proposito ius commune antiquum est in fauorem Regis, ut omnes cõtribuant, nisi qui probauerint sufficienter esse nobiles, ut diximus supra quæst. 14. num. 1. cum sequentibus. & probatur in hac. l. nostra. 8. ibi, *Pues el derecho resiste a su possession, &c.*

4 † Contrariam tamen sententiam in eadem specie, & præcipue si huiusmodi nobilis haberet rem iudicatam in proprietate, vel in possessione nobilitatis, ut in casu. l. 9. huius tituli & libri, nempe requiri necessario ad amittendam nobilitatis possessionem & priuilegium, idem tempus contributionis, id est, viginti annos: quod tempus est requisitum ad probandam nobilitatem, & obtinendum in ea, saltem in possessione: probat latissime contra Auendañ. Ioann. Garf. in tractatu nobil. glos. 6. num. 54. cū sequentibus. vbi num. 62. idem probat in eo, qui non habet adhuc rem iudicatam in petitorio, nec in possessorio, si tamen habeat probatam possessionem trium personarum, aui scilicet, patris, & eius qui litigat, iuxta nostram. l. cum transcurfu & lapsu viginti annorum. Ideoque plurimum esse aduertendum ait, ex qua causa sit solutus census plebeius ab eo, qui expletum habebat suum ius, an per ignorantiam, negligentiam, stultitiam, metu, vel execratione litium, aut facilitate ætatis: non enim facile destruendum est ius perfectum ex præscriptione: & num. 61. circa fin. inquit, quod opinio Auendañi cõtraria, etiam si ad literam sit speciosa, altius intuenti non valet vnum obolum: cum tamen prædict. num. 54. dixisset, bene verum esse, quod si reperiatur totum decennium de *pecheria*, reddet difficiliorem probationem pro nobili: quod tamen prudens iudex ex circumstantijs personarum, rerum & temporum iudicabit, ut alibi latius per eum.

5 Fundamenta huius secundæ opinionis in summa hæc sunt. † Primò doctrina Abbatis in. c. auditis. de præscript. num. 11. & eiusdem consil. 94. num. 14. lib. 2. vbi docet, quod ad reducendam rem, aut ius ad antiquum statum in quo erat ante cõpletam vsucapionem, requiruntur tot anni, quot fuerunt necessarij ad vsucapionem illius iuris: prout & eū aliosq; DD. refert

refert & sequitur Ioan. Garf. vbi sup. nu. 25. quamuis apud Abbat. dict. consil. 94. hoc non inueniam; imò neque habet ibi plusquam quinque numeros.

6 † Secundò facit ratio, quia contra ius causatum & perfectum non admittitur minus tempus, quam illud quo ius id præscribi potuit, ut colligitur ex text. in cap. cum Ecclesia Sutrina. de caus. posses. & propriet. ibi: Nec ex eo quod clerici antedicti se inter eligentes Sutrinis Episcopos probauerunt tertio exitisse, ius eligendi propter breuitatem temporis, vsque ad præscriptionem legitimam non producti, sibi acquirere potuerunt: vnde possessio non præscripta legitimo modo & tempore non tollit præcedentem præscriptam, ut deduxit post alios Felin. in dict. cap. cum accessissent. num. 31. vers. quartus casus ad fin. Ergo ita & eodem modo in nostra specie, vbi adest, & ius perfectum legis beneficio & temporis, cum sit ius præscriptum, tolli non debet per possessionem non præscriptam in contrarium: præmaximè si in super pro prima possessione præscripta adesset, & concurreret res iudicata.

7 † Accedit & tertio ratio desumpta ex l. 63. Faur. hodie. l. 6. tit. 15. lib. 4. nou. Collect. reg. vbi actioni personali & rei iudicatæ super ea lata vitam viginti annorum constituit. Minori igitur tempore currere non debet ius perpetuum nobilitatis reale à fortiori, argumento text. in auth. multò magis. cum simil. C. de sacro sanct. Eccles.

8 † Quarto addo citur pro hac parte text. in cap. cum de beneficio. de præbend. lib. 6. vbi dicitur: Cū de beneficio Ecclesiastico consueto clericis secularibus assignari, prouideri mandatur, de illo debet intelligi, quod tanto tempore ab vno, vel pluribus secularibus clericis institutis in eorum rectoribus exitit continuo ac pacifice gubernatum, ut præscriptio legitima sit completa, etiam si ante vel

post, religiosi quandoque ministraverint in eodem, vbi glossa verbo post, inquit: Non tamen continuo & pacifice spatio quadraginta annorum, & ideò dicit quandoque. Illa igitur administratio præcedentis temporis tollitur per præscriptionem sequentem: administratio autem præscriptionem sequens, illam non tollit, nisi alia interuenerunt, quæ ius aliorum haberent perimere: ergo ita in proposito dicendum est, ut præscriptio legitima nobilitatis non soluendi tributa per spatium viginti annorum in tribus personis, iuxta formam huius. l. minimè tollatur, nisi per similem legitimam præscriptionem in contrarium, & sic per possessionem contrariam viginti annorum soluendi tributa: & illam gloss. sequitur ibi Philipp. Franc. num. 5. adducens notabilem decisionem Rotæ in proposito, † quæ habet quod si clericus secularis impetret beneficium seculare, & constet fuisse à principio regulare ex fundatione, vel quod quadraginta annis obtentum fuit à regularibus, tunc impetrans obtinere non potest, nisi probauerit alijs quadraginta annis impetrationi proximis obtentum fuisse à secularibus: quia ius legitime præscriptum non corrumpitur, nisi per contrariam æque legitimam præscriptionem, ut in cap. accedentibus. de excess. prælat. ergo qui per viginti annos legitime acquisiuit ius immunitatis, amittere illud non potest, nisi contraria præscriptione æque legitima: omnis enim res per quascumque causas nascitur per easdem dissoluitur, ut in regula iuris, cum similibus. Quid tenendum?

Ego profecto hanc secundam opinionem verioreni tãquam iuri conformem censeo, ac proinde tenendam ex fundamentis de quibus supra: & quia reuera probata præd. legitima possessione nobilitatis, de qua in nostra. l. & iuxta eius formam, maximè si cum ea concurrat

res iudicata, ignobilitatis illa antiquior præsumptio iuris cõmunis omninõ cessat: quòd si ea aliquando adfuit, iam est sublata legitima præscriptione contraria: vnde ampliùs reuiuiscere nõ potest, argumento. l. qui rem. §. aream. ff. de solut. nisi de nouo alio simili tempore introducatur: hoc autem fieri non potest minori, quoniam aliàs non erit ius legitimum, nec perfectum, aut absolutum & completum.

Neque obstat fundamentum Auedani supra relatum pro sua opinione: nẽ pẽ quando per contrariam consuetudinem res reducitur ad ius cõmune, non est necessarium idem tempus ad priorem consuetudinem destruendam, quod fuit necessarium ad eam inducendam, sed sufficit tempus decem annorum: nã primo respondeo, hoc in nostra specie non conuenire: is enim, qui soluit tributa plebeia cum plebeis post ius immunitatis perfectẽ & legitime præscriptione legis beneficio acquisitũ, maximẽ si adfit pro eo res iudicata, non reuertitur ad ius antiquum nec commune, hoc enim iam est omninõ extinctum ex nostrã. l. decisione, iuri naturæ, quo omnes homines liberi nascebantur, magis consona, vt in. §. & libertas. intit. de iure person. Vnde huiusmodi nobilis soluens tributa plebeia, facit contra ius eiusq; præsumptionem euidentem; imò contra rei veritatem, atque rem iudicatam, si ipsa adfit, quæ facit ius inter omnes, vt late comprobatur Ioann. Garfi. vbi supra num. 61. Secundò & peremptoriẽ respondeo, præfatam doctrinam in contrarium adductam loqui expressẽ & procedere in consuetudine: nos autem loquimur in præscriptione, vt patet ex nostra. l. ibi, *Tal, que con buena fee se pueda prescribir la libertad de los derechos deuidos al Rey.* Constatque ex communi differentia inter consuetudinem & præscriptionem, vt testatur Roland. à Valle, consi. 5. num.

76. lib. 1. † Quæ est, quòd per præscriptionem acquiritur ius priuato, siue illud trahatur ex publico, siue ex priuato: per consuetudinem verò acquiritur publico, & non priuato. † Et vbi agimus de præscriptione, non sufficit consuetudo decem annorum, etiam si talis consuetudo non sit contra legem & ius: quia præscriptio non tollitur nisi per contrariam præscriptionem, vt in cap. accedentibus. de excessib. prælat. vt cum alijs resoluit Francus in dict. c. cum de beneficio. num. 5. & Ioann. Garfi. vbi supra num. 59. Et iuxta supradicta intelligẽdus est Otalora de nobilit. 2. part. tertiz partis princip. cap. 9. num. 16. † dum supponit, qd si nobilis verẽ & realiter spontẽ agnouerit & soluerit tributa, sibi & successoribus suis præiudicet, nempe quando non erat ius perfectum in possessione in tribus personis, prout requiritur à nostra. l. & patet ex ipso: fecus verò erit aliàs, nisi legitimo tempore soluerit tributa, ita quòd possessio immunitatis præcedens legitime sit re præscripta, vt resoluius supra.

QVÆST. XIX.

SVMMARIA.

- 1 Nobilis, qui habet rem iudicatam pro se in possessione nobilitatis, si postea conueniatur in proprietate, an releuetur ab onere probandi in ea, nec ne? per totam quæstionem, sed numero. 30. cum sequentibus pars negatiua eligitur, atque probatur.
- 2 Possessionis commodum est, vt transferat in alium onus probandi.
- 3 Actor quod asseuerat probare tenetur, aliàs reus, et si nihil præstiterit, obtinebit.

Quasi

- 4 Quasipossessio in incorporalibus releuat ab onere probandi.
- 5 Quasi possessio ingenuitatis, vel libertinitatis releuat ab onere probandi.
- 6 Quando iure communi est fundata intentio negantis, probatio incumbit aliud affirmanti.
- 7 Reservatio reseruat integrum ius, quod competebar: & alia in proposito.
- 8 Possessio contra ius, inuata vera præsumptione alicuius tituli, licet clarè non constet de qualitate tituli, sufficit ad repellendum proprietarium illius tituli, nisi clare probetur defectus tituli præsumpti. & numero. 18.
- 9 Quando primæus status naturæ repugnat quasi possessioni, tunc ipsa quasi possessio non releuat ab onere probandi.
- 10 Nobilis in possessione, si describatur cum ceteris plebeis, pendente lite tenetur cum eis contribuere, & numero. 13.
- 11 Possessio nihil releuat cõtra eum, qui fundatam habet suam intentionem iure communi, quousque verus titulus demonstratur, ex quo ipsa possessio sustineatur.
- 12 Possessio vel quasi, non releuat possessorem ab onere probandi exemptionem vel priuilegium.
- 14 Interdictum interim, quo in praxi vti mur, obtinet vim, vt lite pendente veatur quis possessione quam habet, nec in ea turberetur, etiam si contra eum pro parte aduersa sit præsumptio iuris communis vt hic.
- 15 Huic interdicto non est locus, vbi de iuribus ad Principem iure communi spectantibus agitur, & quoties pro Principe præsumptio iuris communis est: nisi probetur titulus aliquis, qui elidere valeat præsumptionem iuris communis, vt in nu. 16.
- 17 Rex nunquam litigat sine possessione in his, quæ sibi vt summo Regi conceduntur.
- 19 Quãdo quasipossessio illius status, quẽ indicat præsens possessio, est talis, quæ non potuerit haberi sine priuilegio, hoc est titulo, non releuat ab onere probandi.
- 20 Pragmatica Cordubens. requirit lõge maiorem probationem ad obtinendum in proprietate nobilitatis, quã in possessione.
- 21 Dictio *Et*, & dictio *Orrosi*, inducunt continuationem dispositionis præcedentis.
- 22 Dictio *Item*, est, sui natura similium repetitiua, præsertim quando ad est eadem ratio, vel mens verisimilis disponentis.
- 23 Dictio *Et*, sic est continuatiua & repetitiua formæ & qualitatis præcedentis vocationis.
- 24 Dictio *Et*, quando stat copulatiuè inter duas orationes diuersas, quid operetur, remissinè.
- 25 Sola possessio nobilitatis cum sententia exequutoria lata simul super ea cum aliquali præsumptione tituli nõ sufficit ad obtinendum in proprietate: & quid in hac re senserit Otalora, nempe quòd absoluat reus num. 26. & tandẽ quòd relinquatur arbitrio iudicis, vt in num. 29.
- 27 Reus debet difinitiuè absolui, non

V 3 verò

Verò ab obseruatione iudicij, vbi
vtraque parte presente fuit assignatus terminus ad probandum, si actor non probauerit.

28 *Sententia absolutoria simpliciter lata, diffinitiuæ est, nec iterum de ea causa tractari potest.*

31 *Cap. cum venissent de institut. intellectus, & num. 36.*

32 *Confessio partis in continenti emissa qualificata, vel aliqua conditione moderata debet tota simul acceptari, non verò pro parte, & pro parte repudiari.*

33 *Nisi quando contra qualitatem annexam confessioni est aliqua præsumptio iuris.*

34 *Confessio rei: Occidi hominem sed ad meam defensionem, potest pro parte acceptari, & pro parte repudiari: & an tunc pœna ordinaria vel extraordinaria puniendus sit.*

35 *Doctores sunt intelligendi iuxta textum quem allegant, præcipue cum ex eo aliquid deducunt ac notant.*

37 *Titulus vt cumq; probatus simul cum possessione nobilitatis, quod dicebat Ioann. Garf. sufficere ad obtinendum in proprietate nobilitatis, quomodo possit verificari, difficile est cognitu.*

38 *L. 8. tit. 15. lib. 4. noua collect. regia intellectus assignatus per Ioannem Garf. an possit procedere, & quomodo sustineri valeat?*

QVÆST. XIX.

In eadem. l. 8. tit. 11. lib. 2.

Habens rem iudicatam pro se in possessione nobilitatis, si postea conueniatur in proprietate, an releuetur ab onere probandi in ea.



1 **V**erò præterea, an ille qui habet re iudicatam pro se in possessione nobilitatis, si postea conueniatur in proprietate à Fiscali Regio, vel communitate, releuetur ab onere probandi in proprietate, vt Fiscale, vel communitate populi non probantibus, debeat etiam pronuciari nobilis in proprietate, an verò condemnari, si ipse conuentus proprietatem, vel titulum nobilitatis suæ non probauerit: hoc est, cui incumbat onus probandi in hac specie, an fisco & communitati, vel ei, qui habet rem iudicatam in possessorio? Elegans profectò, difficilis & quotidiana quæstio est, in qua nõ est recepta certa aliqua sententia, vel opinio, quia iudices Regij in hoc varij extiterunt, vt inquit Otalora infra citandus: nihilominus more solito, quæstionem ad partes differam, & opiniones aliorum referam, meamque iudicium tandem indicabo.

2 **E**t primò videtur quòd particularis habens in hoc rem iudicatam in possessione, si rursus impetatur in proprietate, releuetur ab onere probandi. † Hoc enim est commodum possessionis, vt transferat in alium onus probandi, vt in §. commodum. instit. de interd. & in §. æquè si agat. de action. in vers. quod genus cum simil. † act or enim, quod asseruerat probare tenetur, aliàs reus, et si nihil præstiterit, obtinebit, iuxta reg. iuris.

l. qui

l. qui accusare cum simil. C. de edend. l. actor, quod asseruerat. C. de probat. l. 2. ff. eod. probat late Petrus Surdus, consil. 12. num. 1. & ante eum Tiraquel. de iure primogen. quæst. 17. in vndecima opinione num. 20. † quòd etiam procedit in incorporalibus, in quibus quasi possessio releuat ab onere probandi. l. sicuti §. sed si quærat. ff. si seruit. vend. & in l. 1. §. 1. vbi glof. & DD. ff. de itin. act. uq; priuat. & alibi sæpissime: ergo Fisco & communitati in hoc casu incumbit onus probandi.

5 † **S**ecundò, quia etiam in causa status (cui quodammodo causa nobilitatis assimilatur) quasi possessio ingenuitatis, vel libertinitatis releuat ab onere probandi, l. circa, & ibi glof. verb. iuris circa fin. ff. de probat. & in l. liberis. §. fin. ff. de liber. caus. & in l. sicut semel. C. eodem tit. l. 5. tit. 14. part. 3. & l. 27. tit. 14. part. 7.

7 **T**ertio facit, quia si aliud diceremus, res iudicata in possessione, nihil aut parum victori prodesset cum statim posset conueniri in proprietate, & sic conuentus teneretur probare: alias esset cõdemmandus: hoc autem dicendum non est ergo, &c.

Quartò eadè pars probari videtur ex l. 9. statim sequenti, vbi in eo, qui habet re iudicatam in possessorio nobilitatis, reperitur consopita præsumptio pro fisco, quæ aliàs erat, vt quilibet plebeius præsumatur, ac proinde cum plebeis contribuere teneatur. Cũ igitur hac in specie cesset prædict. præsumptio, & fisco siue communitas agat vt priuatus, superest, vt probare quod asserit teneatur, iuxta regulam supradictam.

6 † **Q**uintò facit, quia reus in hac specie habet intentionem suam fundatam ex re iudicata in possessione nobilitatis contra fisco & communitatem, ne soluat tributa, vt in dict. l. 9. infra eodè: sed quando iure communi est fundata intentio negantis, probatio incumbit aliud asser-

mantì, iuxta doctrinam Bart. in dict. §. sed si quærat. num. 3. versic. 2. oppono.

Sextò facit, quia lex nostra Cordubens. dum loquitur circa modum probationis nobilitatis, expressè videtur imponere onus probandi in proprietate Fiscali, & communitati, in quantum dicit, *Que quando huiere el particular pronado lo que basta para la possession, le amporen en ella, y den sentencia en su fauor: & subdit: Quedando toda via a salvo a la parte de nuestro Fiscal, y del concejo, el derecho de la propiedad: non enim dicit, quedando a ambas partes, sino solamente al Fiscal, y al concejo: Ergo onus probandi in iudicio proprietatis, finito iudicio possessionis, incumbit soli Fiscali, & communitati, & altera pars nihil tenebitur probare. † Neq; obstat qd reseruatio referuet integrum ius, quod competeat. l. at si quis. §. plerique. ff. de relig. & sumpt. fun. l. 3. §. penult. ff. de lib. hom. exhib. quod nemo ignorat, vt ait Menoch. consil. 2. num. 7. volum. 1. & tradit late Beccius, consil. 74. num. 1. §. & 16. cum sequentibus. vbi num. 34. post alios quos refert, quòd reseruatio conseruat ius, quod quis habebat, & num. 37. quòd reseruatio interpretanda est pleno iure, si natura verborum patiatur, vt ibi probat: quia respondet quòd prædict. reseruatio de qua in nostra lege, est integra respectu actionis & iuris quod Fiscalis, & concilium habet in petitorio, vt eo probato integra possessio destrui possit, non verò respectu probationis: probatio namque regulatur à iuris regulis præcitatatis: iuxta quas actori incumbit onus probandi non verò reo possidenti.*

Septimò, & quidem vrgenter, eadem opinio comprobatur ex doctrina singulari Abbatis per text. ibi, in cap. cum venissent nu. 8. de institut. † vbi ex eo text. deducit, quòd possessio contra ius, iuuata vera præsumptione alicuius tituli, licet clarè non constet de qualitate tituli,

sufficit ad repellendum proprietarium illius iuris, nisi clarè probet defectum tituli præsumpti, dicens esse in hoc textum notabilem limitantem multum cap. cum personæ. de priuileg. lib. 6. hoc modo: ius enim commune in casu dict. cap. cum venissent. faciebat contra Archidiaconum: & pro Archiepiscopo, sed erat possessio penes Archidiaconum, & pro ea titulus præsumptus, quia clarè non constabat quòd concessio fuisset facta Archidiaconatui realiter, sed propter præsumptionem, quæ erat pro eo, quia constabat de concessione per confessionem Archiepiscopi, præsumebatur quòd esset confessio rationalis ex longæua & continuata possessione iuuata hac præsumptione: & ideo sufficit ad repellendum Archiepiscopum, nisi ipse Archiepiscopus probauerit defectum tituli: alias autem regulariter possessio sola non prodesset contra proprietarium in iudicio proprietatis, ut probatur in cap. cum Ecclesia Sutrina de caus. possess. & proprietat. cum simil. ita Abbas ubi supra, idemque ibi probarunt Anton. de Butrio. & Imol. & sequitur Alexand. consil. 219. num. 17. lib. 6. Philipp. Francus in dict. cap. cum personæ. §. ultim. colum. 1. & D. Couarruu. in pract. quæstionib. cap. 17. num. 6. vers. 2. oportet. Otalor. de nobilit. 2. parte, tertiz partis princip. cap. 5. num. 8. & Ioann. Garf. de nobilit. gloss. 8. num. 5. cum sequentib. Sed quia omnes in causa nobilitatis aiunt in libello, *Que son hijosdalgo de solar conocido y de vengar quinientos sueldos a fuer de España, o segun fuero de España*: quod pertinet ad titulum & proprietatem, & statim subdunt: *Y que han estado y estan ellos y sus antepassados en possession, vel quasi, de no pechar, como tales hijosdalgo, en los pechos y derramas en que pechan los buenos hombres pecheros*: quod pertinet ad possessionem, & postea in articu-

lis idem deducunt, & de possessione plenè probant: at verò de titulo, hoc est *de solar*, ut cumque, scilicet generaliter, non particulariter: locus est in nostra specie decisioni Abbatis, ubi supra, & sequacium, ut donec fiscus non probet defectum tituli, ipsa possessio præualeat. Et ita hanc opinionem in terminis nostræ quæstionis principalis, nempe quòd fisco, & communitati incumbat hoc casu onus probandi, tenet, & probat Ioann. Garf. ubi supra resoluens num. 14. in fine, quòd in hoc iudicio petitorij in quo fiscus est actor, si nihil probet, vel si probet aliquid, quòd non sufficiat ad plenam demonstrationem nò tituli in proprietate, omninò esse absoluendum reum, qui rem iudicatam habet in possessione ex supra dictis, & num. 10. admonet aduocatos, ut sint cauti, ut in omni causa nunquam proponant nudam possessionem ab omni titulo: sed allegent titulum, & eundem deducant in articulis, & utrumque saltem generaliter probent: quia licet plenè & perfectè non sit probatus, sed ex aliqua, vel facti, vel iuris præsumptione resulter, releuat postea ab onere probandi, & destruit contrariam præsumptionem, atque primæuum statum rei, quia vna præsumptio destruit contrariam. I. diuus cum gloss. ibi. ff. de in integr. restitutione. dict. cap. cum venissent. Et profectò præcipuum fundamentum, quod habet ista opinio, est doctrina Abbatis, per text. ibi in dict. cap. cum venissent, quòd prius adduxit Otalor. dict. num. 8. licet aliud dicat Ioann. Garf. dict. gloss. 8. num. 4. vers. tertio.

Contraria tamen sententia, nihilo fecius, imò quòd in specie nostræ quæstionis particularis conuentus à fisco Regio & communitate in iudicio petitorio, licet prius consequutus fuerit rem iudicatam in possessione suæ nobilitatis, teneatur probare in proprietate suam nobi-

nobilitatem, aliàs sit condemnandus, sicque quòd sua possessio comprobata re iudicata non transferat onus probandi in aduersarium, plurimis vrgentissimis & iuridicis fundamentis comprobatur.

9 Et primo, quia quando primæuus status naturæ repugnat quasi possessioni, ipsa quasi possessio non releuat ab onere probandi, iuxta glossam ordinariam in l. si uoti. §. sed si quærat, verbo possessoris, ibi sustinet verò. ff. si seruit. vendit. similis in l. circa verb. ingenuitatis. ff. de probat. & in l. si prius verb. egisset. ff. de oper. nou. nunciat. ubi Bartol. & * communiter Doctores secund. Ias. ibi, num. 43. ubi, & in num. 30. idem probat, & Tiraquel. alios allegans, ubi supra num. 21. Otalor. etiam ubi supra num. 4. est * communis, ut plures allegans attestatur D. Antoni. de Padilla in l. in ædibus num. 1. C. de seruit. & aq. sequitur Azebed. in l. 8. num. 5. & 8. tit. 9. lib. 3. no. uæ Collect. reg. & probatur expresse in dict. l. 5. in versic. *Mas si este*, titulo. 14. part. 3. & in dict. l. 27. in principio, tit. 14. part. 7.

10 Ex qua * communi resolutione rectè infert Antoni. de Padilla ubi supra nu. 5. quòd etiam si quispiam multo tempore moratus sit in quasi possessione libertatis, atque immunitatis, quæ *hidalgua* vocatur, si nihilominus describatur cum cæteris plebeis, ut contribuatur, non obstante præd. sua quasi possessione nobilitatis, tenebitur probare contra Regem suam exemptionem, & nobilitatem, cum primus status repugnet huic quasi possessioni, & pendente lite cogitur cum plebeis contribuere, ut in l. 9. in fra eodem.

Neque obstat quòd Ioann. Garf. ubi supra nu. 8. hoc velit intelligere, ut procedat nisi præsens possessio habeat pro se tituli utcumque probati præsumptionem, ex text. in dict. cap. cum venissent,

& doctrina Abbatis, ibidem & sequacium supra relata: hoc enim quanuis in specie dict. c. cum venissent. in qua præfati Doctores loquuntur, & loqui intelligendi sunt, verum sit & recte procedat in nostra tamen de qua est præsens quæstio nobilitatis, minimè cõuenit, nec quadrat, ut infra latius docebimus in nostra hac in re sententia.

11 Secundò eadem pars probatur ex text. in dict. cap. cum personæ de priuileg. lib. 6. ubi probatur, quòd possessio nihil releuat contra eum, qui fundatam habet suam intentionem de iure communi, quousque verus titulus demonstratur: ibi enim est casus secundum omnes, quòd contra illum, qui præ tendit se exemptum præscriptione, potest ordinarius exercere iurisdictionem, quousque ille qui ex præscriptione in titulo de ipsa docuerit, hoc est de titulo idoneo ad præscribendum, quamuis ille sit in possessione exemptionis. Ex quo videtur inferre tex. ille, quòd lite pendente possit iste possessor contra quem facit ius commune, turbari & violenter expelli, sicut qui possidet vi aut clam, vel precario, secundum Petrum Ancharranum ibi in vndecim. notabil. prout eum refert & sequitur Palac. Rub. in repet. cap. per vestras. post secundum notabil. in §. incip. sed est pulchra dubitatio, num. 43. dicēs

12 num. 44. † hinc esse quòd possessio vel quasi possessio non releuet possessorem ab onere probandi exemptionem vel priuilegium, ut ibi notabiliter probatur, secundum Cynum in l. si solennibus. C. de fide instrument. & hoc fauore iuris communis in contrarium existentis, ut in cap. ad decimas. de restitutione spoliat. lib. 6. & cap. 1. de præscript. eodem lib. 6. † Vnde infert num. 45. Palac. Rub. in nostris terminis, quòd si aliquis præ tendit se esse generosum, vel exemptum à tributis iure sanguinis, vel ex priuilegio,

nisi statim doceat privilegium tale, quod saltem præstet iustam causam præscribendi, lite pendente, non tuebitur in possessione libertatis: quod probat. l. 9. statim sequens, quem refert, & sequitur alios citans Otalor. vbi supra, numer. 5. Et quod prædiximus in principio. num. 1. ex tex. in dict. cap. cum personæ. nempe quod possessio non releuet contra iuris præsumptionem, nisi ostendatur titulus possessionis, tenent Abbas & alij plures congesti per D. Azeved. in l. 2. num. 2. tit. 1. lib. 4. huius nou. Coll. reg. Ergo cum rex noster habeat suam intentionem fundatam, atque probatam contra omnes generaliter, nempe quod sint plebei, ac proinde contribuere teneantur, nisi aliud asserentes, illud legitimè, vel in possessione, vel in proprietate probent, iuxta formam nostræ. l. 8. consequitur manifestissimè, vt quasi possessio nobilitatis, atque res iudicata, super ea tantum proficit particulari in eo in quo est lata, nempe in possessione, vel quasi, non verò in proprietate de qua postea agitur: in hac enim causa proprietatis, si reus velit obtinere, probare debet in petitorio, vt in eo obtineat. Quod etiam comprobatur ex traditis in proposito per D. Couarruu. in pract. quæst. dict. cap. 17. num. 6. vbi cum resoluat, cum * communi sententia, quam ipse hoc nomine appellat, & sequitur, quod interdicitur, interim, quo in praxi utimur, obtineat vim, vt lite pendente, vtatur quis possessione, quam habet, nec in ea turbetur: etiam si contra eum pro parte aduersa sit præsumptio iuris communis, vt in possessione iuris pascendi in alieno prædio, quod liberum præsumitur ab hac seruitute, & contra hanc * communem citat tex. in dict. cap. cum personæ de priuileg. in 6. qui videtur eisdem assertioni valde obstare, reiecta solutione, quã illi tex. assignabat Capitius decis. Neapo. 168. ne obstaret supradict.

* communi sententiæ: ipse Couarr. soluit inter alia in nostrum fauorem, nempe quod vbi de iuribus ad principem iure cõmuni pertinentibus agitur, & quotiens pro principe præsumptio iuris est, tunc non est locus præd. interdicto. ex summaria possessionis probatione. † Nisi probetur titulus aliquis, qui elidere valeat præsumptionem iuris communis ad effectum huius interloquutionis, super interdicto interim. † Rex etenim nunquam litigat sine possessione in his quæ sibi, vt regi summo conceduntur, secundum Petrum Rebuff. quem ibi refert: at in d. c. sunt personæ. de priuileg. in 6. & in d. c. 1. de præscrip. lib. 6. possideti resistit vehemens iuris communis præsumptio, quæ publicæ authoritati fauere, ac patrocinari videtur, vt constat ex eisdem iuribus: quod etiam hodie locum habet in tributis soluendis regio fisco lite pendente, non obstante possessione nobilitatis: vt in l. 9. infra statim sequè, vbi hoc casu cauetur, quod lite pendente super nobilitate, nobilis non sit tuendus in sua possessione, nisi sit notorius nobilis de solar conocido, vel habuerit rem iudicatam in possessione, & postea fuerit in possessione actuali præd. suæ nobilitatis. Hæc tamen omnia adducta ex Couarr. ad iudicium possessorum attinent, & nihilominus adhuc in eo lite pendente, non est locus etiam iure cõmuni interdicto interim, ob resistantiam iuris communis, nisi probetur titulus aliquis, qui hoc valeat elidere: ergo à fortiori res iudicata in possessione non releuabit omnino ab onere probandi in proprietate. Neque obstat, quod text. in dict. cap. cum personæ. limitetur per text. in dict. cap. cum venissent. de institut. nempe quando præsens possessio cõadiuuatur alicuius tituli præsumptione, vt cumque probati, etiam si nõ probetur sufficienter, & plenè, quia tunc transfert onus probandi in aduersarium, nempe defectum illius

lius tituli: ita Abb. in dict. capit. cum venissent. num. 8. eiusque sequaces supra citati, & Ioan. Garf. dict. gloss. 8. num. 7. quia respondeo, vt supra. in primo fundamento huius partis.

19 † Tertio eadem sententia cõprobatur ex eleganti doct. Bald. in l. Titia. col. 2. vers. 2. casu. ff. solut. matrim. & in l. 2. nu. 74. C. de seruit. & aq. & in l. non ignorat. nu. 10. ibi, Quædã contraria iuri, & c. C. qui accus. non possunt, vbi inquit, quod quando status, quem indicat præsens possessio, est talis, qui non potuerit haberi sine priuilegio, hoc est, titulo, tunc quasi possessio illius non releuat ab honore probandi: sequitur Ias. alios allegans in dict. l. si prius. num. 46. & Otalor. vbi supra. num. 5. Sed in hac specie hoc contingit ergo, & c. Nec obest limitatio supra adducta ex tex. in dict. cap. cum venissent, & doctrina Abb. ibi nu. 8. & sequaciu, de qua supra etiam meminimus, in. 1. & 2. fundamento huius partis, quia respondemus eodem modo, vt ibi.

20 † Quarto, & quidem fortissimè considero, quod pragmatica nostra Cordub. ad obtinendum in proprietate requirit longè maiorem probationem ex parte particularis asserentis se nobilem esse, quam in possessione, vt ex eius litera eui dèter patet: ergo si vult obtinere in petitorio, non sufficit res iudicata in possessorio in suum fauorem lata, ad quam minor probatio requiritur, & facta fuit, nisi probet, quod in petitorio desiderat probandum nostra lex. Quemadmodum enim Princeps habet suam intentionem fundatam respectu possessionis, quousque particularis probet: ita & respectu proprietatis, vt patet ibi: *Y como ellos son tenudos de prouar de tiempo immemorial, alomenos de padre y abuelo, y del que contiende, & c.* Et ibi: *Y que nos tenemos fundada nuestra intencion contra quien no prouare la tal exempcion è inmunidad.* Nam cum loquuta esset lex de probatione immemo-

riali, quæ requiritur in iudicio proprietatis, & etiam de probatione, quæ in possessione requiritur, subiicit nunc: *Y que nos tenemos fundada nuestra intencion contra quien no prouare la tal exempcion, y inmunidad.* Vtrumque igitur comprehenditur, iudicium proprietatis, & possessionis. Neque obstat si replicet quis, quod nostra lex loquitur, quando particularis est actor; quo casu nimirum, si id teneatur probare iuxta regulas iuris vulgares de quibus supra; cum fiscus & communitas hoc casu sit reus, & pro se habeat iuris præsumptionem. Nam respondemus, quod cum dicta pragmatica præfigat formam eius, quod ex parte particularis debeat probari ad obtinendum in proprietate, videtur quod etiam si habeat rem iudicatam in possessorio, non possit obtinere in petitorio ex eo solo, quod in nouo hoc iudicio non probetur contra eum, si ipse non probat; quod nostra lex requirit, atque disponit, vt expressè probatur in hac nostra lege, in versicul. *Y por ella mandamos, que de aqui adelante cada y quando que qualquiera que se dixere hijodalgo litigare, quier siendo actor, o reo, sobre su hidalguia, & c.* iuncto versicul. *Y prouare enteramente del, & c.* Ecce ergo legem expressam obligantem particularem ad probandum suam nobilitatem, tam in proprietate, quam in possessione, forma, & modo in eadem lege contentis, siue ipse particularis sit actor, siue reus: ergo referuatio, quam eadem lege inferius præcepit fieri in fauorem Fiscalis, & communitatis iudicij proprietatis, quando solum particularis, suspenso petitorio probauit in possessione, & sic sententia super eo tantum fuit lata, debet esse cum eadè qualitate, & dispositione eiusdè. l. requisita, & posita in precedentibus, nèpe *que el q se dixere hijodalgo, prouene en la propiedad, quier siendo actor o reo, sobre su hidalguia. Pues*

como puede ser reo; sino es siendo poseedor por sentencia: porque sin ella no le auian de oyr ni poner demanda el Fiscal, ni el concejo del pueblo donde biue, sino empadronarle y sacarle prendas. Y entonces el que pretende ser hijodalgo, es actor saliendo a la causa, y poniendo su demanda en forma; Si ergo particulari alleganti se nobilem esse, siue actori, siue reo incumbit onus probandi in proprietate, quasi possessio iunata etiam sententia in possessorio, non releuabit eum ab onere probandi in proprietate: nihil enim commune habet proprietas cum possessione. l. naturaliter. §. nihil commune. ff. de acquirend. possessione. Præterea quod reseruatio præd. quam. l. præcipit fieri in sententia possessorii iudicij, in petitorio intelligatur sub eadem obligatione probandi particularem in eo, patet ex illis verbis, quæ statim post præcedentia prædicta, *Quier siendo actor, o reo, &c.* subiiciuntur. *Y otro si, si alguno dixere que está en posesion, &c.* Nam dictio *Y*, & dictio *Otro si*, inducunt continuationem dispositionis præcedentis (nempè quod teneatur probare dicens se nobilem, *Quier siendo actor, o reo*) vt docet Menoch. consil. 111. num. 3. lib. 2. vbi quod dictio *Et*, stat inceptiue; & vt nostri dicunt, continuatiue non autem copulatiue. l. & quia. ff. de iurisdic. omnium iud. secund. Alber. quem ibi referunt etiam apud Grammaticos & obseruatores bonarum literarum, vt scribit Laurent. Valli. lib. 2. elegantiar. cap. 5. & de dictione *Item*, idem concludit Menoch. consil. 291. num. 1. & 2. & 14. volum. 3. vbi quod secunda pars legis cuiusdam Venetæ incipiens, *Itè quod illi, &c.* interpretanda omnino est secundum præcedentia, vt scilicet illæ qualitates præcedentis partis censeantur repetitæ in ipsa subsequente.

22 † Sicut significat illa dictio *Item*, sui natura similium repetitiua, præsertim quando adest eadem ratio, vel mens verissimi

lis disponētis. glos. in. §. item lapilli. verb. inuentoris. instit. de rerum diuis. & sequuntur plures, quos ibi refert Menoch. dict. num. 14. † Idem in dictione sic, quod fit continuatiua & repetitiua formæ, & qualitatis præcedentis vocationis, cum Ruino resoluit idem Menoch. consil. 328. num. 30. vol. 4. Ergo sicut quando deditur petitorium & possessorium simul in causa nobilitatis à particulari asserente se nobilem, siue actore, vel reo, is vtrūq; probare tenetur ad obtinendū in vtroq; vt in prima parte decisionis nostræ. libi. *Y por ella mandamos, &c.* ita & eodem modo quando mota lite in proprietate & possessione, asserens se nobilem suspendit tempore debito petitorium: probata ad eam possessione legitima trium personarum, iuxta formam hic traditam, obtinere debet in possessorio tantum: reseruato in eadem sententia iure in proprietate fiscali Regio & concilio, vbi degerit, vt in secunda parte decisiva nostræ. libi. *Y otro si, si alguno.* Et reseruatio hæc fieri intelligenda est iuxta qualitates præcedentis partis, nempè vt eadem in hac secunda censeantur repetitæ; hoc est, vt asserens se nobilem in proprietate hac in specie, quando scilicet à fiscali Regio, & communitate deductum fuerit petitorium in iudicio super nobilitate illius, virtute reseruationis sibi in sententia possessionis factæ, teneatur hoc probare, non obstante quod prius consequutus fuerit sententiam in possessione, siue actor, siue reus nunc fuerit, vt in præcedenti parte: cum hæc secunda pars incipiat per dictionem *Y otro si*, quæ est continuatiua & repetitiua præcedentium qualitatum: eo vel maxime cum hac in specie militet eadem ratio, quæ in præcedenti: quod enim sint duo iudicia simul, vel separata, nihil præstat, vt asserens se nobilem, releuetur ab onere probandi proprietatem; si prius obtinuerit in possessione, vel non releuetur, si vtrum-

si vtrumque cumuletur, & in vtroque procedatur simul: omni enim casu asserens se nobilem, siue vt actor, siue vt reus, probare debet ad obtinendum, tam in possessione, quam in proprietate respectiue, per supradicta († Non agimus modo quando dictione, & copulatiue inter duas orationes diuersas, de quo per Bar. in. l. Seio. §. Caio. n. 3. ff. de fund. instruct. instrum. que leg. & per Alexand. consil. 66. nu. 6. lib. 3. & Marian. Soc. Iun. consil. 142. in fine, & 143. num. 2. volum. 3. Menoch d. consil. 111. num. 34. vol. 2.).

25 † Quod alia ratione euidentis effici videtur, quia si aliud diceremus, sequeretur, quod sola quasi possessio nobilitatis cum sententia exequutoria super ea lata, simul cum aliquali probatione, tituli licet insufficienter probati, sufficeret ad obtinendum etiam in iudicio proprietatis: hoc autem esset contra nostram. l. & præterea per indirectum eidem fraus fieret, ac per consequens fisco Regio, si ipse contrarium in proprietate non probaret: quod est intolerabile.

26 † Quid tenendum? & quidem Otalora vbi supra pressus difficultate ingenti huius articuli, atq; fluctuans tandem. nu. 7. in versic. 3. concl. & rursus. num. 14. in versic. qua ratione. credit iustior, & æquior esse illam opinionem; scilicet vt particularis hoc casu nihil probans ultra id, quod in possessione probauerat, neque contra eum aliquid probatur ex parte fisci, vel communitatis, sit absolue dus per sententiã, vt sæpè fit, ex eo quod non liquet eum esse ignobilem, vt in simili causa libertatis dicit text. in. l. diui. §. 1. ff. de lib. caus. ita vt effectus huius sententiæ sit, quod remaneat hoc in casu ius proprietatis saluum, & reseruatum alteri cuiuslibet communitati præter illam, quæ egit: quod non esset si pronunciaretur nobilis: quia tunc toti regno faceret ius sententia. Hic tamen modus pronuntiandi antiquatus est, quia hodie iuxta

formam libellorum, aut est condemnandus reus, aut absoluendus in hac specie, vt rectè perpendit Ioan. Garfia. d. gloss. 27 8. in fine principij. † Vbi namque vtraque parte præsentate fuerit eisdem statutus terminus ad probandum, tunc actore nõ probante, debet reus à petitis diffinitiuè absolui, non verò ab obseruatione iudicij: quo fit, vt iterum aduersus eum super eodem agi non possit, iuxta * magis receptam sententiam, secund. D. Couarr. lib. 1. var. resolu. capit. 1. n. 8. † Vbi quod 28 secundum * omnes sententia absolutoria simpliciter lata, diffinitiuè omnino est, nec iterum tractari eadem causa potest: quæ est etiam * communis opinio secund. Curt. Jun. in. l. admonendi. num. 29. & sequitur ibi Ias. in repet. n. 78. ff. de iure iur. Tandem Otalor. vbi s. nu. 15. per totum, † hoc totum iudicium arbitrio relinquere videtur, dicens se credere esse maximè considerandam qualitatem, & alias circumstantias litigantis, & probationis ipsius, quæ in his causis magis quam in alijs mouere debet animum iudicum, vt omnibus grauiter pensatis, quod sit magis iustitiæ, & veritati proximum sequatur: facilius enim inclinabunt se iudices ad partem particularis, quando ipse, & pater & auus vixerunt in habitu, & figura nobilium, & nituntur claris agnatis, & stirpe antiqua, & origine non suspecta, como si decien de Montañas, y han viuido en habito y oficios nobles, como escuderos, y caualleros, y prueuan tener parientes nobles, y buen nombre y apellido, y otras cosas, de quibus per eum, quam his cessantibus.

30 † Ego verò in hac quæst. summè difficili, & quotidiana * in praxi, visis & consideratis diu supradictis pro vtraque parte adductis (saluo iudicio rectius sentiendum) resolutiuè secundã opinionem præfatam verior, & tenendam esse censeo, atque iuxta eam iudicandū in praxi, ex fundamentis pro eã iactis, quæ magis me mouent ad ipsam tenendam,

dam, quàm contrariam. Superest igitur, ut ad fundamenta contraria respondeamus, ut omninò veritas secundæ eluceſcat.

Et idè ad primum & secundum prioris partis respòdeo, procedere quidem, ubi possessioni rei non resistit ius commune: at verò si primæus status naturæ resistat quasi possessioni alterius, tunc ea non releuat ab onere probandi, ut satis deduximus, atq; probauimus in prioribus fundamentis nostræ secundæ partis, & tenendæ. Tertium etiam non obest, quoniam etsi sententia in possessione lata pro particulari, non releuet eum ab onere probandi in proprietate, adhuc in alio multum operatur, nempe quia durante iudicio petitorio, reus si sit in possessione suæ nobilitatis, non debet contribuere, ut in l. 9. statim sequenti: & lis super petitorio potest per multos annos durare, in quibus habens rem iudicatam in possessione, non contribuet. Quartum etiam fundamentum contrariæ partis cessat: quoniam verum est quòd in eo, qui habet rem iudicatam in possessione nobilitatis, cessat præsumptio pro fisco, respectu tamè iudicij possessorij, in eum finem, ut durante lite super proprietate non contribuat, non verò respectu iudicij super proprietate, quòd postea mouetur: in eo namque prætendens se nobilem, siue actor, siue reus sit, id probare tenetur: iuxta formam nostræ l. 8. ut in ea expressè deciditur, alias non obtinebit. Quintum etiam nò obest, quoniam procedit etiam respectu possessionis, in qua quis per rem iudicatam in ea habet intentionem suam fundatam, ne soluat tributa interim lite pendente super nobilitate: non verò respectu proprietatis, quia in ea sicut in possessione ante rem iudicatam fiscus & communitas habent intentionem suam fundatam, ut prædiximus & probauimus in secundo fundamento nostræ secundæ sententiæ & tenendæ.

Ad sextum de reseruatione respondemus, nullam vim habere: non enim quòd fiscali tantum & communitati reseruandum sit ius in proprietate, in sententia in possessione ferenda pro nobili, consequitur villo pacto quòd ipse Fiscus probare debeat in petitorio, non verò particularis: licet enim id in alijs causis procedere possit, in nostra tamen specie minime: quia fiscus & communitas habent intentionem suam fundatam contra particulares, tam in possessione, quàm in proprietate: is namque qui se nobilem esse dicit aut prætendit, & super eo litigat, siue tanquam actor, vel reus, id probare debet modo & forma in nostra l. 8. requisitis, alias non obtinebit, ut in ea expressè cauetur. Quamuis igitur hoc fundamentum Fiscalis, & communitatis sit conſopitum & cesset per rem iudicatam in possessione in fauorem particularis latam, durat tamen & remanet in proprietate, quoniam ex duobus vno sublato, remanet alterum: idè reseruatio prædicta eò tendit, ut si particularis in iudicio proprietatis sufficièter non probauerit suam prætensam nobilitatem, fiscus & communitas in iudicio proprietatis obtinebunt, & per rem iudicatam in proprietate pro eis latam, cessabit & euanescet res iudicata in possessione ad fauorem particularis lata.

Septimum & vltimum fundamentum contrariæ partis ex doctrina Abbatis, & sequacium per text. ibi in cap. cum venissent. de instit. quòd est omnibus illius partis vrgentius, non etiam obest: licet enim in se sit verissimum, utpote deductum ex illa pontificia decisione, ad nostram attamen causam nobilitatis trahere recte non valet. † Ibi enim Archiepiscopus pro quo stabat præsumptio iuris communis & consuetudo generalis contra Archidiaconum, fuit in iudicio confessus quòd quidam prædecessores sui, quibusdam Archidiaconis Richimumdiæ, tam institutionem,

nem, quàm custodiam personaliter commiserunt. Archidiaconus autem, ex contrario respondebat, quòd Archiepiscopus præfatus, non personaliter Archidiacono, qui tunc erat, sed perpetuò de consensu capitali, tam institutiones, quàm custodias Archidiaconatus reali concessione donasset: vnde sumus Pontifex in illa specie iure optimo motus, quoniam Archidiaconus ille extitisset in continua possessione, tam illarum, quàm aliarum libertatum temporibus multorum Archiepiscoporum, & Archidiaconorum, & Archiepiscopus ille concessisset Archidiaconatum præd. Archidiacono sine aliqua conditione, & post concessionem asseruit quòd ipse concesserat, institutionibus, & custodijs vacantiù Ecclesiarum exceptis: & tamen Archidiaconus, ne si negaret expressum, cum nondum esset Archidiaconatus possessione adeptus, vel impediret penitus factum eius, vel diutius differret, respondit, quòd non solum de illo, sed de omnibus redditibus suis faceret quòd sibi placeret: interloquutus fuit, Archidiaconum esse in plena libertatum de Archidiaconatus possessione tuendum, donec probatum legitime fuerit ex aduerso, libertates ipsas Archidiaconis, ab Archiepiscopis personaliter fuisse concessas: cum in hoc casu, tam ante, quàm post, & in ipsa concessione Archiepiscopus eas retinere potuerit tacite, tanquam suas, & nò retinuerit: vel donec legitime probatum fuerit, easdem libertates Archidiaconum abiurasse. Iubet igitur summus Pontifex ibi, quòd si alterutrum ipsorum fuerit legitime probatum, Archidiacono super libertatibus ipsis, si neutrum, Archiepiscopo silentium imponatur. Hic est casus literalis illius text. cuius decisio ea præcipua ratione fundatur (ut patet) quia Archiepiscopus ille in iudicio confessus fuit titulum concessionis Archidiaconis quibusdam à suis prædecessoribus

concessum: & licet adiecerit in sua confessione, quòd fuit concessus personaliter, & non realiter, attamen propter continuam, & antiquam possessionem Archidiaconorum, tam illarum, quàm aliarum libertatum temporibus multorum Archiepiscoporum; & quia Archiepiscopus libere contulit eidem Archidiaconatum sine conditione aliqua, cum posset, tam antea, quàm post, & in ipsa concessione præd. libertates tanquam suas retinere, & non retinuerit, censet summus Pontifex sibi præiudicatum, & merito; ex his namque coadiuuatur intentio Archidiaconi ad præsumendum, quòd titulus fuerit realis, nò verò personalis.

† Quamuis igitur aliàs confessio partis in continenti qualificata, vel aliqua conditione moderata, tota simul debeat acceptari, non verò pro parte, & pro parte repudiari, quasi tunc conditio, siue qualitas inesse videatur actui confessio: se-
 32 cus si adiecta sit post aliquod tempus: iuxta resolutionem glo. 1. in l. siquidem, in fin. C. de except. * cõmuniter approbata, ut alios allegans affirmat late de ea agens Boerius decis. 243. num. 3. cum sequent. † Tamen quando id contra qualitatem annexam confessioni est aliqua præsumptio iuris, tunc potest acceptari pro parte, & pro parte repudiari, iuxta doct. Bar. * cõmuniter approbatam in l. Aurelius. §. idem quæst. num. 2. ff. de lib. leg. Marant de ordin. iud. 6. part. prin. in quinto actu, ubi agit de confessione. num. 27. Gomez. in §. item si quis iurauerit. num. 17. de action. ubi Iaf. nu. 21. testatur Bar. distinct. esse * magis communem: & latissime de hoc agit Anton. Gom. 3. tom. cap. 3. de homic. num. 26. Bernard. Diaz in reg. 122. testatur magis communem, & tenendam Didac. Perez, in l. 1. tit. 4. lib. 3. ordin. col. 929. & * communiter teneri ex Iaf. affirmat Mench. de successio. §. 23. num. 23. † Omnes exemplificant in confessione: Occidi hominem, sed

sed pro mea defensione necessaria: cum enim cōtra hanc qualitatem vigeat præsumptio iuris, quæ habet, vt quilibet occidens censeatur habere animum offendendi, nisi contrarium probetur. l. i. C. ad. l. Cornel. de fidei. & idem in proferente contra aliquæ verba iniuriosa: vt in. l. si non conuictij. C. de iniurijs, merito vt possit hæc confessio sic qualificata pro parte acceptari, & pro parte repudiari: apud quos videre licet an tūc temporis huiusmodi confitens debeat puniri pœna arbitraria, vel ordinaria. Cū ergo in casu. d. c. cum venissent. de const. contra confessionem Archiepiscopi, dum dixit, & concessionem præd. fuisse personalem, & sic titulum Archidiaconi iam defecisse, sit præsumptio in contrarium, rum ex longa, & antiqua possessione Archidiaconi temporibus multorum Archiepiscoporum, & Archidiaconorum: tum etiam, quia Archiepiscopus ille liberè concessisset Archidiaconatum possessori absque aliqua conditione, cum posset in ipsa concessione ante, & post, licitè præd. libertates retinere, tanquam suas, & hoc nō fecerit, merito vt possessio præd. cōtinua, & antiqua Archidiaconi, licet alias esset contra ius cōmune, sic tamen iuuata titulo quem confessus est Archiepiscopus, & collatione Archidiaconatus liberè facta eidem ab Archiepiscopo, absque aliqua reservatione, alio non probato, sufficiens sit ad excludendum proprietarium, cum sua confessione, & factio proprio præcedente possessionem præfatam, se excluderit aliud non probans: quibus simul iunctis, sufficiens titulus ad id præsumitur.

At verò diuersum penitus est in nostra specie, in qua fiscus Regius & communitas conuenientes particularem in iudicio proprietatis, super nobilitate, qui habuit prius rem iudicatam pro se in possessorio, minimè fatentur titulum aliquem eiusdem rei conuenti, imò negāt

expressè illum eum habere: igitur decisio illius text. nullomodo ad nostrum casum trahi, aut ex illo ad eum bona similitudo, aut arguendi ratio sumi potest, cum sint dissimiles: argum. l. inter stipulantem §. sacram ibi. Sed hæc dissimilia sunt. ff. de verb. oblig. (cessat igitur penitus, hoc septimum fundamentum partis contrariæ ipsum radicatus considerando. Quamuis enim in possessorio particularis deduxerit titulum suæ nobilitatis; illumque, vt cumque probauerit (nisi sufficienter, iuxta formam nostrarum legum Regiarum eum probet) non sufficit ad obtinendum in proprietate, licet obtinuerit in possessorio, nisi titulus ille ab aduersis partibus sit agnitus vt cumq;, licet cum moderazione aliqua, vel qualitate adiecta, prout contingit in casu. d. cap. cum venissent. Quod in nostra specie facile contingere non potest, cū semper fiscus, & communitas negent reum conuentum esse nobilem, & idè petant ipsum condemnari ad contribuendum, cum cæteris plebeis: Casus itaque. d. cap. cū venissent. ad nostrum aptari minimè potest. Quod si daremus casum, imaginariū potius quā practicum, in quo fiscus, vel communitas fateretur titulum nobilitatis rei conuenti, cum aliqua tamen moderazione quam non probaret, licet possessio antiqua iuuata vera præsumptione illius tituli, sufficiens videretur ad obtinendum in proprietate, alio non probato: adhuc tamen subsistendū esset in proposito, cum deficiat altera ratio. dict. c. cum venissent, vel saltem non conueniat, nempe quod Archiepiscopus prædictus in concessione Archidiaconatus, ante, vel post, potuit retinere præd. libertates, easque non retinuerit. Ex pluribus igitur simul collectis sustinetur decisio illa text. in. d. cap. cum venissent, vt vidimus, quæ singula minimè prodesse, vt alias notatur. in. l. si stipulatus. in princip. ff. de vsur. & in. l. instrumeta. C. de

de probat. Fit igitur ex supra dictis, vt minime cōueniant in proposito, de quo agimus, neque aliquid stringat pro contraria parte in. d. c. cum venissent.

Non etiam obest doctrina Abbatis, ibidem num. 8. & sequacium, dum generaliter ex eo textu deducunt, quod possessio contra ius, iuuata vera præsumptione alicuius tituli, licet clarè non constet de qualitate tituli, sufficit ad repellendum proprietariū illius iuris, nisi clarè probet defectum illius tituli præsumpti. † Sunt enim intelligendi iuxta tex. quem allegant: præcipuè cū ex eo id deducant ac notent, iuxta doctrinam Bartol. in. l. non solum. §. si liberationis verba. numer. 7. ff. de liber. leg. sequitur Tiraquel. in. l. si vnquā. verb. donatione. largitus. num. 93. versic. Igitur debet ita secundum illam intelligi. C. de reuocan. donat. Beccius consil. 52. num. 97. & Petrus Surdus plures allegas consil. 9. n. 50. Sed text. ex quo id deducunt, & notant, est dict. c. cum venissent, cuius casus & species est, quam prædiximus, diuersus prorsus à nostra, ergo nihil contra nos. † Præterea, quia re vera Abbas, & cæteri, cū id notent ex eo textu, loquuntur, vt patet ex ipso, quando possessio contra ius est coadiuuata aliquo titulo à parte agnito: licet de modo vel qualitate tituli non constet, quia nō fuit productus, tunc enim releuat ab onere probandi, & ex possessione præsumitur pro titulo, & qualitate tituli, respectu status, in quo possidēs reperitur, vt cum iudicio, & proprius adnotauit, & loquutus est Alexand. dict. consil. 219. d. nu. 17. lib. 6. In nostra autem specie fiscus, aut communitas minimè fatentur titulum aliquem nobilitatis; quinimò ipsum adesse negant, sed tantum vt cumq; (non tamen sufficienter) de eo probauit particularis in iudicio possessorio: itaque nec constat de titulo, nec de qualitate eius solum dubitatur, sed etiā de utroq;

igitur nisi particularis probet etiam sufficienter in proprietate, condemnandus erit in ea: & in dict. cap. cum venissent. non dicitur, quod sufficiat probare titulum, vt cumq;, nec ibi tale quid reperitur, sed quod prædiximus: ergo est inuentū Doct. † Deniq; vellè profectò scire ab his, qui priorem partem sequuntur, quomodo sit intelligendum, quod vt cumq; probato titulo cum possessione, ne nobilitatis, licet non sufficienter obtinere debeat particularis etiam in proprietate, si fiscus, aut communitas defectum tituli non probauerit, nisi ipsum vt cumq; probare sufficit: hoc verbum, vt cumq;, verificabitur in aliquo minimo, dum non sit nihil: & sic vt cumq;, id est, como quiera, particularis alleget, & probet titulum cum possessione, probata iuxta formam nostræ legis. 8. obtinebit primum in possessione, & postea in proprietate cōtra fiscum & communitatem, si contrarium ab eis non probetur sufficienter: hoc autem quā absurdum sit, atque contra fiscum Regium, eiusq; patrimonium, ac à iure alienum, facile dignosci potest: facillimè enim per hanc viam locus & occasio præberetur ad obtinendum in iudicio petitorio, cum ea sola probatione, quæ tantum de per se sufficiens est ad possessorium, cum ad vnumquodq; de per se sua peculiaris probatio requiratur à nostra lege diuersa vna ab alia; minor nempe in possessorio, & maior atque perfectior in petitorio. Quomodo igitur satisfiet decisione nostræ legis in hoc, eiusque formæ probatoriæ, aut ipsa verificari poterit, si priorem opinionem tenere quis velit? Esset profectò introducere aliam tertiam speciem, non quidem iuridicam probandi nobilitatem ad vtrumq; iudicium, à iure incognitam: cum text. in dict. cap. cum venissent. in alio diuerso nimis casu ad nostrum minimè aptabili, & in quo diuersa ratio militat, vt vidimus,

mus, loquatur: & ita libèter sequor hanc secundam, quam defendimus sententiã contra priorem.

38 ¶ Vltimò, vt finem huic quæstioni imponamus, debitum, aduertendum duxi, mihi non satis constare nouum intellectum, quem Ioan. Garf. d. gloss. 8. nu. 14. assignauit. l. 8. tit. 15. lib. 4. nou. Collect. Reg. quæ habet, vt is, qui per quadraginta annos percepit præstationes pacificè, tuendus & defendendus sit in ea possessione, saluo iure in proprietate, in qua domini vassallorum, si probauerint immemorialè cõsuetudinem, cum suis qualitatibus, & circumstantijs, à iure & legibus huius Regni requisitis exigendi præd. annuas præstationes, habebunt quasi titulum: nempè vt quamuis omninò sit seruata dispositio illius legis, quia ita decisum est: attamen si dominus, qui præstationes annuas habet, possidet per tempus quadraginta annorum, & alleget ritulum legitimum, & idoneum ad præstationem, & perceptionem perpetuam, & simul doceat de titulo in causa possessionis, nõ plenè, sed vt cumq; taliter ex ipsa probatione resultet præsumptio facti pro veritate ipsius tituli, quòd forsitan etiam in casu dict. l. 8. erit locus decisioni Abbatis, Antonij, Imol. & Alex. & sequacium, pro quib; dicitur esse text. in dict. cap. cum venissent, quia in casu dictæ legis non proponitur possessio illa quadragenaria, fomentata à titulo: ideò nec proponitur extincta præsumptio cõtra dominum percipientem annuas præstationes: vnde ipsemet, qui habet possessionem, probat. Secus verò forsitan esset dicendum, si possessio reperitur fomentata cū tituli qualiqua probatione, ex præfata doctrina Abb. hic namq; intellectus ex litera & contextura dict. l. 8. corruere videtur, dum dicit: *Saluo, que sobre la propiedad se haga justicia à los que pretendieren tenerla.* Et statim subiicit: *X en quanto al derecho de la*

propiedad, declaramos y queremos que si los señores que han lleuado de sus vassallos algunas cosas, o otras personas prouaren la immemorial costumbre, por la manera, y con las calidades y circunstancias, que por derecho y leyes de estos Reynos se deuen prouar, sea anida en lugar de titulo bastante, &c. Ergo qualisqualis probatio tituli nõ sufficet. Quòd si replices: Lex hoc non dicit: sed quòd immemorialis consuetudo probata habeatur in proposito pro sufficienti titulo: non verò excludit alias probationes iuridicas, prout est illa, de qua in dict. cap. cum venissent. & per Abbatem, & reliquos vbi suprà, fatemur quidem: attamen si vis admittere illam, da similem casum in omnibus illi, vt conueniat eius dispositio: nempè quòd vassalli fateantur titulum qualificatum concessum fuisse personaliter, & sic defecisse iam titulum: tunc enim continua & antiqua possessio, tempore multorum dominorum, & vassallorum, iuuata vera præsumptione illius tituli à vassallis agniti, licet cum modificatione, simul cum admissione libera moderni domini, sine vlla conditione, contradictione, vel reservatione, & retentione illarum præstationum annuarum, cum eas retinere possent vassalli, & non retinuerint: & concedemus verum esse prædictum intellectum, & limitationem ad legem Regiam præd. His tamen deficientibus, censemus, minimè in iudicio petitorio sufficere, qualèmq; probationem tituli, simul cum possessione quadraginta annorum: sed requiri sufficientem probationem tituli, prout est immemorialis consuetudo, de qua in dict. l. 8.

(.?.)

QVÆST.

QVÆST. XX. SVMARIA.

- 1 L. 17. tit. 11. lib. 2. nou. Collect. Reg. prohibens in causa nobilitatis, facta testiũ publicatione, recipi testes super eisdem articulis, vel prioribus cõtrarijs, an corrigat in ea specie. l. 39. tit. 16. p. 3. & per totam quæstionem: pars negatiua eligitur, nu. 5. Vbi de concordia harum legum agitur.
- 2 Testes recipi possunt in secunda instantia super eisdem articulis, vel cõtrarijs primæ instantiæ: si tunc temporis non erant in patria, vel de nouo nunc perueniunt ad notitiã producentis eos, præuio eius iuramento super hoc.
- 3 Correcta ratione. l. censetur etiam correctã ipsa lex.
- 4 Specialis dispositio posterior derogat generalitati priori.
- 6 Leges posteriores ad priores pertinent, nisi contrarie sint: idq; multis argumentis probetur.
- 7 Ampliatio regulæ generalis, vel specificatio alicuius casus illius, non debet esse maioris potencie, quàm eadem regula.

QVÆST. XX.

In l. 17. tit. 11. lib. 2. nou. Coll. Reg.

L. 17. tit. 11. lib. 2. nou. Coll. Reg. prohibens in causa nobilitatis, facta publicatione trium testiũ, recipi testes super eisdem articulis, vel cõtrarijs, an corrigat. l. 39. tit. 16. part. 3.



Vero, an hæc lex prohibens, in causa nobilitatis, facta publicatione trium testiũ, recipi testes super eisdem articulis, vel alijs prioribus cõtrarijs, corrigat in ea specie. l. 39. tit. 16. p. 3. vbi cauetur, quòd etsi publicatis attestacionibus, adduci alij testes non possint super eadẽ re, in quã primi adducti fuerunt: attamen si sententia feratur contra producentem, & ipsi in causa appellationis superuenerint alij testes, qui non aderant tempore probationis præcedentis instantiæ in patria, vel etiam si in ea fuissent, ad suam notitiã de nouo tunc perueniunt, in hoc casu iudex appellationis rectè poterit recipere huiusmodi testes, præcedente iuramento producentis eos, quòd hoc non faciat dolo, aut malitia, nec causa dilationis, sed quia tempore productionis priorum testiũ hos producere non potuit, ex prædicta causa, vel quia eorum tunc non meminit: quæ lex est singularis, secundum Rodericum Suar. alleg. 5. & Gregor. Lopez in proprio loco, in glo. vnic. vbi addit, habuisse ortum. l. per hanc. C. de tempor. appell. & à notatis per Azon. ibi in summa. & Abb. in cap. pastoralis. de except. in notabil. & à cap. vt circa. de elect. in. 6. & plura expendit circa dict. l. 39. intellectum & moderationem Ioan. Garf. de nobilit. gloss. 46. num. 1. cum sequentibus. vbi resoluit, eam procedere de æquitate, cum habeat iuris regulam contra se: ac proinde non esse admittendam, nisi in causa summæ æquitatis, vbi nulla nec præsumptio, nec suspicio periculi erga litigatorem; nec subornationis erga testes producendos est, nec circa contrarium eius, quod iuramento continetur: & postquam facile admissi sunt, in decisione tamè causarum esse plurimum aduertendum, quæ, quantaue fides sit eis adhibenda; & antiquam pronunciatum esse recipiendos,

X 2 plurimum

plurimum esse aduertendum ad causam, de qua agitur, & ad causæ varias circumstantias.

Et in hac quæstione videtur primò dicendum, correctam esse dict. l. 39. per hanc nostram. 17. in causis nobilitatis, dum dicit: *Y porque en los dichos pleytos conuiene y es mas necessario, por euitar muchos perjuros, &c.* Hoc namq; euitatur, si prædicta noua probatio, cum iuramento præfato, de quo in dict. l. 39. non admittatur: quasi aptius dixisset nostra lex: Quamuis lex præfata, 39. permiserit probationem veteris articuli, cum iuramento: quia verò in causis nobilitatis periuria præsto sunt, prohibemus receptionem testium ad probandos veteres articulos, ne periuria multiplicentur. Si enim hæc lex nõ corrigeret casum dict. l. 39. non esset satis sublata occasio peierandi: ergo si per nram. l. ea suffertur, prout sonant eius verba, sublata est etiam dict. l. 39. ¶ Correcta enim ratione legis, & lex ipsa correctæ censetur, iuxta glos. in. l. 1. verb. prouidentiam. ibi: Sed hodie. ff. de legit. tutor. * communiter approbatam, secundum Doctorem Antonium de Padilla, plures allegantem in. l. transigere. numer. 78. C. de transactionibus.

Secundò, quia si lex nostra non esset eius mentis, vt corrigeret dict. l. 39. non seruiret de dubio contra. l. quod Labeo. cum similibus. ff. de Carbon. edict. quia quòd publicatis attestacionibus, alij testes in prima, nec in secunda instantia recipiantur super eisdem, vel contrarijs articulis, satis iure communi & Regio antiquiore est decisum: ergo vt aliquid de nouo inducat, dicendum videtur corrigi dict. l. 39. aliàs enim nostra lex ociosa efferet: quod equidem est absurdum.

¶ Tertio, quia lex nostra est posterior, & continet speciale nobilitatis: dicta verò. l. 39. est prior, & continet

omnem causam generaliter: ergo derogata est, quia speciale posterius derogat generalitati priori, per tex. in cap. 1. de rescript. etiam si de generalitate non fiat mentio, vt ibi patet in gloss. magna * communiter recepta, secundum Ioan. Garciam vbi supra, in fine dictæ gloss. Quibus fundamentis latius productis à num. 18. hanc partem fundat, ac videtur tenere, tametsi in fine glossæ relinquat iudicio lectoris.

His tamén omnibus non obstantibus, quæ certe parui momenti sunt, contrarium est tenendum: imò quòd. l. nostra. 17. minimè corrigat dict. l. 39. Partitæ, nec sint contrariæ, sed hoc modo intelligendæ, nempe vt sicut in cæteris causis, publicatis attestacionibus, non licet iterum testes adduci in alia instantia super eisdem articulis, vel contrarijs primis, vt in. l. 4. titul. 9. lib. 4. nou. Collect. Reg. de qua latè egimus lib. 1. practicar. quæst. q. 71. per totam: vbi plures limitationes remissiuè retulimus ad hanc regulam, ita etiam in causis nobilitatis idem fit obseruandum. Fuit enim nunciatum Regibus nostris, prædictam legem non obseruari in causis nobilitatis, & petitum ab eis, vt præciperent eam obseruari in eisdem, Regesq; nostri hoc idem obseruandum præcipiunt: & hæc fuit causa præcipua, vt ipsa nostra lex in id lata hoc sanciret. Itaq; nostra lex explicat præd. l. 4. vniuersalem, & iubet vt in causis nobilitatis præcipuè obseruetur. Quod igitur erat statutum vniuersaliter per dict. l. 4. iubetur per nostram. l. vt obseruetur specialiter in causis nobilitatis: vt patet ex litera eiusdem, quæ ita se habet: *Porque nos fue pedido y dicha, que en las causas de las hidalguías no se guardaua la ley que prohibe, que hecha publicacion no se tomen testigos sobre los mismos articulos, y otros derechamente contrarios. Y porque en los dichos pleytos conuiene y es mas necesario, por euitar muchos perjuros, que*

la

la dicha ley se guarde: mandamos a los nuestros Oydores, y Alcaldes de los hijosdalgo, que guarden y executen la dicha ley. Itaque expressissimè lex hæc nostra nihil aliud præcipit, quàm quòd in causa nobilitatis obseruetur etiam generalis dispositio, & regula dict. l. 4. præcipientis, *Que sobre los mismos articulos, o derechamente contrarios, sobre que en la instancia, o instancias passadas fueron traydos, o recibidos testigos, no se pueda hazer ni haga prouança por testigos, &c.* & reddit nostra lex rarationem: *Porque en los dichos pleytos, scilicet de hidalguías, conuiene y es necesario, por euitar muchos perjuros, que la dicha ley se guarde.* At verò dicta lex Partitæ limitat prædictam regulam generalem, quæ etiam iure communi erat stabilita in casu præd. speciali, quando scilicet, testes producendi in prima instantia, tunc temporis non erant in ciuitate, vel oppido: vel si aderant, pars non habebat notitiam eorum, præiuro super hoc iuramento: hoc enim ita contingente, si aliud non constet, admitti poterunt prædicti testes in alia instantia, super articulis eiusdem prioris instantiæ, vt in dict. l. 39. cauetur: quæ est limitatio æquissima, & optima, fraude cessante, vt pote in fauorem veritatis, ne ipsa occultetur, & copia probationis coarctetur, ac proinde memoria tenenda est, vt diximus dict. quæst. 71. numer. 7. & non solum hanc, sed etiam alias fallentias patitur præfata regula, vt ibi retulimus numer. 6. Lex autem nostra minimè loquitur in hoc casu, sed potius in casu regulæ, quam prædicta. l. 39. limitat in specie, quam vidimus: ac per consequens eadem limitatio seruanda & admittenda erit in causis nobilitatis, nempe vt nostra lex limitetur in casu dict. l. 39. Ergo cum lex nostra hoc non corrigat tacitè aut expressè, sed tantum iubeat seruari regulam dict. l. 4. in causis nobilitatis, non excludit prædictam limitationem, imò eam

patitur inoffensa seruari, dummodò stemus in casu dict. l. 39. & dolus absit. ¶ Leges enim posteriores ad priores pertinent, nisi contrariæ sint: idque multis argumentis probetur, vt in. l. sed & posteriores. 27. ff. de legib. Latè Rodericus Suárez in. l. quoniam in prioribus. in declaratione legis Regni del fuero, in principio, per aliquos numeros: & iterum in proemio legum fori. At nostra lex minimè contraria est dict. l. 39. vt vidimus, quandoquidem iubet obseruari in causis nobilitatis dict. l. 4. quæ ponit regulam negatiuam: lex verò. 39. ponit vnam fallentiam ad prædictam regulam: ergo euidenter constat, non induci correctionem, sed confirmationem regulæ, & specificationem eius, vt præcipuè obseruetur in causis nobilitatis: neque enim vllum argumentum est, quod sint contrariæ, cum tamen plura ad id requirerentur, vt in dict. l. sed & posteriores. Præterea fauet altera regula, quæ habet, *Quod non mutatur*, quare stare prohibetur, vt in. l. præcipimus. C. de appellationib. & in. l. sancimus. C. de testamen.

Non obstat primum fundamentum pro priori parte adductum: quia ratio tollendi periuria in causis nobilitatis, de qua in nostra lege, est restricta ad casum regulæ dictæ. l. 4. nempe vt ipsa obseruetur etiam in causis nobilitatis, in quibus præcipuè conuenit, estque necessarium ad euitanda plura periuria: quod fatemur: non tamen ideò negat nostra lex limitationem iuridicam, quam ex dict. l. 39. patiebatur talis regula, & ideò nihil contradicit eidem limitationi eadem ergo limitatio in causis nobilitatis seruanda erit.

Ad secundum respondemus, decisionem nostræ legis sic intellectam, vt prædiximus, fuisse necessariam, & petitam por los procuradores de Cortes, à quibus fuit dictum, quòd prædicta regula non ser-

uabatur in causis nobilitatis, cum tamen esset magis necessarium, ut in ipsis obseruaretur: non tamen idem tollit lex nostra limitationem, quam alias ipsa regula patiebatur à dicta. l. 39. † Ampliatio enim regulæ generalis, vel specificatio alicuius casus illius, non debet esse maioris potentia, quam eadem regula cum regulatur per ipsam, & ex ipsa iudicanda sit, ut pote in ipsa comprehensa: sed regula limitatur in casu dictæ. l. 39. ergo & casus specificatus in eodem limitandus erit, cum ab ea oriatur, atque dependeat: sintque eiusdem qualitatis & naturæ.

Non obstat & tertium: fatemur enim generi per speciem derogari, quando sunt contraria: hæc autem non sunt huiusmodi, quia limitatio regulam non perimit, sed eas speciali ratione moderatur, ut videmus: ergo cessat fundamentum contrarium.

QVÆST. XXI.

S V M M A R I A.

- 1 Delator non probans delationem, condemnatur pœnis iuris, & in expensis, præterquam si causam iustam habuerit, ob quam iure debeat excusari.
- 2 Vel nisi denunciauerit generaliter contra omnes, qui culpabiles potuerint reperiri: quia tunc non debet in expensis condemnari, præterquam in casu hic expresso.
- 3 Dolose denunciatus, punitur etiam pœna falsi.

- 4 *Fiscalis, vel Procurator Regius, qui ratione & necessitate officij compulsus aliquem accusauit, sed accusationem non probauit, an condemnandus sit in expensis? & numeris sequentibus: distinguitur numero. 11.*
- 6 *Accusator non probans suam accusationem, præsumitur calumniari.*
- 7 *Hoc tamen cessat in eo, qui accusat necessitate officij, & in alijs casibus hic expressis.*
- 8 *Præsumpta calumnia, nec vera non nocet Fiscali, quoad condemnationem expensarum.*
- 9 *Succumbens in causis criminalibus, an debeat in expensis condemnari.*
- 10 *Accusator habens pro se aliqua euidentia indicia, puta famam, vel auditum à fidedignis, vel quid simile, excusabitur, etiam si defecerit in probatione, nec poterit de falso puniri.*
- 12 *Inquisitus si absoluitur, an iudex inquisitor teneatur ad expensas?*
- 13 *Pro iudice tunc demum præsumitur, cum ipse seruat debitum & legitimum ordinem & modum in procedendo: secus alijs.*
- 14 *Fiscalis Epi:copi iniuste mouens litem, an condemnatur in expensis?*
- 15 *Et quando dicatur iniuste litem mouisse: & num. 17.*
- 16 *Syndici ratione officij, quando excusentur, vel non, à condemnatione expensarum, si in probatione deficiant?*
- 18 *Procuratores Fiscales quando possint alios accusare, vel non? & numero. 19.*

20 *Causa*

20. *Causa, qua excusentur à calumnia accusatorem, & quando?*

QVÆST. XXI.

In. l. 5. tit. 13. lib. 2. nou. Coll. Reg.

L. 5. tit. 13. lib. 2. nou. Coll.

Reg. loquens in delatore, an procedat etiam in Procuratore

Regio, vel Fiscali, accusationem suam non probante?



VÆRO, Hæc lex præcipit, *Que si alguno no prouare la delacion que hizo, le condenen en todas aquellas penas que el derecho dispone, y en las costas: salvo si tuuiere justa causa, por que de derecho deua ser excusado.* Quod etiam de iure probauit Cynus in l. seueriter. in fine. in versic. item probatur. C. de excusat. tutor. ubi inquit per illam legem probari, quod ubi proceditur contra aliquem, ex denunciatione alterius, quam denunciantis, in expensis condemnatur: & in denunciatore loquens, Cynum citans tenet Salic. in l. ea quidem. numer. 28. in princip. C. de accus. Baldus in l. sancimus. num. 18. C. de iudicij. sequitur Guid. Pap. decis. 269. in princip. † Vbi limitat quoties denunciavit generaliter contra omnes, qui culpabiles potuerint reperiri: quia tunc non debet in expensis condemnari, nisi probationes ministret, vel instiget fieri condemnationem, ut notatur in l. ob hæc verba. in gloss. super verb. irrogari. in fin. ff. de his, qui notan. infam. & inquit Guido. Pap. ita vidisse in Curia parlamenti fieri, & iudicari temporibus suis in: contradictorio iudicio, in

diuersis causis, & est communis opinio, ut eum, aliosque allegans testatur Iulius Clarus in practica crimin. §. fin. quæst. 7. versic. sed nunquid quod in voluntario delatore, vel denunciatore procedit: de illo enim, qui ex necessitate denunciat infra dicemus. † Si tamem constaret, quod quis dolose falsum denunciasset, puniretur etiam pœna falsi, ut probat latè Bossius in sua pract. crimi. tit. de denunciatur. num. 15.

4 An nostra lex procedat etiam in Procuratore Regio, vel Fiscali, qui ratione & necessitate officij compulsus aliquem accusat, accusationem suam non probante, necne? Et videtur primò idem in eo dicendum: nempe ut Fiscalis Procurator condemnari debeat in expensis, no prouando su acusacion, o denunciacion, nisi iustam habuerit litigandi causam, sicut delator, & quilibet alius accusator: & in terminis ita tenet & probat Doct. Paz in sua praxi in. 5. partis. 1. tom. c. 2. in princip. num. 7. fol. 114. citans in hoc Salicet. in dict. l. ea quidem. num. 28. in principio. Nihilominus tamen Petrus Rebuff. in concord. in regula. Regium aduocarum. tit. de elect. deroga. in. 15. priuileg. & in. 3. tom. in constit. Regias Gallia, in tractatu de expensis damn. & interesse. artic. 1. glos. vnic. nu. 19. & 20. 5 indistinctè tenet, † Procuratorem Regium, cum solus prosequitur, parti non esse condemnandum in expensis, quia ratione officij, & ne timore expensarum ius Regium indefensum dimittat, prosequi teneatur. Si verò Procurator cum parte prosequatur, tunc pars condemnari debeat, tam ratione temeritatis, quam calumnia, & ne detur materia molestandi, & vexandi. Similiter etiam Guid. Pap. d. decis. 269. dicit de * stylo & * consuetudine Curia parlamenti, & aliarum Curiarum patriæ Delphinatus non esse consuetum huiusmodi Procuratores Fiscales in expensis priuatarum

partium condemnari, quem refert Iulius Clarus in practica crimin. §. finali. quæst. 10. verfic. sed nunquid dicens; quod licet de iure fortè dici possit; quod advocatus, vel procurator fiscalis, qui instigat inquisitionem, & faciunt procedi contra aliquem, teneantur ad expensas; si repertum fuerit illum non esse culpabilem, de * consuetudine tamen apud se servatur contrarium, prout etiam servatur in patria Delphinatus, secundum Guid. Pap. vbi supra. Insuper & refert practicam Millesii fol. 16. numer. 45. dicentis, quod * de consuetudine procurator Regius non subijcitur expensis actiue nec passivæ: & ita * de facto servari attestatur Alber. in. l. ea quidem. numero. 9. in fine, & Amodeus de syndic. numer. 85. quos refert idē, professus nempe quod * de consuetudine syndici non puniuntur: nam ex quo denunciant ex necessitate officij, cessat omnis præsumptio calumniæ. Idem probat ipsemet Iulius Clarus dicto. §. finali. quæst. 62. in verfic. dixi supra. circa finem. † Vbi quamvis resolverit plures citans, eo ipso quod accusator non probat suam accusationem, præsumi calumniari, iuxta glossam * communiter approbatam in cap. 2. in verb. calumniari. de calumniat. vt

7 ibi per eum. † Hoc tamen non procedit in eo, qui accusat vel ex necessitate officij, vt in tutore, vel propter imensum dolorem, vt in matre accusante aliquem de morte filij, vel propter atrocitatem criminis, prout est hæresis, vel læsæ Maiestatis, vt per Abbatem, & alios, quos refert: sed fiscalis accusat ex necessitate officij: ergo quamvis suam accusationem non probet, non præsumitur calumniari: & quod fiscus in expensis nunquam condemnatur, tenet Boerius decisio. 34. numer. 1. neque fiscalis Regius, vt cum Rebuffo in concord. D. Azeued. se hinc

remittens in. l. 1. nu. 6. tit. 12. infra lib. 4. c. 2.

8 † Præsumpta igitur calumnia non necessebit Fiscali quo ad condemnationem expensarum; imò nec vera, vt in terminis probat idem Iulius Clarus vbi supra in dicto verfic. nunquid per totum. † vbi præfigens illam quæstionem generalem, an in causis criminalibus ille, qui succumbit, debeat in expensis condemnari, & in ea referens diversas sententias resoluit, quod aut agitur de præsumpta calumnia, veluti quando accusator non probavit delictum, vel quando postceptum iudicium ab accusatione desistit: & tunc raro, vel nunquam solet accusator in expensis condemnari, ne querelantes metu huiusmodi condemnationum deterrantur ab accusando, & delicta impunita remaneant: aut agitur de vera calumnia: & tunc, aut iudex procedit simpliciter super accusatione, vel querela partis, & debet accusator, qui calumniatus est, condemnari in expensis, & damnis: aut verò procedit simpliciter ex officio, & sic solummodo instante fisco (& nunc ad rem) & non debet procurator fisci, neque iudex condemnari in expensis: quia de ipsis officialibus lex bene præsumit: aut procedit ex officio, sed alio instigante, vel procurante inquisitionem, & tunc talis promotor, siue instigator, si verè fuerit calumniatus, pariter est in expensis condemnandus. † Addit insuper ibi Iulius Clarus in versiculo, sed pone cum communi, quod si accusator habeat pro se aliqua evidentiâ indicia, puta famam, vel auditum à fidedignis, vel quid simile, excusabitur, etiam si defecerit in probatione, nec poterit puniri tanquam falsus accusator. Hanc etiam opinionem ita indistinctè videtur probare nostra lex quinta, dum tantum loquitur in delatore nõ probante delationem, vt condemnatur in pœnis iuris, & expensis: ergo dum non decidit idem in

procu-

procuratore fiscali Regio, qui ex necessitate officij denunciare seu accusare tenetur; contrarium in eo videtur probare, nempe vt in expensis nunquam condemnatur, siue calumniatus sit, vel non.

11 † Quid tenendum? Ego verò in præfenti quæstione de procuratore regio, vel fiscali; ita distinguendum censeo: vt siquidem in vera calumnia fuerit, hoc hoc est, si fraude, & dolo aliquem iniuste accusaverit, vel denunciauerit, etiam si ex necessitate officij id dicatur facere; nihilominus in expensis, & damnis condemnandus sit, & in foro poli certissimum est: si verò nõ sit in vera calumnia, sed tantum in præsumpta, quia aliorum delatione ductus, vel alias legitime, & bona mente officium exequutus in probatione defecerit, tunc quidem in expensis, nec in damnis condemnandus erit, quia ex necessitate officij id fecit. Bonus igitur iudex arbitrabitur rectè iuxta qualitatem, & circumstantias negotij, quando fiscalis, aut procurator regius vera, vel præsumpta calumnia in hoc versatus fuerit, in eum finem vt vel ipsum in expensis, & damnis rei iniuste, & dolose accusanti, vel denuncianti condemnet, vel ab eis absoluat, iuxta prædictam distinctionem: in dubio autem absoluet eum. Probet autem se ipsum procurator regius aut fiscalis, an id odio amore, vel alio humano respectu fecerit, an verò iuste solum, Deum præ oculis habendo, vt ipse prius se iudicet.

12 † Et hanc distinctionem probò ex doctrina Cyni in. l. sancimus, numer. 16. C. de iudic. vbi quærit, quid si procedatur per viam inquisitionis, & absolutus sit inquisitus, an iudex teneatur ad expensas? & inquit, resolvere Doctores in hoc, quod aut iudex calumniosè processit ad inquisitionem, & tenebitur: aut non, & non tenebitur, & in dubio excusabitur, quia ex necessitate fecit ratione officij,

argumen. l. fideiussor. §. si necessaria. ff. qui satisfacere cogant. cum simil. vbi fauetur ei, qui est in necessitate, si ipse se in ea non posuit: & hoc inquit Cynus quando fama referente processit ad inquisitionem, quia non procedit tunc motu proprii capitis, vt in capit. qualiter, & quando. de accusat. & in leg. illud ff. de petit. hered. Adde tu, sed ex fama, vel alijs indicijs, necessitate officij cogente, nam ius rei publicæ, non debuit dimittere indiscussum; alias si proprio capite moueretur, præsumi posset contra eum calumnia, & teneretur ad expensas. Quam doctrinam Cyn. sequitur dicens notabilem Bald. ibidem, quæstion. 13. numer. 19. & alios allegans Stephanus Aufrer. in addit. ad Capellam. 6. Tolos. & plures citans D. Azeued. in præfenti, numer. 5. & 6. & de iure idem probat Guid. Papæ dict. decisio. 269. numer. 1. in versicul. & non debet, vbi inquit, quod hoc facit contra procuratores fiscales, quod ipsi debent in expensis parti condèneri, si aliquem ponant in processu pro crimine publico, vel priuato, nisi præcedentibus informationibus: licet aliud dicat * obseruari de consuetudine curiarum illius patriæ Delphinatus, vt supra retulimus. † Neque obstat, quod præsumatur pro iudice, quia illud est verum, & procedit, quando iudex seruat debitum, & legitimum ordinem, & modum in procedendo: secus aliàs: quia tunc contra eum præsumetur: secundum Baldum vbi supra: Eandem doctrinam Cyn. cum alijs sequitur etiam Bossius in sua practica criminal. in titul. de accusation. numer. 21. & iuxta hanc resolutionem in iudice, est intelligendus, & supplendus idem Cynus in dict. leg. seueriter in fin. C. de excusat. tutor. supra relatus, dicens per illam legem probari, quod vbi proceditur per inquisitionem contra aliquem, iudex qui iniuste processit, condemnabitur in expensis per superiorem.

Si igitur hoc ita statutum est in iudice inquirente ex officio, idem merito erit dicendum in fiscali Regio, quando quidem ipse officium iudicis inquirere debentis, partesque eius sustinet: nempe ut succumbens, aut condemnetur in expensis, aut ab eis absoluat, iuxta præcedentem distinctionem. † Et in procuratore Episcopi (& sic in fiscali Ecclesiastico) qui facit partem contra præuen-
 14 tos, si reperiatur iniuste mouisse litem, quod debeat in expensis condemnari, fuit conclusum in prædict. Capella Tolos. 6. ex præd. doctrin. Cyn. in dict. l. Sancimus, & alijs ibi relatis, ubi additio ex alijs addit idem esse: in seneschalijs, & iudicibus curiarum, qui ex officio calumniosè vexant partes. † Et ibi ipse resoluit iuxta supra dicta, quod dicitur procuratorem iniuste litem mouisse, quando accusauit, vel partem fecit, nulla præcedente infamia, vel nullis præcedentibus indicijs, quia tunc esset contra eum præsumendum, & sic condemnetur parti in expensis. Si autem non appareat de euidenti calumnia, puta, quia fama, vel indicijs præcedentibus partem fecit, tunc excusetur ab ipsis expensis: quia ille, qui aliquem accusat propter necessitatem officij, excusatur à pœna præsumptæ calumnie, iuxta regulam generalem legislatorum in l. 2. C. qui accusar. non poss. & Canonist. in cap. cum dilecti. maximè Antonij de Butrio ibi in fine ultim. colum. de dolo, & contum. & sequitur Guid. Papæ supra relatus, & cum eo eius addit. Quæ Cyni doctrina, & * communis optima profectio est in proposito ad hoc, ut idem dicendum sit in fiscali Regio, vel alio huiusmodi, ut tenent supra citati authores, & præterea Iulius Clar. ubi supra, sic intelligens,
 15 † & moderans, quod de * consuetudine contraria professus fuerat, nempe ut intelligatur quantum ad hoc, ut prædicti syndici ratione officij excusentur à præ-

sumpta calumnia, quæ oritur ex eo ipso, quod delictum non probatur, ut dixit dict. quæst. 62. in versic. dixi supra: secus si apparet de vera calumnia, quia tunc procederet communis opinio, ut deberet in expensis condemnari, & fortè etiam grauius arbitrio iudicis, iuxta ea quæ ipse dixit quæst. 81. versic. sed quæro. Idem expressè in expensis, & damnis probat, idem Iul. Clar. q. 10. versic. sed numquid: dicens, bene verum esse, quod si dolosè & caluniosè persequeretur aliquè, fiet in expensis, & dānis versus partem condemnandus uti quilibet priuatus, & ita pluries seruatur fuisse per parlamentum Parisiens. ex Pap. lib. 24. tit. 1. arref. 4. refert Iulius Clarus ibidem. Itaque hoc mihi hac in specie est indubium, tam etsi idem Clarus dict. quæst. 62. in sua resolutione quæ supra retulimus, in aduertenter aliud velit, etiam in vera calumnia. Sed hæc eius opinio reiicienda est omnino, confitto de vera calumnia: nemini enim suus dolus patrocinari debet: neque Christiana religio patitur, ut quis alterum dolosè accusans, eumque indebite, & per fraudem molestans & lædens, immunis euadat, nec in vno, nec in altero foro, cum dolus sit delictum: & officium suum eum non arctet, aut obliget ad aliquid indebitè faciendum: sed imò rectè, & iuxta iuris ordinem. Quod igitur dolosè, aut per calumniam egerit, non officio, aut necessitate cogente facit, sed imò voluntarie tamquam priuatus, sub prætextu officij: ergo merito, ut in expensis, & damnis alterius partis, quam indebite vexauit ac molestauit, condemnatur; imò & extraordinem acrius puniatur quàm merè alius priuatus puniretur, si simile quippiam fecisset, cum officio abusus sit, & sub clypeo iustitiæ iniquitatè fecerit: & ita existimo deberi probari in praxi, prout credo probari. Vidi namq; semel in consilio Regali condēnatū fuisse procuratorem fiscalē in expensis, quod
 malè

malè, & iniuste impetrasset literas regias ad capiendas quasdam bullas originales summi Pontificis gratiæ, & prouisionis cuiusdam beneficij Ecclesiastici, sub prætextu, quod essent contra decreta Concilij Tridentini: nam cum bullæ fuissent deductæ ad Consilium supremum iustitiæ, & in eo visæ, atque examinatz, & quod nullum vestigium haberent contra Concilium, decretum fuit liberè reddi parti præfatas bullas, & condemnatus Fiscalis in expensis partis.
 17 † Quinimò eadem nostra sententia affirmatiua procedit etiam (ut existimo, quoties ipse procurator Fiscalis accusauit, sine delatore, vel factio notorio, aut informationibus iussu regis nostri, vel suorum iudicum factis, pro quibuscumque maleficijs, ex text. in l. 3. hoc titul. 13. lib. 2. nou. Collect. rega. † Vbi expressè præcipitur, *que los procuradores fiscales y promotores de la justicia, no puedan acusar a nadie, ni denunciar civil, ni criminalmente, sin dar primero delator, y que el tal delator diga por ante escrivano publico la tal delacion: y que de otra manera no se reciba acusacion, demanda, ni denunciacion del procurador fiscal y promotor de la justicia, ni se vaya por ella adelante, excepto en los hechos notorios, o pesquisas que el Rey aya mandado hazer por qualesquier maleficios. Y todo lo arriba dicho se ha de guardar en Corte y Chancilleria, y en todas las demas villas y lugares de estos Reynos*, ut latius continetur in d. l. Regia, & tradit D. Paz in sua praxi quin-
 18 tæ partis, primotom. capit. 2. in princip. numer. 7. folio. 114. & latè agit Ioan. Garcia de nobilitat. gloss. 3. numer. 18. cum sequentibus: ergo si contra tenorem, & formam dict. l. procurator fiscalis, aut promotor iustitiæ accusauerit, aut denunciauerit, fama aut notorietate delicti non concurrente, cōdemnari debet in expensis, & damnis quando quidè & in alijs pœnis condemnari debet, de quibus ibi, in quo eadem lex suppleri

& ampliari debet, nempe ut ultra illas pœnas, fiscalis accusans, aut denūtians contra formam eiusdem l. condemnetur etiam in expensis, & damnis, si ultra de facto procedatur, quia fuit in vera malitia, & mala fide, argumento regulæ iuris qui contra iura mercat. & l. quemadmodum. C. de agricolis. & censit. lib. 11. & ita credit D. Azeued. hic numer. 4.
 19 simpliciter. † Ad de alium casum ex Guidon. Pap. dict. decis. 269. numer. 2. Rebuff. d. priuileg. 15. & Azeued. hic numer. 3. nempe quoties quis recepit fiscalem tantquam priuatum, tunc enim quia abutitur officio suo accipiendū eū in partem formalem, poterit in expensis cōdemnari huiusmodi fiscalis.
 20 † Ex supra dictis ad materiam quam differuimus reducenda sunt, quæ tradit Menoch. de arbitrar. iudic. lib. 2. cent. 4. casu. 321. ubi congerit decem casus, qui à calumnia accusatorem excusare solent, & numer. 21. refert pro. 4. causa, & huiusmodi cum quis ex necessitate officij accusat, prout est in tutore, ut in l. 2. C. de his, qui accus. non poss. ita gloss. verb. ex vtraque, ibi, Nisi officij necessitas, & c. & in l. Athletas. §. calumniator, & ibi notat Bald. numer. 5. ad hoc quod denuntiatio syndici, vel alterius officialis deputati ad denunciandum maleficium, non præsumitur in dubio calumniosa, sed rite facta, & bono animo. ff. de his, qui not. infam. & alios citat Menoch. ubi supra. Qui tandem numer. 33. inquit, causas illas excusare quidem à calumnia, ne isteneatur pœna statuta contra calumniatorem, non tamen à refectione expensarum: etenim in illo, qui ratione officij tenetur denunciare, vel accusare, prout est procurator Fiscalis, vera calumnia non excusabit eum à cōdemnatione expensarum: præsumpta autem liberabit, & in dubio etiam excusabitur, ut prædiximus: & ita intelligenda est hæc materia.

Neque obstat prior opinio supra in contrarium adducta ex Doctore Paz, quia Salicetus ab eo citatus loquitur in denunciatione simpliciter, in qua aliud est, ut vidimus: nos autem in Ffcali, qui ratione officij tenetur denunciare, vel accusare: sed tamen ordine iuridico: hoc est, præcedentibus, quæ diximus: idè in eo distinguendum est, ut supra cum communi, & dictum Doctoris intelligi debet, iuxta eoram quam allegat, ut probauimus supra in quæst. 18. præcedente, numer. 35. Secunda etiam opinio contraria supra relata, nempe negatiua, non obest, licet * consuetudine videatur in quibusdam prouincijs recepta: illa enim procedit præterquam si dolus, & vera calumnia adfit in Ffcali, ut ex suprascriptis in terminis factis patet.

QVÆST. XXII.

SUMMARI A.

- 1 Hora executionis per tabellionem in processu non appositæ, si tamen solutio debiti non fuerit oblata, an executio sit nulla? pars negatiua eligitur.
- 2 Ratio finalis quare iubeatur apponi hora executionis in processu.
- 3 Lex quando unum disponit, & aliud præsupponit, ad hoc, ut habeat locum dispositum, debet verificari prius præsuppositum.
- 4 Hora executionis appositio non est necessaria in ciuitatibus & locis, vbi decima de consuetudine non exigitur.

- 5 Dies naturalis factæ executionis, ad hoc ut decima eius exigi non possit, si debitum soluat intrinsecam, à quo tempore incipiat, & numero. 9.
- 6 Citatio ad executionem faciendam necessaria non est.
- 7 Lex si aliquid voluisset, expressisset.
- 8 Præuilegium est ex gratia nouiter indultum, ut soluens intra horam executionis debitum, excusetur à decima eius.
- 10 Beneficium Principis tunc latissimè est interpretandum, cum ex verbis & mente ipsius, id fieri possit: tum etiam in præiudicium concedentis: secus verò in præiudicium tertij.
- 11 Beneficia Principis sunt strictè interpretanda, ne tertio damnum inferant.
- 12 Cap. 78. Curiarum de Madrid, dicens, quòd dies naturalis ad deponendum debitum, ut decima excusetur, currat à die requisitionis, intelligitur.
- 13 Nouem dies à iure Regio concessi ad retractum iure sanguinis, currunt ignorantibus, minoribus, & absentibus.
- 14 Tempus datum in fauorè alicuius ad agendum actum, non in odium alterius, currit ignorantibus, & impeditis.

QVÆST.

QVÆST. XXII.

In. l. 3. tit. 4. lib. 3.

Hora non appositæ in executione, an semper, & in distinctè sit nulla executio, ita ut decima non debeatur?



Vero circa hæc. l. In curijs de Madrid, ann. 1573. c. 32. cauetur, *Que pagando el deudor dentro de vn dia natural la deuda por que le huuierè hecho executiõ, no sea obligado a pagar decima por raxon della, y el escriuano ante quien passare assiè la hora en que ansi hi xiere la dicha executiõ: porque se vea y entienda quãdo se cõple y acaba el dicho dia natural, so pena de pagar el daño a la parte, y que la tal executiõ sea en si ninguna, ut retulimus vbi supra, lib. 1. quæst. 33. Et postea in curijs eisdem ann. 78. fuit prouisum, quod in executionibus pro quibus faciendis mittitur ad oppida, & loca subiecta a la cabeza del partido, ut patet ex petitione, & præfatione de los procuradores de las dichas Cortes, depositando el deudor, dentro de veinte y quatro horas, despues que fue requerido, la deuda porque es executado, en persona lega y abonada, ante vn alcalde, y en su ausencia ante vn regidor, y no ante otra persona, queda libre de pagar decima, ni otro derecho de executiõ, con que a su costa dentro de tercero dia despues de hecho el deposito lo haga saber a la persona a cuyo pedimiento es executado: lo qual se entienda no auiendo obligacion de hazer la paga en algun lugar particular,*

An hæc nouè regie decisiones procedat indistinctè & generaliter, siue debitor cõtra què executio fit, non obtulerit reuera solutionem, vel debitum deposuerit respectiue intra præd. diem naturalè,

siue eam obtulerit, vel deposuerit, hora executionis in actis non appositæ per tabellionem? Et videtur. i. hoc ita esse intelligendum ex generalitate, & indistinctione. d. c. regij. 32. arg. l. de pretio, cum simil. ff. de publ. in rem actio.

Præterea & secundò, quia si hora executionis non appositæ per tabellionem, ipse tabellio punitur, ut soluat dānum parti: ergo etiam si debitum non offeratur infra præd. diem naturalè, executio erit nulla: aliter enim non esset opus soluere damnū, si valida esset, *o se pudiesse mandar hazer y passar el remate.*

Hanc quæstionem habui in praxi post primam editionem, lib. 1. pract. quæst. sup. dictis non obstantibus, prout verè non obstant, contrarium pronūciaui, nempe pro valida executione, *mandando hazer y passar el remate por principal decima y costas, aunque no estaua puesta la hora de la executiõ, ni dado fee della por el escriuano, ni costo della: porque el deudor executado no ofrecio la paga de la deuda, ni la deposito, antes nego deuer nada, y no prouo exceptiõ legitima alguna.* † Primò quia ratio finalis expressa, in. d. c. 32. est, *porque se vea y entienda quando se cõple y acaba el dicho dia natural.* Hoc autem in eum tantum finè fieri cõstat, ut sciatur, an intradictum diem naturalem fiat solutio, vel depositum respectiue, & ita debitor à solutione decimæ liberetur, ut in principio eiusdem. c. insinuat: deficiente igitur solutione, vel deposito in casibus præd. cessat ratio legis, & idè non est necessaria appositio horæ, & per cõsequens cessare debet, & ipsius dispositio. l. quod dictum. c. simil. ff. de pact. Erit igitur valida executio, si aliud non obstat, quamuis hora executionis appositæ non fuerit: nempe cum debitor minimè obtulit solutionem debiti, vel id deposuerit in specie præfata.

Secundò eadem sententia conuincitur, eodem themate retento: quia cum lex hæc Regia, dum præcipit, *que el escri-*

uano de la execucion assiente la hora en que assi la hiziere, so pena de pagar el daño, y que la execucion sea en si ninguna: præsupponat solutionem, vt patet ibi: *A esto vos respondemos, que pagando el deudor dentro de vn dia natural, &c.* & in hunc finem postea præcipiat, vt hora in qua fit executio scribatur, vt sciatur an solutio facta sit intra diem naturalem, vt patet ibi: *Porque se vea y entienda quando se cumple y acaba el dicho dia natural.* † Sed ad hoc, vt locum habeat dispositum, *que es el assentar la hora*, debet prius verificari præsuppositum: hoc est, *que se hizo la paga*, iuxta glo. in l. mancipia. verb. auocandum. C. de seruis fugit. quam vltra ordinarios ibi singularem & vnicam in hoc appellat. Roman. singul. 489. incip. Statutum puniens. & eam commendat Philipus Decius consil. 201. num. 2. & consil. 233. num. 6. & consil. 466. nu. 8. & consil. 511. num. 4. & consil. 540. num. 2. & consil. 591. num. 4. & consil. 644. num. 15. & 16. & Carol. Ruyn. consil. 83. num. 5. volum. 5. & eam recipiunt omnes, vt ex Menoch. retuli, idem sequutus consil. 21. num. 6. sequitur etiam plures referens Mexia in lege Regia Toleti, *de los terminos*, in 4. fundamento. 2. part. num. 2. & Francisc. Beccius consil. 53. num. 7. & consil. 62. nu. 5. Ergo si debitor contra quem executio facta fuit, non obtulit solutionem verè & realiter, nec depositum fecit, respectiue, fortiùsque, si se aliquid debere negauerit, in executione procedendum erit vsque ad vltimam pignorum subhastationem, non obstante, quòd hora executionis apposta non fuerit in processu, cum iam cesset effectus appositionis eius, & per suprascripta, & in terminis nostræ quæstionis ex hoc fundamento, hanc nostram sententiam probauit nouissimè D. Azeued. in præsentī nu. 6. estq; verissima meo iudicio. Non obstat primum fundamentum contrarium, quia ipsum diluitur ex prædictis,

quãdoquidem expressè patet ex dict. c. Regio, appositionem horæ executionis esse præceptam in eum, quem prædiximus finem: nempe vt sciatur an solutio debiti intra diem naturalem facta fuerit, nec ne? Igitur si solutio facta non est, nec verè oblata cum effectu, cessat optimo iure dispositio, quæ quidem generaliter & indistinctè non loquitur, sed vt prædiximus.

Secundum etiam fundamentum contrarium non obest, quoniam in specie nostra non loquitur dict. cap. Regium, quandoquidem nō comprehenditur sub ipsius dispositione, sed tunc demū, cum solutio facta fuerit, & nescitur an intra prædictum diem naturalem fuerit facta, eo quòd hora executionis apposta non fuerit per tabellionem: ideòque debitor in expensis, vel executor aliquod damnum patiat; tunc enim huiusmodi dubio existente, tabellio tenetur eis damnum soluere, præterquam quòd executio est nulla: at cum executio valida est, quia solutio debiti, nec eius depositio respectiue facta fuerit, nec oblatio eius cum effectu, quo casu minimè loquitur dict. cap. Regium, nullum damnum superest parti soluendum.

4 Ex quibus infertur, quòd in ciuitatibus & oppidis, vbi non est consuetudo exigendi decimam executionum, prout hic Ciuitaten. si non exigitur, non erit necessariam apponere horam executionis, cum cesset tunc temporis ratio constitutionis Regiæ, atq; eius anima, quo iure vtimur: sicut eadem ratione, aliàs videmus quòd etiam hic præceptum executiuum parti non traditur. 5 † Addit verò Azeued. vbi suprà, vnum notandum, & in * praxi receptum secundum ipsum: nempe quòd dies ille naturalis currit ab hora factæ executionis, & eius notitiæ, quia ignoranti non currit tempus, prout regulare est. Ego verò etsi sciam id esse regulare, nihilominus

lominus tamen in specie de qua agimus aliud censeo esse dicendum; imò quòd dies ille naturalis currat statim ab hora factæ exequutionis, non expectata scientia, vel notitia debitoris, cōtra quem, & in cuius bonis facta est executio, & hoc ex litera eiusdem cap. Regij ibi, *Que pagando el deudor dentro de vn dia natural la deuda porque le huuieren fecho execucion*: Et clariùs ibi dum præcipit, *Que el escriuano assiente la hora en que assi hiziere la execucion: y esto porque se vea y entienda quando se cumple y acaba el dicho dia natural*. Ecce text. expressum hoc declarantem: nec enim requirit scientiam, aut notitiam debitoris: † quando quidem, citatio ipsius ad exequutionem faciendam necessaria non est: vt in l. fin. titul. 21. infra. hoc lib. 4. ibi, *sin citar a la parte*, & ibi: *Y por esta forma se haga la execucion*: vbi Auend. numer. 28. cum sequentib. inquit, quòd cum exequutio petitur & fit, nulla exequuta: requiritur citatio, secundum cōmunem praxim, vt tenent, & affirmant Suarez, Auend. Didac. Perez Padilla, & alij ibi ab eo relati. Si enim hora in qua exequutio fit, scribenda est ad hoc, vt sciatur quando finitur dies naturalis: ergo ab illa hora, quæ apponitur tamquam principium dies ille incipit naturalis, absque eo, quòd requiratur notitia debitoris: sufficit enim, quòd in suis bonis fuerit facta exequutio, ex quo in suam, vel suorū, notitiam peruenire possit. Si enim aliud lex voluisset, expressisset dicendo ab hora exequutionis, & eius notitia: cum igitur hoc non expresserit, † censendum est id noluisse, argum. tex. in l. vnic. §. vbi autem verific. sui autem, ibi: Nam si cōtrarium volebat, nulla erat difficultas coniunctim ea disponere. C. de caduc. tollend. text. in cap. inter corporalia. de transl. Episcopi. & in cap. ad audientiam. de decim. cum simil. congerit plura concordantia Tiraq. in l. si vnam. verb. libertis. num. 3. C. de reuoc.

donat tradit Rolandus à Valle. consil. 68. numer. 35. lib. 4. & Beccius. consil. 12. numer. 44. & consil. 32. numer. 16. † Præmaximè cum hoc sit priuilegium ex gratia nouiter indultum per dictum capit. regium debitoribus, contra quos exequutio facta est, vt possint se liberare à decima exequutionis, si intra diem naturalem exequutionis factæ soluerint debitum. Qui igitur hoc priuilegio vti, & se iuuare velint, illud accipiant, prout sibi conceditur, & licet aliàs decimam soluēt, præcipue cum sint in mora: non enim lex venit ad alterandum ordinem traditam prius à. l. fin. in exequutionibus faciendis, nec huius fuit mentis. dict. cap. 32. sed tantum de nouo concedere hanc indulgētiam debitoribus, vt si intra diem naturalem ab hora exequutionis factæ numerandum debitum soluerent, à decima sint liberi, atque immunes. Remanet igitur in suo robore forma tradita à dict. l. fin. & * praxis * communiter obseruata in exequutionibus faciendis, in quibus regulariter non est necessarium, quòd in personam fiat exequutio, neque quòd ad eam debitor citetur, sed potest fieri in bonis ipsius cum fideiussione. *de saneamiento*: quòd si tempore, quo exequutio fit in bonis, debitor sit præsens, tanto rectius: si verò absens à domo ciuitate, vel oppido, nihilominus curret statim dies naturalis prædictus: imò & præconia fieri, ac dari possunt, & postea cum venerit debitor, præstabit prædict. fideiufforem *de saneamiento*, vel personaliter capietur, si talis sit, qui incarcerari pro debito ciuili iure possit: quinimo in dubio carcerabitur, si illum non præstiterit, postea exemptionem suam allegaturus. † Quòd si aliud in nostra specie diceremus, sequeretur inde, quòd si debitor abesset pluribus diebus post factam exequutionem, postea cū venerit, & requisitus fuerit, vt præd.

- præd. fidei iussorem præstiti, exequutio
ne iam diu facta, haberet ex tunc diem
naturalem ad se liberandum à decima,
solutione debiti intra illum diem facta.
Hoc autem quantum distet & abhor-
reat à verbis, & intentione legislatoris,
10 vnusquisque facile videbit. † Ideoque
nihil refert, quòd beneficiū principis sit
latissimè interpretandum, vt in l. bene-
ficiū. ff. de constit. principum. Beccius
plures allegans consil. 28. numer. 9. post
Ias. in dict. l. beneficiū. num. 31. Tum
quia id locum habet, cum ex verbis, &
mente ipsius id fieri possit, tum etiam
in præiudicium concedentis: secus verò
in præiudicium tertij, vt primum probat
alios citans Beccius. d. consil. 28. numer. 19.
Et secundum benè probat Ias. in dict. l.
beneficiū. num. 19. & alij plures, quos
11 sciens omitto. † Estque in iure probatiffi-
simū, beneficia principis esse stricte in-
terpretanda, ne tertio damnum inferat.
l. 2. §. si quis à principe cum simil. ff. ne
quid in loc. publ. Non etiam obest, quod
postea in curijs de Madrid, anno. 78. fuit
pronisum, vt vidimus, quòd dies natu-
ralis ad deponendum debitum, ad hoc,
vt decima euitetur, currat à die requisiti-
onis debitori factæ: hoc enim non
corrigit, nec immutat, quod præcessit.
12 † Sed præsupponit, atque loquitur eo
casu quo debitor requiritur, vt nominet
bona in quibus exequutio fieri debeat,
id namque vt plurimum contingit, quia
reperitur præsens debitor tempore exe-
quutionis fiendæ, non tamen negatur
ibi, quin si absens sit debitor illo tempo-
re, currat præfatus dies naturalis à tem-
pore exequutionis factæ, vt præmise-
rat prius capit. 32. anni. 73. ad cuius de-
clarationem venit cap. anni. 68.
13 † Deniq; nouem dies iure Regio cõ-
sanguineis concessi ad retrahendas res
patrimoniales, vel auitas, currunt à die
venditionis, tam ignorantibus, quàm mi-
noribus, & absentibus: iuxta l. 8. tit. 11.

lib. 5. noue Collect. reg. & tenent plures
quos citauimus, & sequuti sumus su-
pra. lib. 2. pract. quæst. quæst. 91. num. 2.
14 † Tempus enim datum in fauorem alicu-
ius ad agendum actum, non in odium al-
terius currit ignorantibus, & impedito: iux-
ta glo. in cap. statutum. verb. numerado,
versic. quia hoc. de præbend. in. 6. Tiraq.
& Couarru. quos citauimus. d. quæst. 91.
num. 4. Ergo cum in nostra specie dies
naturalis à die factæ exequutionis cõce-
datur ex gratia in merum fauorem debi-
toribus ad soluendum debitum pro quo
exequutio est facta, non in odium, nem-
pe, vt euitent decimam, meritò vt currat
etiam ipsis ignorantibus, per supradicta.

Q V A E S T. XXIII.

S V M M A R I A.

- 1 Ciuitates & oppida Hispaniæ pos-
sunt statuta condere circa ad-
ministrationem bonorum suorum,
& gubernationem earundem
ciuitatum, & oppidorum absq;
vlla licentia Regis, dummodo
sint rationabilia, & iusta.
- 2 Sed an ad hoc, vt procedat, quod
prædictum est, requiratur cõfir-
matio Regis: & num. sequent.
Eligitur opinio affirmatiua, nu-
mer. 3. cum sequent.
- 4 Relatione pendente facta Principi,
nihil est innouandum.
- 5 Rex eo ipso quod incipit cognos-
cere de aliqua causa, tacitè vide-
tur eam ab alijs aduocare.
- 6 Cõfirmatio superioris vbi requiritur,
interim imperfectus est actus.
- 8 L. 8. tit. 1. lib. 7. noue Collect. reg. in-
tellectus.

Quæst. XXIII.

In l. 14. tit. 6. lib. 3. noue Colle. Reg.

Statuta & ordinationes ciuita-
tum & villarum, an debeant prius
confirmari à Regia maiestate,
quàm obseruentur, & iuxta
eas iudicetur?



Varo, cum ciuitates & oppi-
da Hispaniæ, etiam si iurisdic-
tione careant, possint statuta
condere circa administra-
tionem bonorum suorum & gubernatio-
nem earundem ciuitatum & oppidorum
absque vlla licentia Regis, dummodo sint
rationabilia, & iusta, secundum Bart. in
l. omnes populi num. 3. circa fin. ff. de iu-
stitia & iur. & ibi Ias. & ceteros, est * cõ-
munis secundum Ioann. Orosco. ibi num.
24. & * magis cõmunis secundum Greg.
Lopez in l. 12. tit. 1. part. 1. glos. magna.
vbi bene declarat & limitat, & tenet Bel-
lon. consil. 13. Tiraquel. de iure primog.
quæst. 16. nu. 4. Alber. in tractatu statuta-
prima parte. q. 7. Auend. c. 19. Præf. nu. 5.
lib. 1. Burg. de Paz in l. 1. Taur. nu. 342. &
350. Matien. in l. 4. per. l. ibi: *Quedado en su
fuerça las ordenanças que sobre esto son hechas
en las dichas ciudades, y villas, y lugares, &c.*
tit. 14. lib. 5. noue Collect. Reg. glos. 4. nu. 1.
& nouissime Humada in d. l. 12. part. glos.
1. nu. 5. Quod etiã probatur in alijs legi-
bus Regijs statim citandis: Ioan. Carl. de
nobil. in inscriptione nu. 10. & 11. fo. 19.
est * magis communis sententia secun-
dum Azebed. alios citantem in l. 1. tit. 1.
num. 18. lib. 4. noue Collect. Reg.
† An ad hoc vt præd. statuta & ordina-
tiones ciuitatis, vel villæ obseruari de-
beant, & iuxta eas sit iudicandum, debeant
prius à Regia maiestate confirmari, nec-
ne? Et videtur primò non esse necessa-
riam

- 8 Statutum etiam quando fit in præ-
sentia Principis, requirit eius con-
firmationem.
- 9 Statuta ciuitatum vel oppidorum Hi-
spaniæ, confirmantur in Consilio su-
premo nostri Regis, & si sunt no-
ua, iubetur ad petitionem cuiuslibet,
ne custodiantur, donec in Con-
silio Regio videantur & confir-
mentur.
- 10 Statuta quaecumq; ciuitatum & op-
pidorum confirmari debent à Rege
nostro alias nulli sunt, & au inter-
rim seruari possunt? num. 11. & 12.
limitatur num. 18.
- 13 Statuta oppidorum particularium do-
minorum sufficit quòd confirmetur
per eos.
- 14 Statuta condita à castris vel villis,
confirmari possunt per Concilium
cui subiacent.
- 15 Lege. 14. tit. 6. lib. 3. noue Collect. Reg.
intellectus, & num. 16.
- 17 Statuta ciuitatis, vel villæ concernē-
tia bonum regimen ciuitatis super
vrensilibus, & ad victum expectā-
tibus alijsque similibus negocijs nõ
egent confirmatione Regia, maxi-
me cum periculum esset in mora
petendi confirmationem: vt in nu-
mer. 18.
- 19 Statutum ciuitatis, & villæ, si non est
confirmatum, ad hoc vt obseruetur,
requiritur quòd vsu probatum sit.

riam in hoc Regiam confirmationem, sed absque ea esse seruanda, ex nostra. l. ibi: *Y las que fueren buenas, las guardaran y havã guardar, &c.* Hic enim nulla confirmatio requiritur, sed tantum dicitur quod iudices seruent, seruariq; faciant ordinationes ciuitatis, vel villæ, vel districtus sui muneris: ergo eo ipso quod præd. ordinationes sunt bonæ, habent secum confirmationem ac proinde obseruandæ sunt in iudicio, & in terminis, ita tenet Aueda. c. 8. Præd. num. 6. lib. 1. & latius ex nostra. l. idem sine dubio probat ipsemet Aueda. eodem lib. 1. cap. 19. nu. 5. per totum: sequitur etiam Ioann. Orof. in. d. l. omnes populi nu. 19. in fine; & Benben. Anconit. in tracta. de mercat. in tit. quomodo in caus. mercat. proced. quæst. 1. nu. 9. & 50. & additionator Bernar. Diaz in reg. 555. dicens interim seruanda, quia non præcipitur per Regem, vt non seruentur donec fuerint confirmata: idem tenet Mench. de succes. creat. lib. 1. §. 6. nu. 15. vbi quod sustinentur statuta populi recognoscentis superiorem, facta sine eius confirmatione, dum tamen eius legibus non aduersentur: & hoc iure communi est verius, & * communiter receptum, vt affirmat Ias. in. l. omnes populi in lectura nu. 26. & in repet. nu. 3. & 35. ff. de iustitia & iur. Ex quo, & ex Doctoribus * communiter in. c. cum omnes de constit. communem quoq; esse testatur Matienç. vbi sup. num. 2. & Humada vbi supra nu. 9. Hanc etiam videtur probare Doctor Azebed. in præsent. num. 10. quamuis ibidem circa fin. illius nu. subsistere videatur, dicens, quod hæc de confirmatione merito consideranda & cogitanda sunt, quoniam difficilia, & l. 8. infra tit. 1. lib. 7. multum vrget pro contraria opinione.

3 † Nihilominus tamen contraria opinio & sic affirmatiua, imo q; præd. statuta omnino egeant regia confirmatione præcisè ad hoc vt obseruentur, alias obseruari nõ

debeant, nec iuxta ipsa iudicari, nisi vsu approbata fuerint, est verior aritèto iure nostro Regio, ac proinde tenenda in * iudicando & consulendo, prout cõmuniter obseruatur in praxi: primo ex nostra. l. circa fin. ibi: *Y las ordenanças que assi emendaren, o de nueuo hizieren, embiã a nos el traslado dellas, para que nos las mandemos ver, y proueer sobre ello.* Ecce legem expressam loquentem in ordinationibus ciuitatis, vel villæ emendatis à iudicibus populorũ & innouiter cõditis. Nec obstat si dicatur: interim q; per Regem reuidetur & prouidetur super eis; sunt seruandæ, quia ibi hoc non prohibetur, & ideò. d. l. nõ dicit ipsa originalia statuta esse mittenda, sed tantum statutorum copiam, secund. Salced. vbi s. & Azebed. nu. 10. Respõdemus enim hoc esse contrarius: † relatione nam que pendente Principi facta, nihil est innouandũ, vt late per Vitalem de Camba. in hac eadẽ clausula. Facit † quia eo ipso quod Rex incipit cognoscere de aliqua causa, tacite videtur eam ab alijs aduocare, secundum Aueda. lib. 1. c. 19. Præd. nu. 3. vers. tacita ergo: igitur ita in proposito est dicendum, &c. † Præterea quotiescumq; in aliquo actu requiritur confirmatio superioris, actus est imperfectus donec confirmetur, text. in cap. postquã de election. & ibi Abb. nu. 2. idem Abb. in. c. nosti. nu. 1. de elect. cõgerit plurima in proposito Didac. Perez in. l. 2. titu. 6. lib. 1. ordin. col. 261. in vers. versatur, & col. sequen. Sed huiusmodi ordinationes sunt videndæ & confirmandæ per Regem, vt cauetur in dict. verb. finalibus nostra. l. ergo ante confirmationem nõ habent esse perfectum, sed sunt in habitu, non verò in actu.

7 † Secundo & peremptoriè hæc secunda pars verior, & tenenda probatur expressè in. l. 8. tit. 1. lib. 7. nouæ Colle. Reg. cuius litera ita se habet: *Mandamos, q cada y quando que a las justicias de las ciudades y villas pareciere que conuiene hazer algunas orde-*

ordenanças para la buena gobernation, antes y primero recibã informacion delas partes a quiẽ toca, si son vtiles y necessarias y conuenientes, y las embiã a nuestro Cõsejo cõ las cõtradiciones q ouiere, y las dichas ordenanças, para que alli se prouea lo q se deua mandar guardar, o cõfirmar.

Interim ergo sunt in pendentibus, nec vires assumunt donec confirmentur, vt satis patet ex litera præcitata illius. l. Nec obstat responsiones seu potius euasiones huius. l. assignatæ per Azebed. vbi sup. ne probet hanc partem affirmatiuam, quia nihil sunt, eumq; reprobatur in hoc Ioann.

8 Garf. vbi sup. † Quinimò & iure cõmuni quãdo statutum fit in presentia Principis, eandem sententiam probauit Barr. in. l. si quod. num. 4. C. de legat. lib. 10. & Bald. in. l. humanum num. 2. & ibi eius addit. C. de legib. idem Bald. in. l. fin. num. 4. C. de iurisd. omn. iudic. & Auiles cap. 17. Præd. in glos. *Proueer sobre ello*, num. 1. vbi q; hæc opinio * obseruatur de cõsuetudine, &

9 q; ita * vtitur in nostra Hispania, † quia talia statuta confirmantur per Senatores consilij regalis, & si sunt noua, iubetur ad petitionem cuiuscũq; non custodiri, nisi per eos videantur & confirmentur, vt in dict. l. 14. & quod circa hoc * quotidie, prouisiones emanant. Sequitur Mèchac. sibi cõtrarius cõtrouers. illustr. lib. 1. c. 102. num. 10. Hanc eandem probauimus, & nos de iuramēt. confirmat. prima parte. c. 38. nu. 1. & 2. vbi in idem citauimus Gregor. Lopez, & Matth. de Afflict. Sequitur etiam & * practicari dicit Ioann. Gracian. in reg. 434. in initio, prout eum refert & sequitur, atq; bene probat Humada vbi supra nu. 6. cum sequent. Hanc etiam latissimè probat, sequitur & defendit Ioã. Garf. vbi s. † dicēs q; statuta hæc,

10 quæcumq; ea sint, siue æqua, siue iniqua, siue iusta, siue iniusta, siue concernant bonum publicũ, siue priuatũ, siue pertineant ad administrationem propriæ substantiæ ciuitatis, siue ad gubernationem: siue pœnalia sint, siue dispositiua: deniq; quæcũq;

statuta ciuitatis omnino debent confirmari à Rege nostro, aliter nihil valent: & q; ita quotidie in supremo Hispaniæ senatu, & in Pinciano, & in alijs regni Prætorijs quoties ad decisiones causarũ adducuntur statuta populorum, id in primis requiritur, an sint confirmata à dno nostro Rege: si non sint cõfirmata, nihil fiunt ex d. l. 8. cui totus mundus non respõdebit secundũ ipsum, vbi tandẽ nos citat pro hac opinione, & dicit esse verissimã.

Quinimò idem Aueda. qui priorem tenuit. d. c. 19. nu. 5. inquit, q; facillimè supremi nostri Prætores & Senatores Regij * quotidie præcipiunt, ne talia statuta seruentur, donec sint confirmata. Eandem sententiam sequitur Matienç. vbi s. nu. 2. dicens quod de * consuetudine generali * communiter tenetur opinio Bart. dicentis non valere statuta populi, nisi confirmentur, vt refert Alber. in. l. forma. C. de offic. præfect. Præd. & quia hæc cõsuetudo * apud nos quoque viget: quin & absq; cõsuetudine iure Regio hoc ipsum statuitur in nostra. l. 14. ita vt ipsum lateat quæ fuerit ratio dubitandi Nunij Aueda.

11 & Auiles. † Sed cur hoc iste auctor parũ sibi constans dicit, ipse siquidem ibidem paulò ante moderatur. d. cõsuetudinem cum Aueda. quem refert & sequitur, dicens: Interim tamẽ dum à Rege confirmantur omnino seruantur, vt testatur Nunius. d. c. 19. nu. 3. nam si de consuetudine seruetur hæc secunda opinio affirmatiua, ipsa penitus contradicit præd. moderatiõni, atq; opinioni Aueda. si igitur Matien. tenere vult hanc secundã de consuetudine; rejiciat, atq; deponat opinionem Aueda. q; si eam sequi vult, cur miratur ipsum, dicens se latere, quæ fuerit ratio dubitandi ipsius. In cuius sententiã etiam citat Auiles, cum tamẽ Auiles hanc secundam absq; dubio probauerit. Præterea statim num. 3. idem Matien. inquit, quod in rebus proprijs vtendis & conseruandis possunt populi Castellani

statuta condere absque vlla regia licentia vel confirmatione: hoc autem non ita simpliciter, & indistinctè dictum est
 12 verum, † si quidem si ciuitas vel villa, velit rebus proprijs vti ad alium vsu quã ab antiquo sunt destinatæ, vel ex proprijs suis aliquod nouum salarium assignare vel expendere in rem quæ utilitatem communem ciuitatis vel villæ non spectet, hoc facere minimè possit absque regia licentia vel confirmatione, vt in l. 2. h. tit. & lib. & latè probat Auedañ. lib. 1. cap. 4. præ. nu. 9. vers. si vero.

Quare proculdubio tenenda est hæc secunda pars affirmatiua, vt omninò requiratur confirmatio Regis statutorum ciuitatis vel villæ, ad hoc quod ipsa exequi, & obseruari possint, alias autem sine ea obseruanda minimè sunt, nec etiam interim dum confirmantur, vt patet ex nostris legibus regijs præcatis & praxi communi huius regni à supremo Senatu emanata. Quæ confirmatio † in terris temporalium dominorū, vt Ducum, Comitum, & Marchionum sufficit, si fiat per dictos dominos, vt probauimus vbi supra post alios. † Sicut etiam statuta condita à castris vel villis confirmari possunt, per conciliū ciuitatis cui subiacent, vt tenet Bart. in dict. l. si quod. num. 5. C. de legation. lib. 10. Bald. in l. omnes populi, nu. 3. ff. de iustit. & iur. Motal. in l. 1. tit. 7. lib. 1. for. in glos. enel cõejo, ibi: Quia neq; oppidū, &c. quos refert & sequitur Auiles vbi sup. nu. 2. circa fin. in vers. & tene.

† Non obstat modò huic secundæ & tenendæ sententiæ nostræ. l. in primis verbis supra citatis pro prima parte, ibi: *Y las que vieren que fueren buenas, las guarden y hagan guardar*: quia secundum Ioan. Garf. vbi supra, loquitur in prætoze urbano, cui præcipitur inter alia, vt videat statuta populi (quæ ex dispositione. d. l. 8. oportet intelligere fuisse confirmata) & hæc obseruet, si fuerint bona, & obseruare faciat: & si viderit quòd aliquæ ordinatio-

nes debeant destrui, aut reformari de nouo, id faciat cū consensu concilij seruatis ibi positis: & si quid reformauerit, vel de nouo condiderit, mittat exemplum eius regi, vt reuideatur & prouideatur ab eo super eo. Nihilominus tamen obseruet statuta populi quæ à principio fuerunt confirmata, vt oportuit fuisse ex dispositione. d. l. 8. Ita voluit, ac intellexit in effectu dictas. ll. regias Ioann. Garf. vbi supra dicens quòd hic est verus & planus sensus earūdem. Itaque tam statuta noua confirmari debent à Rege, ad hoc vt obseruentur, vt in nostræ. l. 14. in vers. fin. & in d. l. 8. quàm vetera reformata, prout præfens necessitas exegerit per nostram l. in dict. vers. finali. Sed hic intellectus ad præfatas. ll. ex eo constare non videtur, quoniam. d. l. 8. tit. 1. lib. 7. (ex cuius dispositione hic auctor. inquit oportere intelligere verba nostræ. l. ibi. *Y las que vieren que fueren buenas las guarden, &c.* scilicet, si fuerint confirmata) est nouior. d. nostræ. l. 14. vt patet. d. enim. l. 8. fuit condita ab Imperatore Carolo. V. eiusq; matre Regina Ioanna, *en Toledo, año de. 1539.* nostræ verò a Catholicis Regibus Ferdinando & Elisabeth, eorum auis, atque parentibus, & habet cap. 17. prætorum. Nō igitur suppleri, aut intelligi potest hoc. c. 17. de *Corregidores.* per. l. nouiorem nondū factam illo tempore, hoc est per dict. l. 8. quia supponi non potest tempore, quo condita fuit. l. nostræ, debere per. d. l. 8. posteriorem multo, esse cõfirmata à Rege præd. statuta ciuitatis vel villæ, quæ per nostram. l. iubentur seruari à prætoze, cum tunc temporis condita non esset. d. l. 8. quinimò additio marginaria nostræ. l. 14. inquit, *por esta ley declara la ley. 8. tit. 1. lib. 7.*

† Sed meo iudicio, confirmationem, quam supponit Ioann. Garf. interuenisse oportere, dum nostræ. l. dicit: *Y las que fueren buenas, las guarden, y hagan guardar, &c.* melius deducemus ex vltima parte eiusdem

dem nostræ. l. ibi: *Y las ordenanças que assi emendaren, o de nueuo hizieren, embien a nos el traslado dellas, para que nos las mandemos ver, y proueer sobre ello*: Ex his enim verbis satis colligitur, vt supra probauimus, noua statuta ciuitatis non esse obseruanda, absque confirmatione, etiam interim dū confirmatur: ergo, quod in principio eiusdem. l. dixit: *Y las que fueren buenas, &c.* intelligi necessariò oportet de illis, quæ iam sunt condita ab antiquo & sunt visa, & approbata à Rege: si enim noua, aut vetera statuta reformata mittenda sunt ad Regem, vt confirmentur si digna fuerint cõfirmatione, ergo dum in principio lex præcipit Prætoribus, vt si iam condita viderunt esse bona, ea obseruent, ac obseruari faciant, consequitur fuisse iam cõfirmata, quandoquidè cum condita fuerunt mittenda fuerunt ad Regem pro confirmatione, & interim non obseruari nec exequi, vt probauimus s. Quod si præd. confirmationem, attenda nostræ. l. Regia. 14. adhuc quis contēdat nullo iure fuisse necessariam; vel fortè interim quod statuta bona confirmantur, esse obseruanda: iam hoc totum cessat per. d. l. 8. posteriorem, qua expressè cauetur, vt vidimus, esse necessariam confirmationem statutorum ciuitatis, vel villæ etiam si concernant bonam earum gubernationem, & interim quod cõfirmantur, non esse obseruanda, quia eorum exequutio est suspensa, vtpote nondum in esse deductorum, & sic quoniam nondum sunt absoluta & perfecta.
 17 † Hæc tamen secunda sententia limitatur in concernentibus bonum regimè vniuersitatis super vtēlibus & ad victū spectantibus, alijsque similibus negocijs: hæc namq; confirmationem non requirunt, sed seruanda sunt statim, quia confirmata sunt ex propria naturali iustitia, vt deduximus cum Bald. Auiles, Auedañ. & Matthæo de Afflict. vbi s. num. 4. vbi diximus sic posse etiam intelligi nostræ. l. sequitur Azebed. hic cum Auedañ. d.

nu. 10. Idem citans alios probauit Matie. vbi s. nu. 3. præcipue si præd. statuta sint temporalia: † & inquit nu. 4. quòd huiusmodi statuta tunc maxime sunt seruanda, cum periculū esset in mora petendi confirmationem, vt ibi probat, allegās alios.
 19 Illud denique addidimus, vbi s. nu. 1. & 8. quòd statutum ciuitatis, vel villæ, si non est cõfirmatum, ad hoc vt obseruetur, requiritur quòd vsu probatum sit: quod iterum probo, & cum Mencha. sequutus est post nos Azebed. in præfenti dict. nu. 10. circa finem.

QVÆST. XXIII.

SUMMARI A.

- 1 Prior & Consules Burgenses, an habeant iuri, diuisionem accumulatiuè vel priuatiuè cum iudicibus ordinarijs eiusdem ciuitatis? & per totam questionem: posterius probatur nu. 8. cum sequentibus.
- 2 Iurisdictio specialis cõferur concessa accumulatiuè non vero priuatiuè: nisi aliud reperiatur contrarium de cõsum, vel statutum, vt in nu. 9. vel si priuatiuè expressè sit data iurisdictio, vt in num. 10.
- 3 Federicus Imperator, etsi anno 1222. cõcesserit ciuitati Albæ iurisdiuisionem ac merum & mixtum imperiū, non fuit visus eam priuatiuè, sed accumulatiuè concessisse, &c.
- 4 Prætor Papie potest cognoscere de causis cloacarum, etsi adsint super illis speciales iudices.
- 5 Statutum Florentiæ, quo datur iurisdictio iudici mercatorū in eorū causis, accumulatiuè & non priuatiuè eam dare intelligitur.

- 6 *Reg. tex. in cap. generi per speciẽ. de reg. iur. in. 6. non procedit in iurisdictionalibus fauore publico.*
- 7 *Iurisdictione concessa per dictionem taxatiuã, adhuc non censetur sublata iurisdictione maioris magistratus.*
- 11 *Dominus feudi censetur concessisse iurisdictionem priuatiuẽ.*
- 12 *Causa aliqua alicui specialiter delegata per Papam, in ea generalis legatus in illa prouincia introumittere se non potest.*
- 13 *Causa commissa per Regem alicui super delicto perpetrato, alij iudices in ea non possunt se introumittere: quod procedit ne dum durante tẽpore, quo informatio delicti fit, sed etiam durante tempore cõmissionis, vt praxis obtinuit, vt in nu. 14.*
- 15 *Iudex datus in vna parte territorij, cõsetur priuatiuẽ datus ad alium priorem indicem in illa parte.*
- 16 *Iurisdictione competens in certis generibus causarum, puta messium & dãnorum, & simil. an competat priuatiuẽ, vel accumulatiuẽ.*

Quæst. XXIII.

In. l. 1. tit. 13. lib. 3. nou. Collec. Reg.

Prior & Consules Burgenfes, an in causis mercatorum habeãt iurisdictionem accumulatiuẽ, vel priuatiuẽ cum iudicibus ordinarijs eiusdem ciuitatis?

Quero circa hanc. l. † an Prior & Consules Burgenf. quibus per nostram. l. conceditur iurisdictione cognoscẽdi in causis mercatorum, de quibus hĩc, eam habeãt

accumulatiuẽ, vel priuatiuẽ cũ iudicibus ordinarijs eiusdem ciuitatis? Et videtur quidem accumulatiuẽ cõcessam, nõ verò priuatiuẽ: † quia regula est generalis q̄ iurisdictione specialis censetur attributa cumulatiuẽ, nõ verò priuatiuẽ, vt nouem fundamẽtis probat Roma. confi. 293. incip. Præfens consultatio, & tenet Bart. in l. 1. C. de offi. præfct. vr̄bis, vbi loquitur in statuto, quo iurisdictione tribuitur iudici speciali super dãnis datis: docet enim ibi ei datam cõferri cumulatiuẽ, nõ verò priuatiuẽ: quo circa iudex ordinarius poterit etiam cognoscere: Abb. in. c. ceterũ nu. 7. de iudic. vbi q̄ cõcessa iurisdictione à lege rectori alicuius collegij liciti in causis concernẽtibus ipsius professionem in personas illorum de collegio, nõ per hoc videtur adempta potestas ordinario loci etiam respectu earundem causarum. Felin. latẽ in. c. pastoralis nu. 1. cũ seqq. de offi. ordin. idem Felin. in. d. c. ceterum. nu. 4. & hæc est * magis cõmunis opinio, secund. Ias. in. l. quod in rerũ. §. si quis post nu. 8. ff. de leg. 1. qui à nu. 5. incipit quæstionẽ & numeris sequentibus eã prosequitur: sequitur idem Ias. in. l. Titia textores in princ. nu. 29. cum seqq. ff. de leg. 1. & latẽ Thom. Grammat. decis. Neapolit. 30. nu. 1. cum seqq. Greg. Lop. in. l. 24. tit. 9. part. 2. in glo. *deue fazer justicia*: est * cõmunis secundum Auend. lib. 1. c. 19. Præf. nu. 29. in vers. & hæc iurisdictione. & secundum Azebed. hĩc nu. 10. & tenet idem Auẽda. c. 5. nu. 11. ibi, Item licet lib. 1. vbi hoc probat in dubio, quando non constat, an Princeps voluerit per dationem specialis iudicis excludere ordinarium, quia tũc vterq; iudex cognoscit, vt concludit Angel. in. l. testamenta. C. de testam. sequitur plures referens Ioann. Garf. de nobilit. glof. 1. nu. 5. cum sequẽtib.

† Hinc respondit Brunus confi. 47. nu. 3. q̄ et si Federicus Imperat. ann. 1222. concesserit ciuitati Albæ iurisdictionem, ac merum & mixtum imperium, non videri eam

- eam priuatiuẽ, sed accumulatiuẽ concessisse, & ob id ipsum Imperatorem posse cognoscẽdo ipsam ciuitatem præuenire, prout eum refert & sequitur Menoch. de arbitrar. iud. lib. 1. quæst. 40. nu. 5. vbi nu. 6. addit ex Ripa in tractatu de peste, titulo de remedio præseruat. nu. 60. * Papiæ Prætorem cognoscere de causis cloacarum, et si adsint super illis speciales iudices, citans in idem Paris. confi. 9. nu. 11. lib. 4. & Grammatic. confi. 6. in fine & voto 28. num. 4.
- † Vnde etiam est, vt in terminis nostris statutum Florẽtiæ, quo datur iurisdictione iudici mercatorum in eorum causis, cumulatiuẽ & non priuatiuẽ dari intelligitur, & idẽ Prætõr Florentinus in causis mercatorum etiam iudicare poterit: ita Decius confi. 3. nu. 3. Similia congerunt Aret. cõsil. 102. & Barbat. conf. 59. col. 3. lib. 3. quos refert & sequitur Menoc. vbi §. nu. 4. vbi q̄ sic * obseruatur Papiæ, vbi et si mercatores habeant tribunal speciale, attamen Prætõr non impeditur de causis mercatorũ cognoscere, quoniam maior magistratus dicitur. Sequitur etiã loquens in consulibus mercatorum Bẽbenur. in tractat. de mercat. tit. quomodo procedendum sit in caus. mercat. in secũda particul. finalis partis nu. 6. cũ seqq. & prius in prima parte princip. nu. 46. Tãdem eandem sententiam in terminis nostrã. l. eam allegans tenuit ac probauit ex præfata * cõmuni sentẽtia. Auẽdañ. vbi §.
- * Regula enim text. in. c. generi per speciẽ derogatur. de regul. iur. in. 6. nõ procedit in iurisdictionalibus fauore publico, in illis enim melior est conditio occupantis, vt cum Bald. probat Matthæus de Afflict. decis. Neapol. 41. num. 2. * Superiora adẽd procedunt, vt etiã si noua iurisdictione concedatur per dictionem taxatiuam solus, adhuc per hoc non videtur sublata iurisdictione maioris magistratus, vt post Bald. consuluit Decius dict. confi. 3. num. 4. & est doctrina Angel. in. l. 1. C.

vbi, & apud quem, sequitur Ias. in. d. l. Titia textores. in princ. d. num. 29. in princ. & alios allegans Menoch. vbi §. num. 8. contra Ripam, quem reprobatur, & est ipsa veritas, secundum Ioann. Garf. vbi §. in vers. facit præterea, licet contrarium & non bene teneat ultra Ripã, Felin. in cap. pastoralis. vers. limita tertio. de officio ordinar.

* Histamen non obstantibus cõtrariũ est tenendum in specie nostrã. l. imò q̄ iurisdictione ab ea concessa Priori & Consulibus Burgenf. sit priuatiuẽ, non verò cumulatiuẽ, ita quòd ordinarij iudices in eisdem casibus minimẽ se introumittere possint in prima instantia: & hoc per nostram. l. in qua hoc expressẽ decisum extat in vers. *Y por la presente: ibi: A los quales mandamos no conozcan dellos, y los remitan ante los dichos Prior y Consules.* Ex qua lege confunditur opinio contraria Auẽdañi, vt euidenter patet, & nescio quomodo contra tam expressã verba prohibitiua eiusdem. l. ipse illam tenuerit: quin imò idem probatur expressẽ in cap. 12. eiusdem. l. & prius cap. 2. quatenus ibi deciditur, *Que de la sentencia, o sentencias que assi dieren los dichos Prior y Consules entre las partes, si alguna dellas apelare, que lo pueda hazer para ante el Corregidor de la dicha ciudad de Burgos, y no para ante otra parte.* Et ita meritò hanc secundam partem ex nostrã. l. verissime contra Auend. tenuerunt Azeuedo hic nu. 10. & 11. & Ioann. Garfia, vbi supra de nobilit. glof. 1. nu. 5. versic. ex quo fundamento.

* Neque obstat * communis & magis recepta sententia supra pro priori parte adducta, quoniam illa vera est & procedit regulariter, quoties contrarium specialiter in aliquo casu non reperitur decisum, prouisum vel statutum à iure communi vel Regio: prout est stabilitum in nostra quæstione, per nostram legẽ, *en el Prior y Consules de la ciudad de Burgos, & in Consulibus, de la vniuersidad de los Capita-*

res, y mercaderes, y maestros de naos, y tratantes de la villa de Bilbao, vt cautetur in cap. si nostræ. l. & in terminis q̄ regula præd. nõ procedat, vbi ex verbis statuti conferentis iurisdictionem aliud appareret, tenet Roman. vbi s̄. & singul. 23. quem in hoc refert & sequitur Felin. in cap. cæterum num. 4. in quartalimitatione, de iudic. idē Fel. in. d. c. pastoralis. col. 2. versic. limita. primo. de offi. ordin. & latē Grammatic. d. decis. 30. nu. 9. sequitur Menoch. vbi s̄. num. 8. & Azeued. hic num. 11. * Vnde à fortiori idem erit dicendum, si priuatiuē expressē sit data iurisdictione (vt in nostra lege) ita Ruynus cõsi. 7. nu. 6. l. b. 4. quem refert & sequitur Menochius, vbi s̄. nu. 7. & hæc est prima fallentia ad præd. regulā generalem. * Secundò eadem regula fallit in domino feudi, per text. in dict. cap. cæterum de iudic. vbi latē DD.

20 * Tertio fallit in causa alicui specialiter de legata per Papā: nam in illa generalis in prouincia illa legatus se introumittere non potest, vt est text. expressus de hoc in. c. 2. de offic. legat.

21 * Quarto limitat Auendañ. lib. 1. c. 19. Prat. nu. 3. in vers. lex quo infertur, quoties commissio aliquo delicto in terris dominorum, Rex mittere decreuerit iudicem commissarium: nam ex hoc tacite causam aduocare videtur, & dominus vel eorum iudices vltra non possunt se introumittere, vt in cap. cæterum de rescript. & ibi DD. & in cap. pastoralis, & in cap. cum contingat. eodem tit. sequitur Azeued. in. l. 1. tit. 1. nu. 35. lib. 4. nou. Col. Reg. Verum est præstantior lex. 2. in fin. tit. 1. De los pesquisadores, lib. 8. nou. Collec. Reg. quæ expressē disponit generaliter, vt quoties rex miserit pro aliquo delicto puniendo iudicem, vulgò dicho Pesquisador, a alguna ciudad, villa, o lugar, en tanto que la dicha informacion se hiziere, que la justicia sea suspensa del oficio quanto en aquel caso: quæ lex licet id disponat durante tempore, quo informatio delicti fit, * nihilo-

lominus * praxis obtinuit, & fit semper, vt durante tempore commissionis illius iudicis specialis, nec postea iudex ordinarius se introumittat in illa causa specialiter commissa alteri per Regē, sed ipse cui commissa fuit, à quo appellatur ad supremos iudices causarum criminalium, coram quibus etiam absentes & contumaces se præsentant & audiuntur.

25 * Quintò limitat * communem sententiam Felin. in. d. c. cæterum. nu. 4. in tertia limitatione, in iudice dato in vna parte territorij, ex Abbate ibi (apud quem hoc non inuenio, sed potius contrarium) & Angel. in. d. l. testamenta, sequitur Auēd. d. c. 5. nu. 11. in vers. quod limito, & Azeued. hic nu. 11. & Felin. in. d. c. pastoralis. nu. 1. in prima limitatio.

26 * Sextò limitat idem Auendañ. d. c. 5. nu. 11. in vers. quod limito. quotiescumq; cõpeteret iurisdictione in certis generibus causarum, puta in causis messium & damnorum, vel aquarum diuidendarū, aut panis, vel carnis, quæ venditur: nam huiusmodi iurisdictione semper competit priuatiuē ad aliam vniuersaliter secundum Abbat. & Felin. quos refert in. d. c. cæterum: aliàs intelligitur accumulatiua, quia interest reipublicæ plures habere iudices. Quam limitationem sequitur etiam Azeued. hic nu. 11. citās in idem Matth. de Afflict. decis. Neapolit. 41. in fin. Hæc autem limitatio vera mihi non videtur. Primò quia est contra ipsam * magis cõmunem sententiā, & nulla speciali ratione fulciri possit prædicta limitatio. Secundò, quia ego non reperio Abbat. nec Felin. citatos ab Auend. hoc tenere. Tertio, quia Matthæus de Afflict. ibi hoc nõ dicit, sed potius contrarium, distinguēdo in hunc modum: nempe vt si statutum dicat, q̄ de causis fiscalibus, vel pupillorum, aut viduarum cognoscat talis iudex regens, qui habet generalem iurisdictionē non possit se de talibus causis introumittere, vt voluit Bal. in. l. vnica. §. vbi autē. C. de

de caduc. tollend. & quod est tex. de hoc expressus in. l. ne quicquam. in secundo respons. ibi sanè fiscales causæ. ff. de officio proconsul. secund. Paul. de Castr. quem refert. Secus inquit videretur dicendum si in fauorem causæ esset priuilegium, vt ibi per eum. * Hodie tamen respectu Prioris & consulum Burgenf. per nostram. l. d. cap. 12. indistinctè cautum est contrarium, imò quod ipsi cognoscere possunt, non verò alij iudices de causis viduarum & minorum, orphanorum, & de alijs casibus curiæ dummodo sint de illis causis, & negotijs, & in casibus in quibus ipsi iuxta nostram. l. cognoscere possunt: de illis etenim alij quicumq; iudices cognoscere non possunt: & sic nullomodo hæc limitatio nec distinctio præfata locum habet in casu nostræ. l. per supradicta. Alias limitationes ad regulā præfata ponit Fel. in. d. c. Pastoralis, quæ apud ipsum sunt videndæ, ne videamur à proposito diuertere: superiores tamē ideò retulimus, quia sunt præcipue in materia, & vt ipsam breuiter resolveremus.

QVÆST. XXV.

SVMARIA.

- 1 Prior & Consules mercatorum Burgenf. an possint exequi suas sententias, quæ in rem iudicatam transierint, an verò earum exequutio ad ordinarium iudicem eiusdem ciuitatis spectet? & numeris sequentib.
- 2 Exequutio pertinet ad ordinarium iudicem habentem merum & mixtum imperium, & numer. 5.
- 4 Consules electi à collegio mercatorum habent iurisdictionem ordinariam.
- 5 Rectores ciuitatis, qui sunt iudices in

causis appellationis, de quibus possunt cognoscere hodie nouissimè, possunt exequi suas sententias, si exequutionem iudici à quo non remisissent in sua sententia.

- 6 Possunt etiam de nullitate suæ sententia cognoscere simul cum ordinario: & quid si exequutionem eius iudici à quo remisissent? ibi & num. 7.
- 8 Rectores ciuitatis id possunt facere intra terminum suæ instantiæ, in quo habent iurisdictionem, non verò eo elapso & num. 9. cum seqq.
- 10 Officium iudicis mercenarium deseruiens actioni extinguitur per sententiam, non verò officium nobile.
- 11 Instantia & iurisdictione rectorum ciuitatis in causis appellationum partium, nec per restitutionē integram petita prorogari potest.
- 12 Iudex ordinarius loci post lapsum instantiæ rectorum, solus exequitur eorum sententiam, atq; de eius nullitate cognoscit.
- 13 Auend. cap. 6. prætorum, lib. 1. num. 3. versic. & sic, ibi nec per iudices deputatos locus intellectus.

- 14 Exequutio primæ sententiæ potest peti, etiam lata secunda eius reuocatoria per rectores ciuitatis in gradu appellationis, quando est nulla hæc secunda, quia lata fuit finita instantia.
- 15 Idem est si aliàs sententia sit nulla, si id euidenter pateat, etiam si sit lata durante præd. instantia.
- 16 Praxis mirabilis tunc seruanda.
- 17 Lata secunda sententia nulla per rectores populi, an iudex ordinarius hoc declarans possit iterum super meritis causæ pronũciare? & n. 18.

QVÆST. XXV.

In. l. 1. tit. 13. lib. 3.

Prior & Consules Burgenfes, vtrùm suas sentētias, quæ in rem iudicatā transferint, possint exequi, vel an iudex ordinarius debeat eas exequutioni mandare?

Vero secūdō, circa eandem. l. an Prior & cōsules mercatorū Burgenfiū possint exequi suas sententias, quæ in rem iudicatā trāsierint, an verò earum exequutio ad ordinarium iudicem eiusdem ciuitatis spectet? Et in hoc Auendan. lib. 1. de exequend. mand. reg. cap. 1. num. 11. versic. Item ex dispositione ibi, & in tantum: in ea videtur esse sententia, vt ad ordinarium tota hæc res exequutionis deferenda sit: inquit enim: Et in tantum hoc est verum, quòd in casibus, quibus Cōsules, & alij rectores habent ex cōsuetudine iurisdictionē, non tamen possunt exequi sententias. † Quia exequutio pertinet tantum ad ordinarium habentē merum & mixtum imperium, & ita notat Angel. in. l. qui restituere. ff. de rei vend. saltum quando debet exequi manu militari, & ita notat Felin. in cap. de cætero. de iudic. Sequitur Cassan. in consuetud. Burg. rubr. 1. in gloss. & Droitem. num. 78. Hæc Auend.

† Hæc tamen ipsius opinio in terminis nostræ. l. vera quidem non est, nec tenenda: sed potius contraria, imò q̄ præd. Prior & consules Burgenf. possunt suas sententias super rebus ad eorum cognitionem pertinentibus latas exequi, quæ transferint in rem iudicatam, vt expressè decidit nostra. l. 1. in cap. 4. cuius verba sunt, hæc: *Otrofi, que las dichas sentencias que ansi los dichos Prior, y Consules dieren, si-*

no fueren apeladas, o despues reuocadas, por esta nuestra carta damos poder y facultad a los dichos Prior y Consules de la dicha ciudad para que los puedan mandar executar: y mandamos al merino de la dicha ciudad de Burgos, o a sus lugares tenientes, que executen y cumplan todos los mandamientos que sobre la execucion de las dichas sentencias para el fueren dadas.

4 *por el dicho Prior y Consules, &c.* † Habent enim Consules electi à collegio mercatorum iurisdictionem ordinariā, vt post aliquos, quos citat tenet Bembenut de mercat. in tit. quomodo in caus. mercat. procedendum sit, secundæ particul. vlt. partis princip. num. 5. pag. 435. Ergo sententias suas exequitur, vt cum Lanfrāc. probat Azeu. in. l. 7. tit. 18. lib. 4. nou. Collect. reg. num. 94. & in terminis per nostram. l. ita tenet idem Azeue. in præsen. nu. 17. miritus Auen. quomodo contra textum hunc expressè loquutus fuerit. Ipse verò considero, quòd Auen. non loquitur in terminis nostri nostræ. l. nec de Priore & Consulibus mercatorū Burg. Sed simpliciter de Consulibus ciuitatis, vel alijs rectoribus, & sic decurionibus, qui regunt ciuitatē, vt patet ex illis verbis. Et alij rectores. & dictio alia aliud est repetiua similitum, vt est notū in iure, & sæpissimè in nostris scriptis docuimus.

5 † Hi autem etiam si de consuetudine habeāt iurisdictionem, nil mirum si suas sententias exequi non possint, cum regulariter exequutio pertineat ad ordinarium iudicē habentē merum, & mixtum imperium, vt probat Auen. vbi sup. qui nostram. l. non citauit, quia eius mētis non fuit loqui in terminis eiusdem. l. sed aliās in rectoribus, & senatoribus ciuitatis, qui suas sentētias minimè iure regio antiquo exequi poterāt, sed earū exequutio ad ordinariū spectabat, vt ex pragmat. Vallisol. ann. 1537. probat Auil. in forma secrete syndic. cap. 49. n. 18. Quod hodie refertur in. l. 7. tit. 18. lib. 4. nou. Collec. reg. ibi, *Y lo q̄ estos afsi determinarē,*

sea

sea firme y executado por la justicia ordinaria: postea tñ in eadem. l. ad fin. aliud nouius cauetur: nēp̄ q̄ ipsi iudices, qui in causa appellationis sentētiam protulerunt, eā statim exequantur, vt patet ibi: *Y mandamos a los dichos jueces, que despues de dada la dicha sentencia y pronunciada en regimiento, la executē luego sin dilacion alguna, so pena, &c.* Hoc enim est nouiter prouisum & additum legi Ordinamenti veteris per Philip pum Regem nostrum *en Valladolid*, año 1558. petitione. 20. vt patet ex additione marginaria, ibi super imposita & per d. l. hoc nouissime tenet Azebed. ibi, nu. 93. in parte *Mandamos a los dichos jueces*, cū nu. seq. & nu. 128. in parte *executen luego*: id limitans quando decuriones in sua sentētia (prout quotidie fit) exequutionem iudici à quo remiserint. Si enim hoc non fecerint, cum ipsi rectores ordinarij sint, sententiam suam exequi possunt, vt ibi etiam iure cōmuni probat in iudicibus ordinarijs, † Quinimò poterunt de nullitate suæ sententiæ cum ordinario ipso cum quo exequutio faciēda est, cognoscere & iudicare, vt ibi ipse tenet & prius in. l. 2. glos. 1. tit. 17. lib. 4. nou. Coll. Reg. nu. 4. cum seqq. limitans nisi in sententia exequutionem eius remiserint iudici à quo, quafitunc nō liceat rectoribus cognoscere de nullitate suæ sententiæ, cum exequutionem eius iudici à quo remiserint: fatetur tamen in. d. l. 2. nu. 5. ad fin. q̄ quamuis hæc vera sint, in praxi tamen id non est obtentum: sed potest agi semper de nullitate sententiæ rectorum populi coram ordinario loci tantum, eis omisis & de nullitate non cognoscentibus fortassis, quia à partibus de his non curatur, vel quia adhærēt verbis. d. l. 7. ibi, *sea firme y executado por la justicia ordinaria*: solū de ordinario loci hæc verba intelligendo: hæc omnia incidenter veniunt, vt intelligamus Auendañ. vbi 5. loquutum fuisse alio casu, quā in terminis nostræ. l. ac proinde rectè intellectum reprehendi non

meruisse, quādoquidem in suo casu tunc temporis iuridicè loquutus fuerit.

7 † Attramen iam q̄ hæc tetigimus nō immeritò aduertēdum erit. Primò q̄ si rectores in sua sententia exequutionē eius remiserint iudici à quo, nihilominus poterūt de nullitate eius cognoscere simul cum ordinario: contraria enim opinio supra modò relata mihi non placet, ea nemp̄ ratione, q̄ exequutio sententiæ & cognitio de nullitate ipsius, diuersa omninò sint, non verò contraria: bene enim se compatitur, q̄ iudex à quo sententiam rectorum exequatur, si valida sit, ex remissione sibi ab eisdem facta, & quòd ipsi rectores prius ad petitionem partis de nullitate ipsius cognoscant: si enim sentētia fuerit declarata nulla ab eisdem, nihil superest exequendum, quia quòd nullū est, exequutionem non meretur. l. 4. §. cōdenatum, & ibi omnes DD. ff. de re iud. Si verò valida declaratur, sicq; nullitatem prætenfam locum non habere, tunc remissio exequutionis iudici à quo facta, fortietur effectum: itaq; intentio rectorum remittentium exequutionem suæ sententiæ iudici à quo, non fuit abdicare à se cognitionem nullitatis tempore debito intentatæ coram ipsis, sed tantum exequutionem: ergo remittendo hęc iudici à quo, non sunt visi & cognitionem nullitatis quoq; remittere, quia verba seu actus agentium nō debent operari ultra intentionem eorum, vt in. l. non omnis. cum simil. ff. si cert. pet.

8 Secundò obseruandum erit, ita demum rectores ciuitatis simul cum iudice ordinario posse cognoscere de nullitate suæ sententiæ in gradu appellationis ab eisdem latæ, si nullitas ipsa intente tur corā eis intra decē dies proximè & immediatè sequētes post triginta dies, qui à lege Regia dātur ad concludendū in causa in dicto gradu appellationis, & sic eo tempore, quo adhuc durat instantia & habent iurisdictionem: ita q̄ eo tempore durante

durante possint cognoscere de nullitate, & sententiam super ea pronunciare, annullando suam sententiam si nulla sit, & & aliam iustiore validam, vel similem si iusta sit, pronunciando intra eosdem decem dies: quia cum sint iudices ordinarij, & dati à lege, quo casu iurisdictione est ordinaria, vt notatur in. c. suspensionis. de officio legat. possunt de nullitate suæ sententiæ cognoscere, vt in. l. si expressim. ff. de appellat. & in. l. 4. & ibi gloss. C. de accusat. & in. l. si vt proponis. & ibi. DD. C. quomod. & quād. iud. Secus verò erit si isti decem dies essent elapsi: tunc enim iam non sunt iudices, imò perempta instantia sunt priuatæ personæ, & non potest coram eis agi de nullitate: ita in terminis, & verissimè meo iudicio probauit Auen. Resp. 26. nu. 8. ibi. Quod si quidē, & in nu. 9. quod probō: tamen si Azeu. in. d. l. 2. tit. 16. lib. 3. nou. Collect. reg. n. 5. aliud visum fuerit, existimanti verbalem videri præd. distinctionem Auend. cum iurisdictione ad exequendum, duret etiam diebus illis elapsis, si iudici ordinario loci non sit remissa: & si durat, de nullitate possunt cognoscere, cum ex hoc pēdeat an sit exequenda sententia, nec ne. † Nā meo iudicio, hoc fundamentum non subsistit, nec verum est, vt pote nullo iure probatum: quinimo contra. d. l. 7. tit. 18. de las apellaciones, lib. 4. iunctis his, quæ latissimè circa eam. l. in proposito adduximus in nostro tractatu de iurament. confirmat. 3. par. cap. 5. num. 11. cum sequen. † Licet enim officium mercenariū deseruiens actioni, extinctū sit per sententiā, vt in. l. iudex postea quàm. ff. de re iudic. non verò nobile, vt per Bar. ibi, & ita secund. Alexā. ibi. num. 5. quoad exequendum nō finiatur: quod refert & sequitur Azeu. in. l. 1. num. 38. tit. 16. & in d. l. 7. tit. 18. num. 93. lib. 4. Quo fundamento motus idem author, in. d. l. 2. num. 5. tit. 17. de las nulidades, lib. 4. tenuit contra Auend. vbi supr. vt ex eius litera patet: hoc verū

est & procedit in iudice ordinario, cuius iurisdictioni, vel instatiq terminus statutus, ac præfixus non sit: at vero in rectoribus ciuitatis, vel villæ, quibus in gradu appellationis, in casibus in quibus cognoscere possunt per. d. l. 7. tit. 18. terminus est impositus ab eadem. l. eorū iurisdictioni, & instantiæ, ita vt illo transacto non remanent iudices, sed priuati. † Hinc est vt eorū instatiq & iurisdictione pacto partium prorogari non possit, nec restitutio in integrum aduersus lapsum eius cōpetat minoribus, vt latè probauimus vbi supr. præcipue. nu. 10. & 11. cū seqq. nu. 17. Ergo quāuis hi rectores possint exequi suam sententiam, vt in. d. l. 8. in fin. & præterea cognoscere de nullitate ipsius, intelligi debet iure optimo, durante termino suæ instatiq & iurisdictionis, & sic decem die rū: secus verò post, cū eorū sententiā definitiuā prima post dictos decem dies prolata eadē ratione sit nulla, vt probauimus vbi supr. ergo & lata super nullitatis causa, & executio prioris facta post dictos decem dies non valebit, ac proinde exequi non poterunt post. d. decem dies suam sententiā, nec de nullitate eius cognoscere post dictos decem dies, sed tantum intra eos ob defectū iurisdictionis, vt optimè probauit Auen. vbi s̄, & nos quoq; idem tenuimus. d. c. 5. nu. 14. & nunc libenter idem profitemur, & sentim⁹ proculdubio. † Et post prædictos decem dies exequetur sententiā præfatam decurionum prætor ciuitatis, vel villæ, & etiā ipse solus eo casu cognoscet de nullitate dictæ sententiæ. Et hāc opinionem, nempe quod iudices consistorij in causis appellationis de quibus possunt cognoscere, possint cognoscere de nullitate suæ sententiæ, intra terminum tamen dictorum decem dierum, memor sum iā hīc Cuitatē. in praxi deductā fuisse, & accepti sæpius idē praticari: Nec obstat verba illa. d. l. 7. por la justicia ordinaria, quia hoc per Philip. nostrū extensum est ad ipsos rectores, vt prædiximus: & iuxta

13 † Et iuxta prædicta est intelligendus idem Auend. cap. 6. præd. lib. 1. num. 3. in vers. & sic ibi, nec per iudices deputatos: dum tenet simpliciter, quod iudices deputati à Concilio nō possunt ferre sententiam super nullitate, si semel lata est in causa appellationis: imò quod iudex à quo debeat adiri, vt de executione suæ sententiæ cognoscat, & incidenter coram eo causa nullitatis tractabitur, ex doctrina Bar. in. l. sub conditione. §. 1. ff. de condit. instit. Hoc enim rectè procedit transactis præd. decem diebus datis decurionibus à præd. dict. l. 7. ad causam decidendam: secus illis durantibus, per 14 supradicta. † Et quod lata sententia in causa appellationis reuocatoria primæ, quando secunda sententia est nulla, quia fuit lata finita instantia; possit peti executio primæ, quia transiit in rem iudicatā, probat alios referens Alexā. consil. 59. num. 7. lib. 4. Et in hoc casu inquit, Auend. Respons. 26. num. 8. versic. constituto, quod iudices præd. sententiam nullam proferentes tenentur ad pœnam fiscalem, & intèresse causæ, ex capit. 95. in curijs de Valladolid, hodie est. l. 7. tit. 18. lib. 4. nou. Collect. reg. ibi: *Y mandamos* 15 *al dicho juez*. † Quæ lex non solum procedit in casu, quo loquitur, nempe quando præd. rectores sententiam definitiuam non proferunt in causa intra decem dies, post triginta datos ad concludendū in ea: sed etiam si intra præd. decem dies sententiam nullam proferant, idque euidenter ex actis appareat: quia perinde est, ac si non esset pronuntiatum, vt probat Auend. vbi supra, num. 6. 16 Vnde nota mirabilem * praxim, quod si tunc pars, quæ obtinuit posteriorem prædict. sententiam, opponit de ea, replicabit altera de nullitate ipsius, & sic iudex à quo aditus pro executione suæ sententiæ cognoscet incidenter de causa nullitatis secundæ sententiæ, iuxta opinionem præd. Auend. intellectu vt supr.

lapis scilicet decem diebus prædictis, & sic finita instantia secunda: ea namq; durate, coram omnibus iudicibus, qui secū dā sententiam protulere, agendum est de nullitate, vt resoluiimus; sed meo iudicio, est melior modus intentandi petere executionem prioris sententiæ, quia transiit in rem iudicatam, non obstante secunda sententia, quia nulla fuit, vt pote lata finita instantia, vel alia ratione legitima, quàm incipere agendo de nullitate principaliter de secunda sententiā, quāuis vterque modus iuridicus sit. 17 † Contra hanc sententiam Auend. dict. cap. 6. numer. 3. in vers. & sic. & in dict. respons. 26. num. 8. in fine. Et * praxim superiorem, tenet nouissimè D. Azeu. in. l. 2. tit. 17. infra hoc lib. 4. numer. 9. dicens, quod in hac specie si aduersarius, in cuius fauorem rectores protulerunt præd. sententiam nullā, petierit in euentum nullitatis præd. sententiæ pronuntari aliam similem validam super iustitia, vel iniustitia causæ principalis, iudex prædictus de nullitate cognoscens, possit, & teneatur cognoscere de iustitia, vel iniustitia causæ, & de nullitate sententiæ: tūc * ex cōmuni opinione, quæ habet, quod iudex cognoscens de nullitate sententiæ, potest & debet cognoscere de meritis causæ: tūc etiam quia sententia prima iudicis ordinarij exequi non debet aliter, quàm per rectorum sententiā quantuncumque nullam: ea igitur annullata, habet ordinarius iurisdictionem super meritis causæ: imò si hoc non fecerit, ab eo poterit appellari. 18 † Hæc tamen noua opinio ex supra dictis vera non videtur: nam si sententia decurionū lata in gradu appellationis intra dictum terminum decem dierum, est euidenter nulla, vt supponimus; perinde habetur, ac si non fuisset pronuntiata: ac proinde ipsi tenentur partilæ ad intèresse, ac si non pronunciaffent intra dictos decem dies. Si igitur soluere tenentur

tur parti interesse, prior sententia transiit in rem iudicatam Præterea, & quia respondendo ad primum fundamentum contrarium, communis sententia, cui innititur Azeued. vera quidem est ac rectè procedit regulariter, nempe in casu quo iudex cognoscit de suæ sententiæ vel inferioris nullitate, cū tunc habeat iurisdictionem ordinariã, vel in prima, in secunda, aut vltiori instantia per appellationem ad cognoscendum in consequentiã de meritis causæ: at verò procedere minimè, potest in nostra specie in qua & si iudex ordinarius simul cum rectoribus in gradu appellationis possit cognoscere de iustitia, vel iniustitia causæ principalis: attamen lapsa iam, & perempta illa instantia, per lapsum termini sententia secunda reuocatoria lata per decuriones in ea, nulla euidenter existere, iudex ordinarius exequitur sententiam suam primam principaliter: non quidem tãquam in gradu appellationis, quia is per lapsum termini à l. regia eidè signati, finitus fuit, sed tamquam ordinarius loci in alia noua prima instantia, pronanciando incidenter super nullitate sententiæ decurionum: at verò cum sententia prima ordinaria valida extincta appellatione, & sententia in eius gradu lata nulla existente, remãserit forma, idem iudex non poterit reuocare suam sententiam huiusmodi, quia esset proferre sententiã contra sententiã transfactã in rem iudicata, ac per consequens faceret nullitatẽ notoriã. l. 1. C. quand. prouocare non est necesse. l. 15. ritul. 1. & l. 1. tit. 2. p. 3. Sicque lites breuiiores in longius tẽpus protenderentur. Quod si prima sententia fuerit etiam nulla, poterit contra eam de nullitate agi intra 60. dies, & à sententia lata, super hac nullitate iterum de nullitate agi non potest: sed tantum ab ea appellari, vt in l. 2. tit. 17. lib. 4. nou. Coll. reg.

Quinimò eadẽ ratione existimo appel-

lari posse à sententiã iudicis ordinarij (coram quo fuit petita exequutio suæ sententiæ, & de nullitate incidenter actũ cõtra sententiã decurionũ, * iuxta superiorem praxim, ac sententiã Auedan.) lata in hoc iudicio si ipsa iniusta fuerit, & super hac tantum iniusta causa iterum per appellationem deferretur ad consistorium, in quo de iniustitia huius vltimæ sententiæ iudicis ordinarij, vel de iustitia eius agetur: non verò de prioris sententiæ meritis, cū transierit iam in rem iudicatam. Secundum fundamentum in contrarium adductum, nihil quod astringat concludit, quinimò ex præcedentibus proximè remanet dilutum: cum prima sententia transfacta in rem iudicatam, debeat etiam exequi, absq; secunda sententia decurionum, quæ tunc temporis non est necessaria.

QVÆST. XXVI.

SVMARIA.

- 1 *Causa decimales, & aliæ spirituales tractandæ sunt apud iudicem Ecclesiasticum.*
- 2 *Sed hoc procedit quoties quæstio iuris in eis vertitur: si verò quæstio facti sit, ad vtrumque iudicem Ecclesiasticum, & laicum cognitio earum pertinet.*
- 3 *Quæstio iuris in causis spiritualibus, & eis annexis etiam inter laicos nõ tantum principaliter, sed necetiam incidẽter coram iudice seculari agi potest.*
- 4 *Quòd si prius causa temporalis coram iudice laico cæpta esset, si spiritualis postea illi præiudicialis, coram iudice Ecclesiastico inroduceretur, in huiusmodi*

- huiusmodi specie cessare debet temporalis, quousq; finiatur spiritualis.*
- 5 *Cap. tuam de ordin. cognit. intellectus.*
 - 6 *Causa præiudicialis intentata facit quiescere omne iudicium, vt hic.*
 - 7 *L. 5. tit. 1. lib. 4. nou. collect. Reg. intellectus.*
 - 8 *Cap. 20. sess. 24. sacri Cõcily Tridët. intellectus.*
 - 9 *Ecclesia vel clericus duos potest habere iudices contra laicos, cum quæstio facti vertitur super decimis.*
 - 10 *Conductor laicus decimarum non potest conueniri actione personali ex locato ad mercedem coram iudice Ecclesiastico.*
 - 11 *Conductores decimarum rectè eas exigere possunt coram iudice Ecclesiastico aduersus laicos decimare debentes.*
 - 12 *Conductor laicus, fructuum & reddituum beneficiorum, conuenire non potest alium laicum, emptorem, vel conductorem decimarum illius beneficij coram iudice Ecclesiastico, sed tantum coram laico competenti sub pœnis legum huius regni.*

Quæst. XXVI.

In l. 5. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg.

Vtrum causæ decimales & aliæ spirituales, semper, & indistinctè tractandæ sint apud iudicem Ecclesiasticum?



Vero circa hanc l. an semper, & indistinctè causæ decimales & aliæ spirituales tractandæ sint apud iudicem Ecclesiasticum? &

videtur id indubium ex nostra l. ibi; *Excepto en las causas criminales, beneficiales, decimales y matrimoniales, &c.* Nam cū hæc l. in sui principio prohibuisset laicos conueniri posse per aliquem iudicem Ecclesiasticum in capite Episcopatus, vel Archiepiscopatus, *pues tienen otros jueces inferiores ante quien en los casos permitidos de derecho los pueden demandar:* excipit nunc prædictas causas simpliciter, & indistinctè: ergo siue quæstio sit iuris siue facti rei spiritualis, ad Ecclesiasticum iudicem semper pertinet cognitio earum: & in terminis attẽto iure communi, hoc probarunt Cuman. Ioan. de Imol. & quidam alij contra Bart. ibi in l. Titia. ff. solut. matrim. quorum opin. * communem esse contra Bart. testatur Franciscus de Aret. in l. omni nouatione cessante col. 2. nu. 3. C. de sacrosanct. Eccl. prout eos refert, licet non sequatur. D. Antoni. de Padilla in l. 1. num. 57. circa fin. vers. *quanuis.* C. de iur. & fact. ignor. & inquit D. Couarr. in quarto de sponsalib. 2. parte. c. 8. §. 12. num. 3. quòd cõsultius res agetur, si oblata incidenti super matrimonio, vel alia causa Ecclesiastica quæstione etiam facti corã iudice seculari, is, cuius interest, ad Ecclesiasticum iudicẽ accesserit, ab eoq; petierit, vt illius quæstionis cognitionẽ assumat, atq; iudicem laicum inhibeat, ne in ea etiam incidenter procedat: tunc enim si iudex secularis nondum cœpit id negocium tractare, Ecclesiasticus citatis his, quos id tangit, eandem incidẽtem causam expediet, vt cõsultat Gerard. sing. 96. Et prædictæ primæ sententiæ fauere videtur sanctum Concilium Tridët. sess. 24. c. 20. de reforma. ibi, Ad hæc, causæ matrimoniales & criminales non Decani, Archidiaconi, aut aliorum inferiorũ iudicio etiam visitando, sed Episcopi tantum examini & iurisdictioni relinquuntur, &c. dum simpliciter & indistinctè, id ita determinat, & in causa decimali indistinctè quòd iudex Ecclesiasticus cognoscat contra

contra laicos, tam quoad quæstionem iuris, quam facti, pluribus iuribus probat D. Suarez de Paz in sua praxi Eccles. in 2. præiud. 2. tom. numer. 22. fol. 7. col. 4. ad fin. vers. cognoscit etiam iudex Ecclesiasticus, & allegat sacrum Cõcilium Trident. sess. ion. 25. de reformat. cap. 12. ibi; Aut quia ab alijs soluendas temere occurrant: & ibi, Qui eas dare noluerint, aut dantes impediunt, res alienas inuadunt & ibi, Qui verò eas subtrahunt, aut impediunt, excommunicentur: citat etiam Nauarr. in manual. Latin. cap. 12. num. 32.

2. † Sed nihilominus in hac specie distinguendum est, ut si quidem quæstio iuris sit, atque vertatur in causis spiritualibus; tunc ad iudicem Ecclesiasticum tantum, non verò ad secularem pertineat cognitio: si verò de quæstione facti agatur, ad utrumque iudicem spectet; ita enim distinxit Bart. in l. 2. col. 2. num. 4. ff. de iurisdic. omn. iud. vbi Curt. num. 48. testatur hanc distinctionem esse * communiter approbatam, & * consuetudine receptam. Orosius. num. 27. Tenuit quoque idem Bart. in l. Titia. num. 6. & 7. ff. solut. matrim. & ibi * cõmuni. DD. Idem Bart. in l. quoties col. 1. vers. tamen. ego consueui. C. de iudic. & ibi * communiter DD. & vltra ordinarios vtrouque hanc distinctionem testatur * cõmuniter approbatam plures citans D. Couarruu. vbi supra, & infinitos auctores allegans D. Anton. de Padilla vbi supra, dicens esse veram, & communem, & quòd eam ex * cõsuetudine conseruari in mundo, affirmat Bald. in l. filium eum diffinimus. num. 13. ff. de his, qui sunt sui, vel alien. iur. Auiles in cap. 50. preto. in glo. vsuras per totam: estque * communis verissima, & tenenda, ut late deduximus in nostro tractatù de iuramento confirmat. r. p. c. 2. nu. 35.

3. Quod adeò procedit, ut causa spiritualis, vel spirituali annexa, etiam inter laicos non tantum principaliter, sed neque incidenter coram seculari iudice

agi potest, & intellige super quæst. iuris; ut alios citans probat, & tenet Azeued. in l. 10. num. 43. infra eodem.

4. Quinimò etiam si prius coram iudice laico cõcepta esset causa temporalis; si spiritualis, postea illi præiudicialis coram iudice Ecclesiastico introduceretur, cessare debet temporalis, siue sit prius, vel posterior intentata, quotiesq; finiatur spiritualis. Hic est textus famosus in materia in capit. tuam. de ordin. cognit. cuius verba sunt hæc: Tuam nõ credimus latere prudentiam, causam natalium reginæ Cypri ad examen nostrum (ut pote, quæ ad forum Ecclesiasticum pertinet) esse delatam: & quia verò ante quam natalium causa terminata esset, depedente ex illa successione causam, incipere, nihil aliud esse quam diuersis processibus intricare negotium, & confusione quadam iudicij ordinem perturbare, mandamus, quatenus si fortè ab ipsa regina fueris super hoc requisitus, donec dicta causa natalium Apostolico iudicio finem accipiat, patienter expectes. † Et quamuis ibi euidenter minime constet, an causa temporalis prius fuerit intentata, vel post spiritualem, ratio illius text. militat in vtroque casu: quia per id quod iudicabitur in præiudiciali, cõstabit quid faciendum sit in causa successione quæ ab illo dependet. Itaque vtroque modo procedit text. ille, siue causa temporalis præcedat, siue subsequatur præiudicialè spirituale, cū ab hac illa depēdeat, secund. Abbatem ibi num. 7. post Innocē. & probatur in cap. lator, qui filij sint legitimi. Imò idem patet ex dict. cap. tuam. iuxta intellectum glossæ secundæ ibi, fuit enim ibi prius actum de successione coram iudice seculari, & oppositum fuit à reo de natalibus actoris: & hæc est * communis lectura illius text. secund. Abba. ibi numer. 7. & resoluimus vtrumque dict. capit. 2. numer. 13. & 14. vbi etiam. nu. 11. cum seqq. præcipue. num. 15. † quòd causa præiudicialis

5. † Et quamuis ibi euidenter minime constet, an causa temporalis prius fuerit intentata, vel post spiritualem, ratio illius text. militat in vtroque casu: quia per id quod iudicabitur in præiudiciali, cõstabit quid faciendum sit in causa successione quæ ab illo dependet. Itaque vtroque modo procedit text. ille, siue causa temporalis præcedat, siue subsequatur præiudicialè spirituale, cū ab hac illa depēdeat, secund. Abbatem ibi num. 7. post Innocē. & probatur in cap. lator, qui filij sint legitimi. Imò idem patet ex dict. cap. tuam. iuxta intellectum glossæ secundæ ibi, fuit enim ibi prius actum de successione coram iudice seculari, & oppositum fuit à reo de natalibus actoris: & hæc est * communis lectura illius text. secund. Abba. ibi numer. 7. & resoluimus vtrumque dict. capit. 2. numer. 13. & 14. vbi etiam. nu. 11. cum seqq. præcipue. num. 15. † quòd causa præiudicialis intentata

intentata facit. quiescere omne iudiciū prius, siue postea fuerit intentatum, siue ciuile, siue criminale: & quod tunc inhibitiō iudicis ecclesiastici super eodē facta iudici seculari, valeat & teneat, sitq; iusta.

7. † Superioribus non obstat nostra lex Regia, dum simpliciter, & indistinctè disponit prædictas causas ad forum ecclesiasticum spectare: hoc em̄ procedit in casibus à iure expressis, ut patet ex verbis præcedentibus eiusdē. l. ibi: *En los casos permitidos de deuecho.* Neq; quod DD. nonnulli. 5. citati priorē sententiam tenuerint: nam verior & * magis communis sententia, proculdubio contrariū habet cū distin. Bartol. secundo loco posita, ut vidimus.

8. † Non etiam obest. d. cap. 20. sess. 24. Conc. Trid. quia eod. modo debet intelligi, atq; iuxta doctr. cõmunè distingui.

9. † Neq; etiam quod ex Suarez de Paz adduximus in causa decimali: nam fate-mur, quod ecclesia, vel clerici duos ad hoc iudices habere poterunt, cū quæst. facti vertitur super decimis contra laicos, eas soluere recusantes, cū tantū de hoc agit, an decimæ sint solutæ, vel an teneatur ille soluere, vel alius (non autem de iure decimarū) ut cum Feder. de Senis conf. 245. tenet D. Couar. in pract. qq. cap. 35. nu. 2. dicens se non admittere quandam opinionem tenentium hoc casu, causam contra laicū solum pertinere ad iudicem secularem, quia videt posse laicos ad solutionem decimarū censuris & alijs modis per ecclesiasticū iudicem compelli, ut ibi pbat: quod & nos sequuti fuimus lib. 1. Canic. qq. c. 33. num. 50. & postea Azeue. in l. 10. j. e. o. n. 58. in prin. Et hoc modo est intelligendus D. Paz vbi. s. & capita Conc. Trid. quæ ipse allegat probantia, recusantes soluere decimas, aut dare impediētes, occupātes, vel vsurpantes, excommunicandos esse: nõ em̄ ex hoc phibetur petitio decimarū à laicis coram seculari iudice, quoties quæstio facti tantum vertitur.

10. † Ex s̄ dictis deduci videtur, cõductorem laicum decimarū non posse conueniri apud iudicē ecclesiast. actione personali ex locato ad mercedē, quia tūc non agit de restitutione rei ecclesiast. vel spiritualis: hoc est, de decimis soluēdis, sed de soluendo pretio in locatione conuēto: conueniendus igitur erit pro eo apud iudicē laicū: quod si apud ecclesiasticū ceterur, poterit iudicium ipsius declinari, nisi in conductionis contractu se submiserit iurisdictioni ecclesiæ, cõsulis & alijs Canonice legis, aut iuramentū de pretio soluendo præstiterit, ut rectè probauit Couar. vbi. s. d. n. 2. vers. Quinto. & post eū alios allegans in conductore fructuū loquens decif. Pedemon. 32. per totam. quos nos sequuti fuimus. d. c. 33. Canon. qq. n. 39. & nouissimè post nos D. Azeu. in d. l. 10. j. e. o. n. 58. dicēs, ex cõsuetudine tribunalium ecclesiast. quorū notitiam ipse habet, similes cõductores conueniri coram ecclesiast. iudice, pro eorūdem fructuū solutione, siue se submiserint iurisdictioni ecclesiast. siue non, quantumuis declinei iurisdictioni ecclesiastica: & * quod sic vidit pluries causas similes remissas ecclesiastico per cancellariā Vallisolet. in illa Placentina ciuitate, & sic consulit cõsuetudinem esse pbandam: quod ego necessarium dico, aliàs seruandum erit quod prædiximus. Fortè in casib⁹ in quibus vidit Azeued. partes se submiserant iurisdictioni ecclesiast. vel iuramentum præstiterāt de soluēdo pretio cõtractus locationis, & conductionis: quia in illa ciuitate est quidā tabellio specialis titulo Regio creatus ad conficiendas obligationes reddituū ecclesiast. qui vulgò appellatur *Escrivano de rētas ecclesiasticas*: hunc autem credendum est adijcere in præd. obligationib⁹ iuramentū, ut potest iuxta. l. 11. in fi. tit. 1. lib. 4. nou. Coll. Reg. vel partium submisionem iurisdictioni ecclesiastice: sicq; nil mirum, quòd iudex ecclesiasticus conductores huiusmodi

Z compellar

compellat ad solutionem pretij conductionis decimarum conuenti: & quod Pinciana cancellaria remittat causas huiusmodi ad iudicem ecclesiasticum. Quod si adhuc hoc cessante, consuetudine legitime præscripta introductum illud sit, idque probetur non dubito valere huiusmodi consuetudinem: ipsa tamen cessante, tenendum est quod prædiximus. Hic Ciuitatem, non adest talis consuetudo, quinimò semper huiusmodi conductores conueniuntur, si sunt laici coram iudice seculari, non verò coram ecclesiastico, quia se obligat coram tabelionibus *del numero*, & non iurant nec se submitunt iurisdictioni ecclesie: quo iure utimur quotidie.

11 * Conductores tamen ipsi decimarum, eas rectè exigere possunt, virtute cessionis sibi factæ: hoc est *del arrendamiento, o recudimiento* aduersus laicos decimare debentes coram iudice ecclesiastico, qui competens est causæ decimalis, cum quæstio iuris vertitur: quia iudex laicus incapax est huiusmodi causæ spiritualis. præterquæ si agatur, an decime sint solutæ, vel an teneatur ille soluere, vel alius: quia tunc non tantum laicus conductor, sed & ipsi Clerici poterunt apud iudicem secularem laicam solutionem decimarum recusantem compellere ad eas soluendas: secus si agatur de iure decimandi, vel de exemptione, aut priuilegio ab earum solutione liberate, ut prædiximus cum Couar. Sed hinc Ciuitatis. * praxis obtinuit, ut conductores decimarum conueniant regulariter & indistinctè laicos decimarum solutionem recusantes coram iudice ordinario loci ecclesiastico.

12 * Conductor tamen laicus fructuum, & reddituum ecclesiasticorum alicuius beneficii conuenire non poterit alium laicum emptorem vel conductorem decimarum illius beneficii coram iudice ecclesiastico, sed tantum coram laico competenti sub pœnis legum huius regni: quia mutatio-

ne personarum mutatur & qualitas, & perditur priuilegium rerum ecclesiasticarum, ut in terminis dicit se obtinuisse D. Castill. in l. 6. Tau. in glos. *De qualquier calidad*: & in l. 13. Tau. in glos. 24. horas. vers. Ex quo infertur. Quod sequuti fuimus, dict. c. 33. Cano. qq. num. 49. & nunc quoque; pbat Azeued. in d. l. 10. j. eo. n. 59.

Q V Æ S T. XXVII.

S V M M A R I A.


- 1 *Ecclesia, monasteria, ecclesiasticaque persona habentes super redditibus Regijs, quæcumque iura situata, non possunt conuenire laicos receptores, Regios conductores, vel alios collectores, super eisdem coram iudicibus ecclesiasticis, sed tantum coram iudicibus secularibus Regijs, sub pœna amissionis, ut cauetur legibus Regijs hinc citatis, quæ valide sunt.*
- 2 *An idem procedat in capellania, monasterio, vel hospitali, fundatis, & erectis cum consensu & auctoritate Episcopi ex redditibus temporalibus, & num. seqq. eligitur opinio negatiua, & ampliatur. n. 3. in redditibus annuis de nouo emptis subrogatis in locum redemptorum.*
- 4 *Subrogatus sapit naturam subrogati.*
- 5 *Conductores laici decimarum, vel fructuum ecclesiasticorum conueniri non possunt pro mercede locationis coram iudice ecclesiastico.*
- 6 *Quod resoluius in. q. principali, de qua nu. 2. procedit in redditibus fundatis, & constitutis super rebus priuatorum: secus in iuribus Regijs.*
- 7 *Bona patrimonialia Clericorum non gaudent priuilegio ecclesiastico.*
- 8 *Quod procedit etiam in patrimonio clerici, ad cuius titulum sacrum ordinem recepit.*

Q V Æ S T.

Quæst. XXVII.

In l. 6. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg.

Redditus temporalis Ecclesiarum, & c. an possint exigi contra debitores laicos coram iudice Ecclesiastico?

1  *V*aro. Hac. l. cauetur, *que las yglesias, y monasterios, clerigos, y capellanes del Rey, que tuuieren priuilegios de los Reyes, de mercedes, o limosnas, o dineros, o de otros derechos*, non possint super eis, & ab eis dependentibus conuenire laicos, receptores Regios, conductores, vel alios collectores coram iudicibus ecclesiasticis. sed coram iudicibus secularibus Regijs, sub pœna amissionis sic concessorum: quod etiam ad literam cauetur in l. 10. tit. 7. j. lib. 9. huius nou. Coll. Reg. ybi generalius præcipit, *Que las yglesias, monasterios, clerigos, o personas de orden, y otros qualesquier ecclesiasticos que ha y tienen de los Reyes. qualesquier maravedis y doblas, y florines, y otras qualesquier cosas, por qualesquier priuilegios y mercedes, situados y saluados en qualquier manera, o que los ouieren y ha de auer por cartas Reales de libramientos, los demanden ante los juezes Reales seculares, y no ante los ecclesiasticos, ni sus conseruadores, so pena de perderlo: quæ lex valida est, neque Canonibus expressè aduersatur, secund. Menchac. de success. creat. §. 26. nu. 66. & cum eo transit nouissimè Lassarte de de Molin. de decim. vendit. c. 18. nu. 9.*

2 † Quid si ecclesiastica capellania, monasterium, vel hospitale sit fundata, constructa, erecta, fundatum, vel constructum, aut erectum ex redditibus temporalibus, cum consensu & auctoritate Episcopi ordinarij loci, vel postea confirmata, vel confirmatum ab eod. an ecclesia huiusmodi, capellanus, & oconomus. d. Ecclesie, monasterij, vel hospitalis præd. possit conuenire laicos præd. annuos redditus

soluere debentes, coram iudice ecclesiastico ordinario loci, sine incurfu pœnæ nra. l. vel an teneatur eos conuenire coram suo iudice seculari, sub pœna huius legis? Et videtur primò, esse conueniendos coram iudice suo seculari: tum ex nostra lege, tum etiam, quia regulariter actor debet sequi forum rei: tum & tertio, quoniam bona & redditus, quibus fuit fundata, vel erecta præd. ecclesia, capellania, hospitale, vel monasterium, erant temporalia, & profana, ac de iurisdictione Regia: ac proinde laici eorum debitores pro eisdem conueniri deberent coram suo iudice seculari, non verò coram ecclesiastico. Per approbationem igitur, vel confirmationem Episcopi iurisdictione Regia præiudicari non debet sine voluntate & consensu ipsiusmet Regis, iuxta regul. id. quod nostrum. de reg. iur. & l. fin. ff. de pact. cum similib.

Nihilominus tamen contrarium in nostra specie cetero esse iure verius, & tenendum, nempe in debitoribus reddituum annuorum redimibilium, vel perpetuorum pertinentium ad ecclesiam, capellaniam, monasterium, vel hospitale constructum, erectum, vel confirmatum, auctoritate Episcopi, ex donatione & fundatione ipsius, put in termin. tenet D. Azeued. in l. 10. j. eo. nu. 46. Quod præmaximè procedit, si in erectione, vel confirmatione ecclesie, capellane, monasterij, vel hospitalis, Episcopus, vel eius Vicarius bona ipsa temporalia in spiritualia & ecclesiastica commutauerit, & transfuderit, put sepius factum vidi in capellanijs erectis auctoritate Episcopi, vel eius Vicarij. Cum enim aliquid est spirituale, vel spirituali annexum, non licet, etiam inter laicos, principaliter, nec incidenter de eo agi coram iudice seculari, sed coram ecclesiastico tractandum est, ut resoluius supra in. q. modo præcedenti.

Non obstat primum fundamentum supra pro contraria parte adductum, nempe nostra lex: ea enim & similes loquuntur in gratia & donatione à Rege prædictis

prædictis locis pijs, & Clericis factis: tunc enim bona illa non amittunt suam propriam naturam temporalitatis, ita ut in alteram diuersam transeant. Præterea cum gratia illa facta sit à Rege, merito ut ab eò lege lata generaliter auferri possit, si eius iurisdictio super illam concernentibus illudatur.

Non obstat & secundum, quoniam regula illa, quòd actor debeat sequi forù rei, procedit in temporalibus: secus in spiritualibus, vel saltè spiritualibus annexis, ut prædiximus. Tertium quoq; cessat, quoniam cum bona hæc sint effecta spiritualia, vel eis annexa, ipsemet Rex generaliter id concessisse videtur, ut patet ex d. l. 10. infra eod. tit. ibi: *Sobre dendas, o cosas profanas a la Iglesia no pertenecientes*. Hi autem redditus non sunt profani, sed spiritualibus annexi, & ad Ecclesiam pertinentes: ergo à contrario sensu non continetur sub prohibitione dict. l. 10. nec nostræ legis. † Imò eadem ratione idem videtur dicendum, in annuis redditibus postea de nouo emptis in locum aliorum, qui fuerunt redempti, cum in eorum locum subrogentur, ac proinde debeant sapere ipsorum naturam: arg. regulæ vulgaris, † quæ habet, quòd subrogatus debet sapere naturam subrogati, ut in l. si donatæ. §. si sponsus. ff. de don. inter vir. & vxor. & tradit l. si in l. si grege. col. 2. vers. nono. ff. de leg. 1. Decian. conf. 35. num. 65. vol. 1.

‡ Hæc tamen nostra principalis sententia minimè procederet in conducto-ribus laicis bonorum, vel fructuum Ecclesiasticorum, etiam decimarum: hi namq; conueniri non poterunt coram iudice Ecclesiastico, pro pensione vel mercede conductionis: quia per locationem, & conductionem inducitur nouitas quædam: ideòq; pensio seu merces conuenta soluenda non est spiritualis res, nec spiritualibus annexa, sed noua pensio, debita ratione contractus initi cum laico, ac

proinde amisit naturam priorem, & est res merè profana, ideò coram iudice seculari à laicis exigenda erit; non verò coram Ecclesiastico, præterquam in tribus casibus. Primus est, si conductores laici iurisdictio Ecclesiæ se submiserint pro solutione pretij, vel pensionis, locationis, & conductionis. Secundò, si iurauerint eam soluere, tunc enim ratione iuramenti poterunt pro ea itidem conueniri coram iudice Ecclesiastico. Tertio, si consuetudo legitime præscripta adfit, etiam his semotis, ut resolui- mus supra in quæst. præcedenti num.

* Secundò suprad. omnia locum habere videtur in redditibus annuis, fundatis & constitutis sup reb^o priuatorum: non verò in iuribus Regijs, quia in hac specie Regij conductores, aut fideles collectores coram iudicibus secularibus Regijs, non verò coram Ecclesiasticis conueniendi sunt sub pœna nostræ legis, & est lex generalior. 10. tit. 7. lib. 9. ibi: *En qualquier manera, o que los ouieren, o han de auer por nuestras cartas de libramiento*. & in hac nostra l. 6. ibi: *Pues esto pertenece a nos, y a la nuestra jurisdiccion, y de los dichos nuestros predecesores*.

† Clericis autè pro suis rebus patrimonialibus priuilegium Ecclesijs concessum minimè competit, nisi in casibus à iure expressis, ac proinde aduersus laicum restitutionem in integrum coram iudice seculari petere debet, si lædantur, non verò coram iudice Ecclesiastico, ut cum * cõmuni resoluius lib. 1. Canon. quæst. c. 34. nu. 11. & 12.

* Quod procedit etiã in patrimonio Clerici, ad cuius titulum sacrum ordinem recepit, ne mendicare cogeretur in ignominiam ordinis: adhuc enim huiusmodi patrimonium ex hac assignatione non efficitur Ecclesiasticum, nec habet priuilegium bonorum Ecclesiarum, ut rectè resoluit D. Couar. lib. 1. var. resol. 9. 4. num. 4. cum alijs contra nonnullos.

QVÆST.

QVÆST. XXVIII.

S V M M A R I A.

- 1 Index quis cognoscat de viribus, valore, vel interpretatione priuilegij? & num. seqq.
- 2 Recurrendum est directò ad Regem, vel Principem, qui priuilegium concessit pro declaratione illius.
- 3 Si contendatur principaliter de valore & intellectu priuilegij, ad Principem recurrendum est: si verò incidenter, index inferior potest cognoscere: sed an hoc procedat etiam de iure Regio? num. 4. cum sequentibus.
- 5 Qualibet gratia Principis appellatur priuilegium & donum.
- 6 Lex. 27. tit. 18. part. 3. intellectus, & nu. 9. cum sequentibus: & num. 19. ubi etiam agitur de lege. 2. & 28. eiusdem tituli.
- 7 Donadia Regis, quæ dicantur, & numer. 10. ubi quòd debet nominare omnes fines huiusmodi priuilegij.
- 8 Concessio Principis, quæ sequitur ius, non dicitur priuilegium, sed gratia vel beneficium.
- 11 Priuilegia confirmationis, quid debeant continere.
- 12 Cartas foreras son cartas en que el Rey da algun fuero a otro, en que se deue nombrar la razon por que lo da.
- 13 Cartas de gracia quales son, y que deuen contener.

- 14 Cartas del Rey: unas se ganam segun fuero: y otras contra fuero: y otras no se ganam segun fuero: pero no son contra fuero: y quales sean unas y otras, & num. 15.
- 16 El priuilegio de donadio de heredad, o de otra cosa que el Rey da a otro, no lo deue ninguno juzgar sino el mismo Rey, que lo concedio, o los que reynaren despues del.
- 17 De los otros priuilegios que son de confirmacion en forma comun, pueden conocer y juzgar los juezes ordinarios de las tierras donde fueren mostrados.
- 18 De las otras cartas y priuilegios foreros, y de las otras gracias en que se da quitamiento de pecho, portazgo, o otra cosa, si naciere contienda sobre ellos deuen juzgar los juezes ante quien pareciere.
- 20 Ratio differentia inter præd. priuilegia, quare de prioribus solus Rex cognoscat & indicet: de reliquis verò iudices ordinarij.
- 21 Lex. 6. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg. intellectus, & num. 22.
- 23 Concessa immunitate omnium iurium Regalium, an gabella hoc nomine contineatur, ad quos pertineat declaratio?
- 24 Cause nobilitatis descendentes ex priuilegio, ubi debeant tractari?

QVÆST. XXVIII.

In l. 6. tit. 1. lib. 4.

Iudex quis sit competens, quādo dubitatur de viribus, & valore priuilegij.



VERŌ secundo circa eandem. quid si non contendatur super executione gratiæ, atq; priuilegij Regij, nec super exactiōe redditus, vel quātitatis in eo contentæ (quia tunc coram iudice seculari Regio, non verò corā Ecclesiastico agendum est, vt in nostra lege) sed dubitatur de viribus, & valore priuilegij, vel de intellectu verborum ipsius, quis iudex erit competens, & adiri debeat. & videtur idē tunc etiam esse dicendum, vt in l. 27. circa fin. tit. 18. p. 3. ibi: *E si en las otras cartas foreras, o de gracia que el Rey faga, nasciere contienda sobre ellas, deuenlas otro si juzgar los juezes ante quien parecieren, tomando el entendim.eto dellas a la mejor parte, e a la mas derecha, e a la mas provechosa, e a la mas verdadera, segun derecho:* quod si iudex aliud malitiose iudicauerit, infamia notandus est, eiusq; sententia erit nulla, & partes adire debēt Regem pro declaratione illius dubij, prout sibi videbatur faciēda, vt in d. l.

* His nihilo secius non obstantibus, contrarium est tenendum, imò quod in specie nostræ quæstionis ad Regem, vel Principem, qui concessit dictum priuilegium, directò recurrendum sit pro declaratione illius: non verò ad alios iudices: primò arg. tex. in l. fin. C. de legib. ibi, Vel quis legum ænigmata solvere, & omnibus aperire idoneus esse videbitur, nisi is, cui solij legislatorē esse, concessum est: vbi notāt DD. quod eius est interpretari, cuius est cōdere. Secundo per text. expressum in c. cum venissent,

de iudic. vbi ita dicitur: Cum super priuilegijs sedis Apostolicæ causa vertatur, nolimus de ipsis per alios iudicari: & ibi Doctores * communiter ita hanc materiam declarant, præcipue Ioannes Andreas, Antonius de Butrio, Abbas, Imola, Felinus, & Decius: ex quorum dictis hæc resolutio colligitur: * quod aut contenditur de valore priuilegij, seu de intellectu & interpretatione, concernente validitatem priuilegij principaliter, & Princeps debet cognoscere, aut incidenter est quæstio, inter partes super priuilegio ad ipsarum præiudicium, respectu causæ de qua agitur, & tunc iudex inferior potest cognoscere: & vbi verba non sunt clara interpretari priuilegium, nisi dubium esset arduum & inexplicabile: quo casu recurrēdum esset ad Principes, vel nisi Princeps esset in loco, vbi faciliter posset consuli: vel nisi iudex velle remittere declarationem, quia posset. Hanc resolutionem sequuntur etiam Gregor. Lop. in dict. l. 27. gloss. 1. & Ioan. Garf. de nobilitate. gloss. 1. §. 1. num. 2. cum sequentibus: & præbatur in principio dict. l. 27. iuncta l. nostra. 6. ibi enim dicitur: *Que priuilegio de donadio del Rey no le deue ninguno juzgar sino el mismo, o los otros que reynaren despues del.* Quod etiam ad litteram præbat. l. 2. in vers. *E quādo acacciere*, tit. 1. p. 2. In nostra autem lege cauetur, quod prædiximus in principio quæstionis præcedentis. Et hæc de iure communi.

† Superest vt videamus, an hoc procedat etiam de iure Regio, attenda dict. l. 27. circa fin. in vers. *Et si en las otras cartas*, quæ videtur contraria sui principio: ibi enim habetur, vt vidimus, quod de priuilegijs rerum donatarum a Rege solus Rex cognoscit, non verò alius. At verò in dicto versic. *E si en las otras*, dicitur, quod de gratia, quam Rex fecerit, cognoscant iudices eo modo, vt supra pro contraria parte retulimus. Quod si ipsi

ipsi aliter malitiose iudicauerint, adeatur
5 Rex pro declaratione illius dubij. † Et tamen quælibet gratia Principis appellatur priuilegium & donū, vt dicit Bald. in cap. inuestitura. de noua forma fidei. quem sequitur Auend. in suo dictionar. verb. priuilegium. & Greg. Lopez ibi in gloss. gratia. ergo lex hæc. 27. sibi ipsi est contraria in principio, & in fine. Quid dicendū? Et Greg. Lop. ibidem in gloss. gratia. duobus modis conciliat eā legē. Primo, q̄ forte possit dici, vt principium loquatur quando est dubiū circa priuilegium Regis, super rebus ab eo donatis de patrimonio Regali, veluti si donauit aliquod castrum, vel aliud quid simile.
7 † Hæc enim iuxta leges Partitarum dicuntur donadia Regis, vt habetur in l. 22 & 23. tit. 13. par. 2. & in multis alijs, vt de histantum cognoscat Rex donator, vel eius successores in Regno, vt dicitur in princ. d. l. 27. De alijs verò gratijs, quæ non euacuant patrimonium Regis, sed fiūt a Rege alijs, possit cognoscere quilibet iudex competens, siue contendatur principaliter super valore gratiæ, vel super eius interpretatione, siue cognoscatur incidenter: & quod sic limitentur, ea, quæ habentur de iure communi, quæ supra retulimus.

Vel secundo, quod aut Rex concedit, ea, quæ non sunt solita concedi, veluti res non infeudabiles concedit in feudū, vel sceminæ contra rigorem consuetudinis feudorum, & tunc de tali priuilegio solus Princeps cognoscat, quasi disputetur de eius substantia. † Si autem concessio Principis sequatur, tunc non dicitur priuilegium, sed gratia vel beneficium, iuxta doctrinam Bald. in præludijs feudorum ad fin. Sicque de hoc ultimo casu loquitur. d. l. 27. circa finem, vt de tali gratia quilibet iudex possit cognoscere.

Ego verò sequor primū intellectum, & conciliationem Gregor. Lop. proba-

tam in d. l. 27. in sui principio. Et vt melius illa intelligatur, & sic lex hæc sibi ipsi non cōtradicat, † præsuppono, quod eadem. l. 27. in tota sui contextura loquitur in triplici genere & differentia priuilegiorum & chartarum Regis, quæ omnia priuilegia dicuntur, vt patet ex principio legis; ibi: *Quien deue juzgar los priuilegios e las cartas, si alguna dada ha acacciere, quereamos lo mostrar por esta ley.*

Primum priuilegium de quo loquitur lex illa est: *El de donadio de Rey, y este no lo deue ninguno juzgar, sino el mismo, o los otros que reynaren despues del, vt patet ibi. Onde dezimos, &c.*

Alia & secunda sunt priuilegia, que son de confirmacion, en que se dice, que valgan assi como valieron hasta aquel tiempo en que fueron confirmados, e hasta otro tiempo señalado, como valieron en tiempo de otros Reyes. O en las q̄ dice: *Saluo los derechos de los priuilegios de otros Reyes, o de otros: y estos bien los pueden juzgar aquellos que son puestas para juzgar aquellas tierras de los priuilegios fueren mostrados*, de quibus loquitur lex illa in. 2. p. ibi: *Los otros priuilegios.*

Latertera manera de priuilegios es las otras cartas foreras de gracia que el Rey haze: *E si sobre estas nasciere contienda, deuenlas juzgar los juezes ante quien parecieren, tomando el entendimiento dellas a la mejor parte e a la mas derecha y mas provechosa, segun derecho.* Beneficia enim Principum sunt latissimè interpretanda, vt in l. beneficium. cū simil. ff. de constit. Princip. & de his loquitur tertia pars & vltima illius legis, ibi: *E si en las otras, &c.*

† Hoc sic præhabito, priuilegio de donadio, de quo loquitur. d. l. 27. in. 1. p. se llama de donadio de heredamiento, o de otra cosa que el Rey da a vno. Y este tal priuilegio de donadia de heredamiento deue nombrar todos los terminos de aquel donadio, o de aquel heredamiento, assi como lo diere: ita cauetur in l. 2. eod. tit. 18. p. 3. vers. *E despues q̄ esto oniere nombrado*, iuncto vers. *E si fuere donadio.*

- 11 † *Privilegios de confirmacion, de quibus loquitur secunda pars. d.l. 27. deuen con- tener lo que dixę la dicha ley segūda, in vers. O confirma alguna cosa, &c. iuncto versic. E si fuere de conformamiento.*
- 12 † *Cartas foreras, son cartas en que el Rey da algun fuero a otro, en que se deue nombrar la razon porque se lo da, vt in. d.l. 2. ibi: O da aquel fuero, iuncto versic. E si fuere de fuero, &c.*
- 13 † *Cartas de gracia son en que el Rey haze algun quitamiento, o parten algunos terminos. E si fuere de cotamiento, deue nombrar en que guisa la fazen, e porque razon; e deue dezir como le quita por lo fazer bien y merced (ecce gratiam.) E si fuere de partir termino, deue nombrar los lugares sobre que era la contienda; e por do los parte el de alli adelante, vt cauetur in. d.l. 2. ibi: O haze aquel quitamiento, iuncto versic. E si fuere de quitamiento, cum versic. sequenti. Itaque lex illa. 2. quæ est prior in ordine, facit triplicem differen- tiam, & tres modos priuilegiorum dis- tinguunt, vt vidimus. De his igitur loqui intelligenda est. l. 27. sequens eiusdem tituli. Quam autem vim habeant priui- legia omnia, y las cartas dellos, y en quantas maneras son y se ganan, ponit. l. 28. statim sequens in hunc scilicet modum.*
- 14 † *Vnas se ganan segun fuero; y otras contra fuero; y las otras no se ganan segun fuero; pero no son contra fuero. Las cartas segun fuero, son aquellas en que manda el Rey o los otros que dan las cartas por el, por cumplir alguna cosa señalada, segun fuero; y estas tienen fuer- ça de ley, e deuen se entender e juzgar sin es- catima e sin engaño, ası como ley: vt in. d.l. 28. De his igitur etiã loquitur. d.l. 27. in 3. part. in. d. versic. E si en las otras cartas fo- reras: las cartas y priuilegios contra fuero y derecho, son de las que habla la ley. 29. que se signe luego: vbi quod non valent, nec sunt seruandæ, vt ibi: Las cartas que no son segun fuero, ni contra fuero, son en las que da el Rey queriendo fazer gracia e merced a los homes, ası como en darles heredamientos, o quitarles*

de pecho, o de hueste, o de fonsadera, o de otras cosas señaladas por fazerles bien y merced: & hæc habent vim legis, & ita sunt ser- uanda: excepto la carta que fuesse dada de quitamiento de hueste, o de fonsadera: porque esta no deue valer, sino de aquel Rey que la dio: porque estas son cosas que estan ayuntadas siempre al seruicio del Rey: ita cauetur in. l. 34. d. tit. 18. p. 3.

- 15 † *De his igitur gratijs, quæ non sunt secundum forum, nec contra eum: que son de donacion, de heredamiento, loquitur d.l. 27. in sui prima parte. De illis vero gratijs de quitamiento de pecho, o de otro de- recho, o cosa, vt in. l. 49. eodem tit. 18. ibi: E dezimos, loquitur. d.l. 27. in 3. part. ibi: O de gracia: nempe de ceteris chartis gra- tiæ, præter illas de donacion, de quibus lo- quita est. d.l. 27. in sui. 1. p.*
- Ex his igitur in summa habemus ve- ram differentiam omnium priuilegio- rum, & chartarum, ac intelligentiam & sensum. d.l. 27.*

16 † *Resoluimus igitur primo, que el pri- uilegio de donadio, de heredad, o otra cosa que el Rey da a otro, no le deue ninguno juzgar sino el mismo Rey que le concedio, o los que reynaren despues del, vt in. r. p. d.l. 27.*

17 † *Lo segundo, que los otros priuilegios que son de confirmacion en forma comun pueden conocer y juzgar los juezes ordinarios de las tierras donde fueren mostrados.*

18 † *Lo tercero, que las otras cartas y priuile- gios foreros: id est, segun fuero, o en que se concede algun fuero, y de las otras gracias en que se da quitamiento de pecho, portadgo, o otra cosa, si naciere contienda sobre ellos, de- uen la juzgar los juezes ante quien parecieron en la forma que dixę la dicha. l. 27. in fine.*

19 † *Itaq; dict. l. 2. & l. 28. præfigunt, ac dis- tinguunt priuilegiorum, & chartarum Regiarum formam, modum, ac vim, eamq; ponunt in triplici differetia. Lex autem præd. 27. declarat, vt vidimus, quis debeat de singulis eorū iudicare, quan- do contingat de aliquo dubitari circa*

vnum-

vnumquodq; eorum. Recte igitur, se- cundum hoc intellexit. dict. l. 27. Greg. Lopez ibidem in glos. gratia. in. 1. intell- lectu (licet sic non declarauerit) nempe vt eadē lex in suo principio loquat; qua- do est dubiū circa priuilegiū Regis, su- per rebus ab eo donatis de patrimonio Regali, veluti si donauit aliquod castrū, vel aliud quid simile: hæc enim iuxta le- ges Partitarum dicuntur donadia Regis: de alijs vero gratijs, quæ non euacuant patrimonium Regis, sed sunt a Rege, alijs quilibet iudex competens possit cognoscere super valore gratiæ, vel in- terpretatione ipsius, siue principaliter siue incidenter, vt in fine. d.l. 27. & quod hoc modo limitentur, quæ supra retuli- mus de iure communi. Hæc autem gratiæ, quæ non euacuant patrimonium Regis, sunt de quitamieto de pecho, portadgo, hueste, & similia, de quibus supra, vt ibi proba- uimus: ex quibus, vt patet, patrimonium Regis non euacuatur, sicut in prioribus: nempe cum aliquid donat de rebus suis immobilibus, vel similibus radicatis in suo patrimonio Regali.

- 20 † *Ratio autem differentiæ entre priui- legios de donadio, de heredad, o otra cosa se- mejante, y las otras cartas foreras, y de gracia de quitamiento de pecho, & similiū iurium: quare de prioribus solus Rex cognoscat & iudicet: de reliquis verò iudices ordi- narij competentes, cum aliquod ex er- tum fuerit dubium de valore gratiæ, vel eius interpretatione, iam clare ex supra dictis patet: in illis enim maximū præ- iudicium Regis, verti contigeret, si pos- sent iudices ordinarij de his cognosce- re, & iudicare aliter sentiendo, quam Rex ipse, qui concepit: euacuaret namq; patrimonium Regis: de istis verò non sic, quia in his non agitur de rebus cor- poralibus Regi acquisitis, ac de suo pa- trimonio, sicut in illis prioribus: sed de iuribus incorporalibus, quæ licet sint Regi acquisita, ac de suo patrimonio,*

sunt tamen exigenda a personis vassal- lorum in posterum, & redigenda in pa- trimonium Regis: & quamuis hoc etiam sit patrimonium Regium, non tamen adeò considerabile est, prout sunt cæ- teræ res corporeæ, quæ nimis euacuant patrimonium Regis.

- 21 † *In casu autem nostræ. l. 6. lib. 4. nou. Collect. Reg. non dubitatur de valore priuilegij, vel gratiæ, nec agit de ipsius interpretatione, sed tantum de execu- tione ipsius: nempe vt si soluere deben- tes id recusent, compelli debeant non per iudicem Ecclesiasticum, eo quod sint concessa Ecclesijs, vel personis Ecclesia- sticis, sed per iudices seculares, qui ha- bent iurisdictionem Regiam, emanatam a Rege, qui concessit prædictas gratias: si enim aliud faceret donatarij, abuterentur priuilegio, & ideò merito vt illud amittant contra facientes, argum. l. 2. C. de iur. domi. impet. & l. cum proponas, la. 2. C. de pact. c. cū accessisset. de constit. l. 43. tit. 18. p. 3. ibi: Por la primera vez, &c. & quod abutantur priuilegio exigendo in gratijs Regijs contenta per iudicem Ecclesiasticum: patet quia Rex noster in his priuilegijs de mercedes y limosnas, &c. semper a communiter accidetibus præ- cipit suis iudicibus Regijs, quibus fuerit suum hoc priuilegium productum, vt id faciant exequi & obseruari, & contraue- nire non sinant, aut permittant villo mo- do sub pœna, &c. Igitur si coram alijs iu- dicibus, nempe Ecclesiasticis, executio priuilegij huiusmodi petatur, iam priui- legiatus vtitur alio modo priuilegioq; sibi concessio, & in præiudicium iurisdic- tionis Regis, qui id concessit: merito igitur quod id amittat.*

22 † *Ex quibus iam deniq; infertur, quod si in casu nostræ legis, vel alio contingat dubitari de valore priuilegij, vel inter- pretatione ipsius principaliter, vel inci- denter, debeat seruari de iure Regio di- stinctio. dict. l. 27. quam prædiximus, vt*

Sciatur quis debeat de priuilegio iudicare: nempe vt si priuilegium sit *de donadio de hereditamento, o de otras cosa*, prout esse videtur, id de quo in nostra. l. regia, Rex solus de eò iudicet: si verò *de quitamiento de pechos, o de portaz, go*, vel aliorum iurium, alij iudices inferiores competentes: & in hoc secundo casu non videtur loqui nostra. l.

23 Secundò ex superioribus deducitur, dubiam videri opinionem. Ioan. Garf. de nobilit. gloss. 1. §. 1. numer. 3. ibi. Pone concessam: existimantis, quòd concessa immunitate omnium iurium regalium, an gabella hoc nomine contineatur, ad senatores pertineat, quia agitur de sensu, & mente concessionis. Secus si concessa sit immunitas gabellæ, sed dubitetur an sit vicinus illius loci, cui priuilegium concessum est, quia de facto est quæstio, idèò ad inferiores iudices eundem est, an vèdideris, an tradideris in loco rem venditam: hæc namq; distinctio in hac specie, etsi iuri còmuni còformis sit, iure tamè Regio iuxta prædicta procedere non valet, vtroque siquidè casu iudices inferiores competentes cognoscere possunt: quia agitur de gratia Regis circa exemptione, & quitationem omnium tributorum, tunc enim debent ipsi iudices de ea iudicare, *tomando el entendimiento della a la mejor parte, è a la mas derecha, è a la mas prouechosa, è a la mas verdadera, segun derecho*: vt expressè cauetur in in. d. l. 27. in versic. *Et si en las otras cartas fueras, o de gracia*. Et ita videtur tenendū: hæc enim gratia de qua agit Ioan. Garf. vbi modo eum citauimus, non est contenta in prima parte dict. l. 27. de qua solus Rex concedens cognoscit, sed de alijs, quia est *de quitamiento* iurium regalium, vt in. d. l. 2. & in dict. l. 34. & 49. Quòd si replices: Hæc gratia immunitatis omniū iurium regalium est nimis præiudicialis ipsi Regi, sicut priuilegium *de donadio de hereditamento*, & simil. respondeo nihilomi-

nus vtrāq; valere, & esse probadam, vt patet ex prædictis legibus regijs, præcipue dict. l. 34. Sed quia illa est gratia immunitatis, & quitationis, nõ vero *de donadio de hereditamento, &c.* ad inferiores iudices competentes pertinet de gabella iudicare, an comprehendatur in prædicta gratia generali, nec ne: qui quidem seruabunt tenorem & formam dict. l. 27. in fin. modo relata: quòd si malitiosè aliud fecerint, infamia notabuntur, & eorum sententia erit nulla, & rex ipse ad eundem erit, vt dubium præfatum declarat, prout sibi videbitur, vt cauetur in dict. l. 27. in fin.

24 Tertiò ex supra dictis infertur, dubiam similiter reddi, imò non veram iure regio opinionem Otaloræ de nobilitat. 3. par. cap. 2. numer. 5. 4. parte. capit. 3. num. 1. & 2. tenentis, quòd causæ nobilitatis descendentes ex priuilegio, solum modo possunt tractari coram auditoribus vtriusq; cancellariæ, Granatens. nempe & Pincianæ, quibus datum est, vt de principum priuilegijs, & eorum interpretatione, & validitate cognoscant: imò ipsi solum possunt cognoscere, quia ius partium depèdet ex facto & priuilegio principis, & quia ipsi sunt iudicis supremi, & representant principis personam, eorum est cognitio, quia eius est declaratio, cuius fuit largitio, vt in. l. fin. ff. de constit. princip. & in dict. cap. cum venissent. Quæ resolutio Otaloræ temperanda est iuxta supra tradita de iure communi circa intellectum. d. c. cum venissent. de quibus supra in principio huius quæstionis secund. Ioan. Garf. vbi supr. nu. 3. vbi q; aliàs indistinctè nec iuridica, nec vera est. Quod fatemur rectè procedere, iure communi, vt supra resoluiimus: attamen cum iure regio attenda. d. l. 27. in vltima parte, iunctis. d. l. 2. & 34. tit. 28. part. 3. gratiæ, & priuilegia *de quitamientos de pechos* debeant per iudices coram quibus producuntur, si contentio aliqua super eis oriatur, iudicari seruata forma d. l.

d. l. 27. in fin. ipsi iudices inferiores competentes poterunt de eis tractare: & ita videtur tenendum, nisi aliud ordinatione Regia, iussuue Regis speciali cautum, aut præceptum fuerit, quia id erit obseruandum proculdubio.

QVÆST. XXIX.

SVMARIA.

- 1 Laicus pauper conueniens defuncti heredem, vel testamentarium laicum pro legato pio sibi relicto coram iudice Ecclesiastico, an incidat in pœnam. l. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg. & num. seqq. eligitur pars negatiua num. 2. & num. 16. limitatur, stante consuetudine in contrarium.
- 3 Lex generalis non corrigit præcedentem specialem.
- 4 Lex quod non expressit, censendum est noluisse.
- 5 Nunquam per subauditos intellectus induci debet iuris communis correctio, nisi expresse ea fiat.
- 6 Per leges Partita non est inducenda iuris communis correctio, quando ipsa expresse non fit.
- 8 Iudex Ecclesiasticus est competens in relictis ad pias causas.
- 7 Laici in concernentibus pietatem, Episcopo sunt subditi: & in nu. 9. reijciuntur quadam huius exempli.
- 10 Lex. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. verba: Sobre deudas, o cosas profanas, &c. ad secundam prohibitionem referenda sunt, & num. 13.


- 11 Clauulam in fine positam, ad omnia præcedentia referendam esse, limitatur num. 12.
- 14 Ad Episcopum spectare compellere executores testamentarios, vt adimpleant testamenta, quomodo intelligatur.
- 15 Pro legatis factis alicui pro loco, vel Ecclesia, capella, vel hospitali, &c. Episcopus est iudex competens.
- 17 Consuetudo sufficiens est ad excusandum à pœna legis temporali: quod procedit etiam si præd. consuetudo esset iniqua, & irrationabilis, licet non excuset à pœna diuina, vt in num. 18. & num. 19. quomodo hoc intelligatur: & quòd consuetudo etiam non legitime præscripta excuset à pœna temporali, num. 20.
- 21 Consuetudo etiam iniusta excusat à crimine & pœna, saltem in foro contentioso in terminis vsurarum, quando aliqui contractus passim fieri consueuerunt in patria.
- 22 Consuetudo facit licitum, quod aliàs erat illicitum, & excusat facientem solitum, non solum à dolo, sed etiam à culpa.
- 23 Consuetudo semper excusat etiam à pœna aeterna, non tota, sed tanta: aliquando à tota.
- 24 Faciens quod consuetum est communi fieri, non est in culpa.
- 25 Consuetudo bene potest pœnam legis mitiorem facere.
- 26 Consuetudo Ciuitatensis, quòd iudex Ecclesiasticus cognoscat contra laicos de immunitate, de los escusados de zmeros de la fabrica Ecclesia cathedralis, est valida.

- 27 *Index Ecclesiasticus erit index competens pro legato pio soluendo, etiam contra laicum testamentarium simul cum clerico.*
- 28 *Dotis causa tunc est mixti fori, quando de ea agitur incidenter, quia principaliter tractatur de causa matrimonij coram Ecclesiastico, secus alijs: idem in alimentis, num. 29. & quomodo hoc intelligatur, num. 30.*
- 30 *Super dote & alimentis relictis in testamento pauperibus personis index Ecclesiasticus est competens contra laicum etiam principaliter, & ad instantiam partis: quod etiam iure regio procedit, ut in num. 31.*
- 32 *Index Ecclesiasticus non erit index competens contra laicos pro legato dotis, vel alimentorū non pio, ut hic.*

QVÆST. XXIX.

In l. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Colle. Reg.

Utrum laicus pauper cōueniens defuncti heredem, vel testamentarium coram iudice Ecclesiastico pro legato pio sibi relicto in testamento, pro alimentis, vel puellæ pauperi pro dote sibi in testamento relicta, incidat in pœnam. l. Regiæ?

†  Varro primò circa hanc. l. an laicus pauper conueniens defuncti heredem, vel testamentarium laicum coram iudice Ecclesiastico, pro legato pio sibi relicto in testamento pro alimentis, vel puellæ pauperi pro dote sibi in testamento reli-

cta, incidat in pœnam huius. l. Et profectò pars affirmatiua indubia videtur ex litera nostræ. l. quæ ita se habet. *Ordinamos y mandamos, que ningun lego sea osado de demandar, citar, ni emplaçar a otro lego delante del juez de la Yglesia, &c.* & ibi: *Sobre deudas, o cosas profanas a la Yglesia no pertenecientes, &c.* Res nãq; hæc profana est, & ad Ecclesiam non pertinens: igitur, &c. Cōtra in terminis fuit conclusum in Capella Tolosana, quæst. 214. ex Collect. in c. Ioannes de testam. in princip. Eandē sententiam in terminis nostræ. l. tenet, & probat. D. Azeued. in præsentī, nu. 49. cum duobus sequent. vbi allegat Capellam Tolos. vbi supr. in quæst. 51. & limitat in legato relicto pro missis dicēdis, pro calice & Cruce reparandis, vel anni uersario dicendo, secund. Guid. Pap. Decif. Delphinat. 576. numer. 2. est tamen num. 3.

† Ego verò antequam viderem scripta D. Azeued. tenui in hac specie opinionem prorsus contrariam præcedenti lib. 1. practic. quæst. quæst. 44. numer. 1. cum sequent. & num. 10. & nunc quoque his visis eandem meam sententiam probō, atque confirmo pro veriori, & magis iuri conformi: tum ex his quæ ibi pro ea adduxi, quæ profectò sunt iuridica, & communiter recepta in terminis nostræ quæst. tum etiam quia non oberit si dicatur ea rectè procedere attento iure cōmuni, nō verò stante nostrā. l. regia, eiusque nuda, atq; rigida prohibitione: nam respondeo, quòd lex nostra duo prohibet adiectis pœnis contra facientibus: Primum, *que ningun lego sea osado de demandar, citar, ni emplaçar a otro lego delante el juez de la Yglesia.* Secundum, *que no haga, ni otorgue obligacion sobre si, en que se someta a la jurisdiccion Ecclesiastica sobre deudas, o cosas profanas a la Yglesia no pertenecientes, so pena que por el mismo hecho pierda la accion, y se adquiera al reo, y pierda el officio que tuuere, y si no le runiere, no pueda auer otro,*

otro, y caya en pena de diez mil maravedis, aplicados vt in hac. l. Primū igitur est, quædam generalis prohibitio, *que ningun lego demande, cite, ni emplaçe a otro lego delante del juez de la Yglesia.* † Per hanc autem nouam generalem prohibitionem ius speciale non corrigitur in. l. sciēdum iuncta glo. 2. ibi. & Ias. nu. 5. ff. qui fatidare cog. glo. * cōmuniter approbata in. l. 3. C. de silent. lib. 12. in verb. decurionibus Bar. in. l. sed & posteriores. ff. de legibus, & ibi Ioan. Oros. nu. 2. idem Ioan. Oros. in. l. 1. num. 33. ff. de consti. princip. & ibi Ias. numer. 16. vbi alijs gloss. allegat latè Felin. in cap. 1. num. 10. cum sequent. de rescript. Menchac. de success. creat. §. 3. nu. 6. & Ludou. Mexia in. l. regia Tolet. in. 6. fundamento. 2. part. numer. 18. cum sequentib. Quod si aliud vellet lex nostra, expressisset dicēdo, *aunque sea por legados pios:* † Cum igitur hoc non expresserit, cēsendum est id noluisse, argumen. l. vnic. §. vbi autem. versic. sin autem ad deficientis personam. in fi. ibi. Nam si cōtrarium volebat, nulla erat difficultas cōiunctim ea disponere. C. de caduc. tollē. text. ad idem in. c. inter corporalia. de translat. Episcopi. & in cap. ad audientia de decimis. congerit plura concordantia Tiraq. in. l. si vnquam verbo libertis, nu. 3. C. de reuoc. don. Beccius, conf. 12. nu. 44. & consil. 32. num. 16. lib. 1. † Præterea nunquam per subauditos intellectus induci debet iuris cōmunis correctio nisi expressè ea fiat: quod enim non mutatur quare stare prohibetur. l. Sancimus C. de testam. l. præcipimus. C. de appell. † Et ita admonet Gregor. Lop. per text. ibi. l. 9. in gloss. à mundar. tit. 13. par. 6. vt caueamus multum in dicendo, quòd leges Partiarum corrigant ius commune: nam cum hoc. l. illa voluit, id expressit. Idem ergo erat generaliter dicēdum in quocunq; iure Regio. Denique si aliud diceremus, correcti essent etiam omnes casus mixti fori, in quibus iudex Eccle-

siasticus habet de iure cognitionem, veluti in casu sacrilegij, vsurarum, incestus & similibus: hoc autem esset absurdum, quia lex non exprimit, & quotidie in praxi videmus contrarium: ergo ita & eodē modo correctus esse non videtur noster casus: † Cum in relictis ad pias causas, nempe Ecclesiæ, & pauperibus, iudex Ecclesiasticus sit competens, vt tenet gl. 1. & vltim. in cap. relatum, in primo de testam. & ibi Abb. Imol. & Barb. & Cou. num. 13. aduersus Anchar. & Maran. de ordine. iud. 4. par. princip. in. 11. distin. iudic. num. 6. & optimè Tiraq. de priuileg. caus. pie, priuileg. 149. vbi quòd relictū ad pias causas, est mixti fori, & quòd vbi versatur causa pietatis, habet etiam Episcopus iurisdictionem in laicos: † In cōcernētibus enim pietatem laici subiecti sunt Episcopo, secund. Stephan. Aufrer. in tractat. de potest. Ecclesiastic. super laicos, num. 3. vol. 14. tract. diuers. doct. in antiquit. † Licet eius exempla in specie tamē diuersa mihi nō placeāt, nec saltem in * praxi sint recepta, vt tenuit D. Couar. lib. 3. var. resol. cap. 14. num. 5. versic. fina. illius num. & cum eo Azeu. in hac. l. 10. num. 72. circa fin.

Cum igitur lex nostra hoc ius speciale antiquius non sustulerit expressè, non est dicendum esse correctū, nec sublatum, præsertim ad faciendum incurrere in pœnam laicum pauperem, qui hoc iure vsus pro legato pio sibi relicto in testamento, heredem, vel exequutorem testamentarium coram iudice Ecclesiastico conuenierit: nullo iure Regio specialiter id prohibente, sed potius iure communipermitente. Non igitur voluerunt conditores nostræ. l. tollere Episcopis iurisdictionem in casibus à iure cōmuni permissis, nec de eo verbum vllū in nostrā. l. Beneficium igitur laicis concessum generaliter per nostram. l. ne coram iudicibus Ecclesiasticis conueniantur, atque vexentur in causis profanis, ad Ecclesia-

Ecclesias non pertinentibus interpretandum est, sine præiudicio tertij, hoc est, Episcopi eiusque iurisdictionis in casibus in quibus eam habet, & habere possunt aliàs in laicos à iure, vt in l. 2. §. si quis à Principe. ff. ne quid in loc. pub.

Quòd si quæras, Quid igitur noui induxit nostra lex, si hoc non attulit, quando quidem id quod dicimus prohibuisse simpliciter, & generaliter, iure communi quoque esset prohibitum, & sic videbatur de dubio non seruire, cōtra. l. quod Labeo. ff. de Carb. edict. Respōdemus legem nostram prohibitioni suæ, & antiquæ nouas speciales pœnas addidisse, quæ sunt in ea contentæ.

Secundum autem quod prohibet nostra lex, nempe *que ningún lego haga ni otorgue obligaciones sobre si, en que se someta a la jurisdiccion Ecclesiastica, sobre deudas, o cosas profanas, a la Yglesia no pertenecientes*, ad nostrā speciem non attinet. † Quo fit vt verba illa, *sobre deudas, o cosas profanas a la Yglesia no pertenecientes*, referenda sint ad secundā hanc prohibitionem proximiorē, non verò ad remotiorē.

† Quòd si dixeris clausulam in fine positā (vt pote generalē ad omnia præcedentia referendam esse, vt in cap. Secūdo requiris. de appell. & ibi * communiter. DD. & præcipue Dec. in. 3. vbi septē modis limitat, & in l. talis scriptura. §. si. ff. de legat. 1. & ibi Bart. & l. fin. ff. de reb. dub. Bart. & DD. in. l. si idem cum eodem. ff. de iurisd. omn. iud. Matth. de Afflict. decis. Neapol. 248. nu. 10. & ita quod verba illa, *o cosas profanas a la Yglesia no pertenecientes*, ad primā quoque prohibitionem sint referenda: atque proinde prohibitio nem illam comprehendere nostrum casum, cum legata pia sint res profanæ, & ad Ecclesiā nō pertinētes. Respōdemus nihilominus præd. verba magis spectare ad secundā prohibitionē generalē, vt patet ibi, *Sobre deudas, o cosas profanas, &c.* Nam verbum præcedens, *Sobre deudas, ne*

cessariò referendum est *a las obligaciones en que se someten a la jurisdiccion Ecclesiastica, nepe sobre deudas*: ergo quæ sequuntur, *o cosas profanas*, eidem orationi immediate præcedenti adiecta cēsentur per alteratiuam, o, quæ denotat diuersitatē rerū super eodē factō. Secūdo respōd. quæ etiā si verba prædicta ad utrāq; prohibitionē referretur (quæ non videtur ex prædictis, † & quia. 1. prohibitio habet suam qualitatem determinatā, quo casu limitatur præd. reg. generalis, vt cū Abb. & alijs probat Dec. vbi § in vers. 3. quando) adhuc tunc cū ad Ecclesiam eiusq; iurisdictionē pertinēat quoque iure communi posse cognoscere delegatis pijs, sicut ad iudicem secularem, vt prædiximus, videtur casus noster exceptus per nostram. l. à contrario sensu in fauorem Ecclesiæ eiusq; iurisdictionis, & sic potius nostra lex ita considerata astringit pro hac parte, quā pro contraria. † Et considero præterea, quòd hic intellectus horum verborum, *a la Yglesia no pertenecientes*, id est, ad iurisdictionem Ecclesiæ non pertinētes, pro prior videtur quā si intelligeremus de rebus ipsis temporalibus Ecclesiæ: super his enim Ecclesia debet regulariter cōuenire laicū in suo foro, ex reg. iuris generali, quæ actor debet sequi forū rei, nempe si reus cōuētus rei vēdicatione, pbabiler neget esse. d. rē Ecclesiæ, vt cū cōmuni resoluimus li. 1. Canon. quæst. c. 34. n. 7.

His igitur sic probatis, restat vt respondeamus fundamentis contrarijs: & in primis decisio Capellæ Tolos. 214. fundatur solum autoritate Collectarij, in dict. capit. Ioannes de testament. & tamen in eamet specie cōtrarium expressē probarunt. glos. & DD. supr. citati in dict. cap. relatū in. 1. necnon & alijs, quos supr. adduximus: & ita contrarium magis recipitur: nec est immorādum in hoc, cum causā pia sit tractanda iuxta iuris Pontificij constitutiones, & ideo nō mirum si eius cognitio, & definitio Ecclesiasticis

Ecclesiasticis iudicibus iure quoq; competat, vt inquit D. Couar. in. d. c. relatū. 1. in finalib⁹ verbis: altera verò decisio Capellæ. 51. nihil obstat, quia diuersus casus à nostro ibi fuit decisus: imò fatetur illa decisio, quæ iudex Ecclesiasticus possit esse iudex & executor testamētōrū. Neq; obstat quod ibi Steph. Aufr. dicat, quod Episcopus nō potest se intromittere de legatis ad instantiam legatarij, licet possit ex officio, quia loquitur expressē in legatis non pijs, non verò de pijs: & idem fuit conclusum quæstione. 112.

Non etiā obest aliud motiuū Azeued, nempe se non negare iudicē Ecclesiasticū adiri posse pro adimplemento legati pij, secundū Couar. & Tiraq. s. relatos: sed dubitare an laicus pro legato pio possit laicū conuenire corā iudice Ecclesiastico, absq; nostri tex. pœna: † quia. l. 7. tit. 10. p. 7. quæ pbat ad Episcopum spectare cōpellere executores testamentorum, vt adimpleant testamenta, si negligētes sint, quia hoc est quid piū, & quasi spirituale, tantū procedit & loquit, data negligētia testamētarij, & cū Episcopus ex officio pcedit: nos verò agimus cū proceditur ad petitionē partis, & nulla negligētia data, eò quod conuentus nondū fuerit testamentarius corā iudice laico. Hoc namq; fundamentū ex eo diluitur: quia si nō dubitat auctor hic iudicē Ecclesiasticū adiri posse pro adimplemento legati pij, secundū Couar. & cæteros, ergo id licite & impunè permittitur, quia quod legitime factū est, pœnam nō meretur. l. Gracchus. cū similit. C. de adul. vnde si d. hoc non dubitat, nec dubitare debet de pœna, quod non incurratur per prædicta. At quod d. l. 7. partitæ pcedat data negligētia testamētarij, & cū Episcopus ex officio pcedit, similiter non obstat, quia id verū est in executione totius testamēti, & omnium in eo contētorū, tam piorū, quā non piorum, vt patet ex ead. l. & ex. c. si heredes. de testam. & ibi DD. quo casu nos idē fatemur, vt pote iuridicū: at verò nos hic de speciali legato ad pias causas,

vel pauperi relicto in alimēta, vel dotis, quod etiam est piū, quando puellæ pauperi relinquitur: & in eo DD. nostri non requirunt negligentiā testamentarij, vel iudicis secularis, ad hoc quod corā iudice Ecclesiastico peti possit, nec dicunt quod ex officio id liceat, non verò ad petitionem partis, sed simpliciter, & indistinctē tenent, quod legata relicta Ecclesiæ, vel pauperibus, & sic ad pias causas: possint iure peti coram iudice Ecclesiastico. Si peti possunt corā ipso, ergo potest iudex Ecclesiasticus pcedere in eis ad instantiam partis: & ita censeo tenendum.

† Ex quibus omnib⁹ infertur esse veram à fortiori limitationē præfati auctoris suæ opinionis, dum existimauit eam non pcedere in legatis factis alicui pio loco, vel ecclesiæ, capellæ, vel hospitali pio, autoritate episcopi constructo, veluti si esset relictuū pro Missis, vel annuo anniuersario dicendis, vel pro cruce, vel calice reparādis, hæc enim peti possunt corā iudice ecclesiastico sine pœna nostræ. l. Maior siquidē hac in specie ratio concurrat, nempe & pro pia causa, atq; religione, & pro re ad ecclesiā ptinenti: quod prius probauit Guid. Papæ. q. 576. n. 3. vbi quæ causa, quæ oritur super annua præstatione pro anniuersarijs defunctorū, pertinet ad forum ecclesiasticū, sicut videmus de causis mortalegiōrum, quæ ad forum ecclesiasticum pertinent, secundum Ioan. Andr. & Hostien. in. c. suscepto. de foro compet. & addit, quòd omne id, quod relinquitur pro anima, censetur esse relictuū ad pias causas, vt ibi probat.

† Similiter & secundò altera limitatio eiusdē auctoris, scilicet Azeued, quoties cōsuetudine esset obtentū laicos testamētarios cōueniri per laicos legatarios corā ecclesiastico pro adimplemento legati & testamēti, vera est atq; indubia. † Quia cōsuetudo sufficiens est ad excusandū à pœna tēporali, vt tenet glo. 1. in fi. in. c. cum venerabilis. de consuet. & ibi * cōmuniter DD. Quod pcedit, † etiā si præd. cōsuetudo esset iniqua & irrationabilis, licet

- licet nõ excusaret à pœna diuina, vt plu-
res allegās tenet Ioan. Orosc. in. l. q̄ non
ratione. num. 7. & 8. ff. de leg. & latissimè
probat Iaf. in. l. de quibus, nu. 7. cū seqq. ff.
de leg. & in. l. singularia, nu. 46. in fi. cum
seqq. ff. si cert pet. & ibi additio Bart. nu.
25. litera A. Idē Iaf. in. l. 3. §. fin. nu. 16. ff.
de iur. iur. & latissimè D. Coua. de pactis
in. 6. r. par. §. 7. num. 12. col. 2. illius num.
- 19 † Vbi hoc intelligit in consuetudine, quæ
dubium actū inter pretatur, eū esse licitū
dictans: nā si actus verè illicitus esset, &
clarè legi diuine, vel naturali contrarius,
consuetudo quantuncūq; longi tēporis,
minimè excusaret à pœna temporali, se-
cūdam ipsum. † Et quòd cōsuetudo etiā
non legitimè præscripta, sed quādo ali-
quid fit per quatuor, vel quinq; annos, &
publicè licere arbitrat, hoc solitū excu-
set à pœna temporali, tenet, ac probat
Cepola consil. crimin. 13. per totū, & in
materia benè per Hippol. in. l. 1. in prin-
cip. nu. 82. cum seqq. ff. ad. l. Corn. de sica-
re. † & quòd consuetudo etiam iniusta
excuset à crimine & pœna, saltem in fo-
ro contentioso, in terminis vsurarū quā-
do aliqui contractus passim fieri consue-
uerunt in patria, probat cum alijs Aym.
- 22 Crau. conf. 145. nu. 12. † Et generaliter,
quòd cōsuetudo faciat licitū, quod aliàs
erat illicitū, & excuset facientem solitū,
nõ solum à dolo, sed etiam à culpa, Rolā.
à Vall. conf. 75. n. 45. vol. 1. & cōf. 96. nu.
31. vol. 2. & cōf. 13. nu. 7. lib. 4. vbi allegat
in hoc glos. quā dicit * cōmuniter appro-
batā, in cap. tua nobis. de simo. quam ipse
non inuenio. * Imò arbitrat, Nauar. in
cap. cōsideret. §. tãto. nu. 6. de pœnit. dif-
5. cōsuetudinē semper excusare etiam à
pœna eterna, non tota, sed tãta, aliquādo
à tota. † Et quòd faciēs quod cōmuniter
consuetum est fieri, nõ sit in culpa, tenet
etiā Paris de Puteo in tractatu syndic. in
parte si an plures carcerati, nu. 15. vol. 2.
tract. diuer. doct. fol. 360. in antiquis, vbi
benè infert ex hoc in fauorē carcerarij.
- 25 † Similiter etiam cōsuetudo benè potest
pœnā. l. mitiorem facere, vt probat cum

- 26 alijs Auē. 2. p. c. 16. præf. n. 15. † Ex quibus
satis superque probata remanet secunda
limitatio præfata in terminis nostre. l. In-
fertur etiam, consuetudinē huius ciuita-
tis, qua habetur, quòd iudex Ecclesiasti-
cus cognoscat super immunitate officio-
rum *de los escusados dezmeros de la fabrica
de la Catedral desta ciudad*, aduersus cōcilia,
& homines oppidorū huius ciuitatis, sui
que Episcopatus, esse validā, & omnino
seruandā, ac proinde, ea probata, non ef-
se condemnandū laicum id petētem cor-
rā iudice Ecclesiastico etiam contra lai-
cos pœna de qua in hac nostra. l. per sup-
dicta, vt in casu huiusmodi occurrenti
defendimus, licet ad sententiā diffinitiuā
nõ fuerit peruentū, sed laicus de hoc de-
nunciatus fuit, & relaxatus sub fideiussu-
ribus: idq; cōgruū rationi est: cū res hæc,
idēst immunitas huiusmodi, sit in fauorē
Ecclesiæ Cathedralis huius ciuitatis, & *de
sus escusados dezmeros*, ac proinde tãquam
pro re, immunitate, & præeminētia eccle-
siæ, cōsuetudo iure optimo valere debet.
- 27 † Deducitur quoq; ex superioribus, quòd
etiam cōtra laicū testamētariū simul cū
clerico erit cōpetēs iudex ecclesiasticus
pro legato pio soluēdo, licet vnusquisq;
eorū sit testamētarius laici in solidū, ne-
dum clerici: vt ex. s. dictis patet: tametsi
consultius erit ad euitandā calūniam, &
vexationē, vt contra clericū tunc agatur
corrā iudice ecclesiastico, & cōtra laicum
corrā seculari, licet si secus fiat nõ incur-
retur pœna huius. l. iuxta supra resoluta.
- 28 † Vltimo infertur, quod etsi causa dotis
sit mixti fori secundū vnā cōmunē opi-
nionē, verior tamē cōmunis etiam, & tē-
nenda est, vt tunc demum causa dotis sit
mixti fori, quando incidenter agitur de
ea, quia principaliter tractatur de causa
matrimonij: tūc enim incidenter posset
iudex ecclesiasticus de dote etiā cōtra lai-
cū cognoscere, secus aliàs, vt latè resolu-
mus lib. 1. pract. quæst. q. 44. n. 6. cū seqq.
quod & probauit Pal. Rub. in rep. ca. per
vestras. de donat. inter vir. & vx. 2. nota-
bil. num. 20. Idq; verū & iuridicū videtur
D. Mo-

- D. Molinæ lib. 2. de Hispan. primog. c. 15.
nu. 76. vbi idē in alimentis resoluit. † Ad-
dens quòd contraria opinio * apud su-
prema tribunalia non admitteretur: se-
quitur etiam nouissime Azeued. in hac
l. 10. num. 44. & 45.
- 30 † Hæc tñ vera esse intelligo in dote &
alimentis debitis à lege vel per cōtractū
promissis etiā pauperibus personis, vel
per testamētum relictis nõ pauperibus;
tunc enim iudex Ecclesiasticus principa-
liter de eis contra laicum cognoscere nõ
poterit, secus incidenter, quando princi-
paliter agitur de matrimonio corrā eo,
& sic cum causa temporalis dotis venit
accessorie ad spiritualem matrimonij, &
in hoc casu loquitur text. in cap. de pru-
dentia. de donat. inter vir. & vxor. & ibi
Abb. & * communis opinio, quam refert
D. Molina vbi s. Super dote tamē, vel ali-
mentis relictis in testamēto pauperibus
personis iudex Ecclesiasticus erit com-
petens cōtra laicum etiam principaliter,
& ad instantiam partis, tum ratione pie-
tatis, tum etiam quia hoc legatum pium
relinquitur in testamento, cuius est exe-
quutor Episcopus, & sic causa in hac spe-
cie est mixti fori, vt s. deduximus: quod
minime corrigit nostra lex, & in termi-
nis iuris communis ita probauit Bart. in
l. solent nu. 13. ff. de aliment. & cib. leg.
dicens, q̄ vbi alimenta sunt relictā ob nõ
piam causam, vt vxori suæ, & non paupe-
ri, & tunc corrā iudicibus secularibus peti
debent: si verò alimenta sunt relictā pau-
peribus, tunc non solum iudex laicus, sed
Episcopus potest cognoscere, vt in. c. sig-
nificantibus de officio de legat. Quā do-
ctrinam Bart. sequitur Ioann. de Imol. in
pluribus locis, put refert & sequitur ibi
additio Bart. lit. B. & Palat. Rub. vbi s. nu.
19. dicens esse de hoc textum in. d. c. sig-
nificantibus, & q̄ ibi notant omnes, & in
c. si hæredes, & in. c. tua. de testam. & loqui-
tur etiam in dote idē sentiēs in ea, quod
in alimentis: sequitur etiam D. Couarr. in

quarto. 2. part. c. 8. §. 6. nu. 6. & licet D. Mo-
lina, & Azeued. vbi s. in hoc etiam velint
cōtrarium, nisi quādo causa dotis, vel ali-
mentorum incidenter & accessorie con-
currit cum causa spiritali principaliter
intentata, iuxta Abbatem, & * cōmunem
opin. in. d. c. de prudentia. & Palat. Rub.
vbi s. nu. 20. quasi tunc tantum iudex Ec-
clesiasticus sit competens causæ tempo-
ralis: eorum tamen opinio ex eo corruē-
re videtur, quia * communis opinio Ab-
batis, & aliorum in d. c. de prudentia per
textum ibi, & Palat. Rub. d. nu. 20. non lo-
quatur in nostra specie dotis & alimento-
rum pauperibus personis relictorum in
testamēto, tunc enim iudex Ecclesiasti-
cus est competens etiam contra laicum,
sicut secularis, etiam si principaliter cau-
sa hæc ad eum deferatur, secund. Bart. in
d. l. solent nu. 13. & DD. s. citatos: sed lo-
quitur Abb. & * communis, vbi s. alias re-
gulariter & generaliter in causa dotis, nõ
pe q̄ tunc demum Ecclesiasticus possit
cognoscere de causa tēporali laicorum
quando venit accessorie ad causam spiri-
tualē, non verò vbi de dote agitur princi-
paliter, iuxta glos. secundā ibi * cōmunē,
& tenēdam, vt resoluimus d. q. 44. ex An-
ton. Gom. in. l. 53. Taur. nu. 53. contra al-
teram * communem. Nihilominus tamē
quāuis hæc * communis vera sit, quam
etiam probarunt Molina, & Azeue. vbi s.
ipsa limitatur ex doctrina Bart. in. d. l. so-
lent. nu. 13. & sequaciū. quoties alimēta
vel dos relinquuntur pauperibus in testa-
mento, vt prædiximus, Quæ limitatio est
iuridica ex s. dictis, & se cōpatitur cum
d. * cōmuni opinione Doctorum de qua
in. d. c. de prudentia, vt patet ex ipsis, & ex
eodem Palat. Rub. vbi s. nu. 19. & 20. quæ
pro se adducit D. Molin. nam Palat. Rub.
in dictis duobus numeris tenet vtrumq;,
nempe & * cōmunem opin. de qua in. d.
c. de prudentia. & limitationem Bart. in
d. l. solent nu. 13. cum etiam si hoc non
fecisset, sufficeret q̄ Bart. Imol. & Couar.

& alij auctores antiqui ita limitent, vt recte possit teneri eorum opinio, prout de iure censeo esse tenendam, cum nō sit improbatā nisi per D. Molin. & Azeued. vbi s. exultimantes esse contrariam * cōmuni opinioni s. dictæ, de qua in .d.c. de prudentia. cum tamen vere contraria nō sit eidem, sed exceptio ab ea, atque eius limitatio propter causam piam legati in testamento relictī, quod est diuersum à casu * communis opinionis.

31 † At q̄ iure Regio attento idem dicendum sit, hoc est, vt nostra. l. 10. ius cōmune prædictum non corrigat, iam s. probauimus. Et considero nūc præterea pro hac eadem nostra sentētia verba. l. 5. tit. 1. lib. 3. Ordinamenti veteris, quæ hodie posita est in duobus legibus nostræ Collectionis Regiæ, nēpe in. l. 4. præcedenti huius tit. primi, & in hac. l. nostra. 10. Cū enim d. l. 5. referret tenorē. l. præcedentis & nostræ, qua cauetur, *Que qualquiera lego q̄ traxere a otro lego, sobre causa profana, ante el juez de la Iglesia, incurra en las penas de las dichas leyes* (hodie nostra. l. 10. non dicit sicut olim, *que traxere, sino que ningū lego sea osado de mādār citar ni emplaçar. &c.*) statim subdit. *Y de mas que los Perlados Ecclesiasticos y juezes que vsurparen la nuestra jurisdiccion Real, y en ella se entremetierē en los casos que no les es permitido por derecho, que por el mismo caso ayan perdido y pierdan la naturalidad y temporalidad, &c.* Ecce ergo quomodo in casu nostræ. l. hoc illa lex intelligit respectu pœnarum contra iudices Ecclesiasticos vsurpantes iurisdictionem Regiam, *en los casos q̄ no les es permitido por derecho.* Ergo euidentē argumēto à cōtrario sensu non incurrunt prædicti iudices pœnam illius. l. quando ipsi cognoscunt in casibus à iure permissis, veluti qui sunt mixti fori, vt in specie nostræ quæstionis principalis: si ergo iudicibus hoc prohibetur in casibus à iure non permissis, in permissis censetur concessum, argu-

mento à contrario sensu: & quia quod legitime factum est, pœnam nō meretur: & si iudicibus id impunē permittitur, etiam partibus: cum pœna partium & iudicum Ecclesiasticorum in casibus non permissis ab eadem prohibitione procedat: ergo si ipsam non incurrit iudex Ecclesiasticus in casibus à iure permissis, nec pars in eam incidet eadem ratione: quod profectō vrgentissimum fundamentum est. Et quamuis dicta. l. 5. Ordinamenti veteris. in duas nouas huius tituli nouæ Collect. Regiæ diuisa & posita sit, nihil interest: validum namque est in iure argumentum à coniunctione duarum legum. l. Gallus. §. ille casus. cum similib. ff. de liber. & posthum. præmaxime cum in originali, hoc est dicta. l. 5. Ordinamenti veteris. ex qua sectæ fuerunt duæ nouæ, & sic in fōte & origine, à qua ipsæ deriuantur, essent vna eademque lex: cuius verba iam retulimus, quæ sunt efficaciacia ad probandam hanc nostram sententiam principalem, vt vidimus: quam veriore esse censeo per prædicta: tamen ad euitandam molestiam & vexationem iudicum secularium & denunciatorum consultius sit coram iudice seculari agere hoc casu contra laicum. Si tamen huiusmodi legatum pium relictum pauperi petatur coram iudice Ecclesiastico contra laicum, nō incurratur pœna huius. Liuxta hanc meam sententiam, quam probo.

32 * Quod si legatum dotis, vel alimentorum non sit pium, quia non relinquitur in testamento pauperi: sed aliās pro dote sibi promissa, vel ipsa restituenda soluto matrimonio, laicus vel mulier principaliter agat contra laicum coram iudice Ecclesiastico, sub specie quod dos regulariter sit causa pia, incidet profectō in pœnam nostræ. l. vt resoluimus dicta quæst. 44. nu. 9. ad fin. & sequitur hic Azeued. nu. 44.

QVÆST.

QVÆST. XXX.

S. V M M A R I A.

- 1 Pœna. l. 10. tit. 1. lib. 4. nouæ Coll. Reg. an incurratur per solam citationem absq; litis contestatione, si ante eam pœniteat actorem ad cuius instantiam fuit facta citatio? & numeris sequētib: eligitur opinio affirmatiua num. 2. cum sequentibus.
- 3 Ex sola citatione cum effectu facta incurritur pœna d. l. 10. absque litis contestatione, vt in num. 4.
- 5 Prohibitus vocare alterum in ius sine venia, eo ipso quod eū voca: cōmittit delictū pfectū, et venia nō datur.
- 6 Prohibitus petere, an ex sola citatione delinquat?
- 7 Stipulatio pœnalis non vocandi alterū in iudiciū, committitur per solam citationem, & nu. 8. & 9. quomodo hoc intelligatur.
- 11 Dictio. ni, quæ Latine dicitur nec, copulatiua negatiua est, & num. 12. quomodo hoc intelligatur.
- 13 Leg. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg. in illis verbis, ni emplaçar, intellectus, & num. 14. & 15.
- 16 Fundans se in aliqua. l. vel statuto, debet probare ante omnia subiectum, & qualitatem illius.
- 17 Agens ex statuto, debet probare se omnes qualitates statuti ad vnguē obseruasse.
- 18 Forma induc̄ta ab statuto in dubio cēsetur substantialis, & ad vnguē obseruari debet.
- 19 Natura dictionis copulatiuæ est poni inter diuersa, aliās stat extensiuæ.
- 20 Dictio, nec, est implicatiua.
- 21 L. nostra. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Coll. Reg. tantum punit ipsum merum factum citationis, non verbū iuris effectum.
- 22 Quando lex considerat solum factū, & animum facientis, non autem iuris effectum, etiam ex actu nullo inciditur in pœnam: secus si considerat iuris effectum, & num. 35.
- 23 Qui tenetur actione personali ex delicto, pœnitentia non liberatur.
- 24 Pœnitentia non admittitur in delictis, præterquam in scholastico accipiente pullos alienos qui postea pœnitentia ductus eos restituit.
- 25 Purgatio moræ nō admittitur, vbi pœna cōmittitur propter maleficiū: & quid in pœna conuentionali in transactione apposita? num. 26. & 27.
- 28 Pœna incurfa per solam citationē, non est locus pœnitentiæ vsq; ad litis contestationem.
- 29 Pœna quando incurratur per solā citationē, & quādo ad hoc requiratur litis contestatio, ita vt ante eam licita sit pœnitentia? & numeris sequentibus.
- 33 Cum lex non distinguit, nec nos distinguere debemus.
- 34 Libertus vocans patronum in ius sine venia, non ideò amittit actionem suā.
- 36 Pœna quando imponitur ipso facto, non est locus pœnitentiæ.
- 37 Moræ purgationi non est locus in pœna, cuius exequutio fit à lege.
- 38 Nemo potest mutare consilium in alterius iniuriam.
- 39 Pœnitentiæ non est locus in casu d. l. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg.
- 40 Pœnitentiæ locus est ad euadendam pœnam in terminis. l. in criminali. C. de iurisd. omn. iudic. cum similib.

- 41 *In pœnis legalibus licitum est desistere usque ad sententiam, & nu. 42. cautela assignatur ad hoc.*
- 43 *Pœna. l. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Collec. Reg. non incurritur quando laicus sponte comparet coram iudice Ecclesiastico, ut ipse eum & actorem amabiliter componat, & nu. 45. limitatur, quando precesit citatio, licet reus sponte postea compareat non contradicendo, ut in nu. 47.*
- 44 *Partes possunt voluntariè prorogare iurisdictionem iudicis non sui.*
- 46 *Deficientibus mète & verbis legis, deficit quoque ipsius. l. dispositio.*
- 48 *Pœna. l. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Collec. Reg. incurritur, obligatis clerico & laico in eodem instrumento, si laicus coram iudice Ecclesiastico conveniatur pro debiti solutione.*
- 49 *Obligatio dandi est indiuidua.*
- 50 *Continentia causa diuidi potest quando actor & reus sunt diuersi fori.*
- 51 *Clerico & laico simul obligatis, coram quo iudice laicus conveniri debeat, ac possit? & numeris sequentibus.*

Quæst. XXX.

In eadē. l. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Coll. Re.

Vtrum pœna. l. 10. tit. 1. lib. 4. nouæ Collect. Reg. incuratur per solā citationem laici corā iudice Ecclesiastico, si ante litis contestationem pœniteat actorem?

¶ Vero secundò circa eandē. l. 10. an pœna eius incuratur, per solam citationem laici coram iu-

dice Ecclesiastico factam absque litis contestatione, si ante eam pœniteat actore ad cuius instantiam fuit facta præd. citatio laici in causa profana & ad forum Ecclesiasticum minimè pertinente? Hæc quæstionem neruose in vtramq; partem examinat D. Azeued. in præsentī nu. 3. cum pluribus sequentibus, qui adductis hinc inde pluribus fundamentis, tādē in ea est sententia in num. 9. quòd vsq; ad litis contestationem, liceat pœnitere in hac specie, & sic euitabit pœnam nostrā. l. laicus citans, aut citari faciens laicum coram iudice Ecclesiastico super re ad Ecclesiam non pertinenti, & respondet fundamentis contrariæ partis: certè ipsius opinio æqua & probabilis videtur.

¶ Nihilominus in rigore iuris verior mihi videtur contraria sententia: imò lex nostra procedat, & locum habeat ex sola citatione prædicta, & sic quòd ipso facto non obstante pœnitentia præd. laicus citans alium laicum coram iudice Ecclesiastico in causa ad forum Ecclesiasticum non expectanti, incurrat pœnā nostrā. l. & quòd sit, ac veniat puniendus. Quam sententiā in terminis tenet ac probat D. Didac. Perez in. l. 3. tit. 1. lib. 3. Ordinam. vet. in glos. citar. col. 780. vbi eam bene fundat, & iterum in. l. 5. glos. 1. in fine eodem titulo, & lib. col. 792. in medio ibi, sed credere: & hanc sententiam probatum ex fundamentis pro ea per Didac. Perez, & Azeued. adductis, quæ fortiora videntur, quam contraria, tū etiam & ex sequentibus.

Primò, & ex verbis, & litera nostræ. l. ibi, *Que ningun lego sea osado de mandar citar ni emplazar a otro lego delante del juez de la Iglesia, &c.* Nota verba hæc, quæ expresse prohibent sub pœna statim in ea posita, *de mandar citar y emplazar*: ¶ Ex sola igitur citatione incurritur pœna, si citatio fiat cum effectu, nempe si laico intimerur, secus si eidem nota non fiat, licet præceptum citatoriū iudicis Ecclesiastici-

cum

cum sit iam decretum, & ab eo subscriptū nuntioq; traditum ad id parti intimandum, quia verba sunt intelligenda cum effectu. l. 3. §. hæc verba cum similib. ff. de negot. gest. ¶ Facta igitur citatione pœna incurritur ipso facto, nec est necessaria litis contestatio ad incursionem ipsius, cū lex hoc non dicat, sed tantum loquatur de citatione: at verò citatio suum effectū ac vim propriam citationis obtinet cum parti intimatur, nec requiritur litis contestatio ad essentiam citationis, sed tantū ad ordinem & substantiam iudicij; ergo cum lex non dicat, nec nos dicere debemus, argumento. l. non distinguemus. ff. de arb. l. de pretio. ff. de public. in re act. cum similib. lex nostra punit factum citationis, ergo statim facta citatione contra eius præceptum, partiq; intimata, incurritur pœna, quæ pœnitentia non deletur, ut in sequentibus fundamentis probauimus. Si igitur lex nostra aliud voluisset, id expressisset: cū ergo non expresserit nec dixerit quòd per citationē, sequuta demum litis contestatione, incuratur eius pœna, cōsendum est hoc non voluisse, argumento. l. vnic. §. hæc autem. vers. sin autē ad deficientis. in fin. C. de caduc. tollend. cum similib. supra citatis q. 29. nu. 4. Qui igitur contrarium voluerit intelligere, proculdubio nostræ legi eiusq; verbis claris ac ipsius literæ violentiam inferet.

¶ Præterea quando quis est simpliciter prohibitus in ius vocare alterum, verbi gratia patronum sine venia, eo ipso qd eū vocat, est delictum perfectum & non datur venia, secūd. Bart. in. l. quamuis nu. 1. ff. de iniur. vocand. quem cæteri sequuntur secundum Ioann. Oros. ibi nu. 2. ¶ & licet ipsi secus esse dicant, si quis sit prohibitus petere, quia non dicitur petere, qui vocauit in iudicium, ut in. l. amplius non peti. ff. rem ratam haberi, & ideo tunc non dicitur delictum perfectum ante litis contestationem, ac proinde me-

rito pœnitentia habeat locum: attamen hoc procedit, quando simpliciter esset quis prohibitus petere: at lex nostra nō fletit in illis verbis dicendo: *Ninguno sea osado de mandar, sed adiecit, citar, ni emplazar.* Et hæc verba clara declarant, vel saltem ampliant præcedentia. Præterea d. l. amplius non peti, procedit in pœnis conventionalibus, ut patet ex ipso text. & sic habet locum purgatio moræ: secus est in pœnis legalibus, ut infra dicemus. ¶ Quinimò etiam in pœnis conventionalibus, si quis promiserit alterum non vocare in iudicium sub certa quadam pœna, committitur stipulatio per solam vocationem secundum Bart. in. d. l. amplius non peti. num. 6. Didac. Perez in præsentī in glos. citar, & Azeued. nu. 8. ¶ Et licet secundum ipsum nu. 11. hoc procedat quoties sola conuentio & citatio requiritur ad incursum pœnæ, secus verò si petitio etiam requiratur, secundū Bald. in authentica. habita num. 46. C. ne filius pro patre. & melius probatur in. l. amplius non peti. ¶ attamen illud fallit in pœnis legalibus, & vbi exequutio ipso facto à legē fit ob maleficium, ut infra dicemus: tunc enim statim petendo vel citando committitur delictum & pœna, ac proinde licet haberet locum moræ purgatio, & pœnitentia in conuentionalibus, iuxta distinctionem Bart. in. l. si infulam num. 2. ff. de verbor. obligat. de qua infra: attamen in delictis, ipsalocum non habet, ut ibi dicemus. Præterea petitio de qua in hac. l. declaratur per verbum *citar ni emplazar*, ita ut sola intimatio ipsius perficiat delictum, ut statim dicemus.

¶ Nec dicatur, quòd in casu nostræ. l. ad incursionem pœnæ requiratur necessariò copulatiuè petitio & citatio: ita ut non sufficiat sola citatio, neque sola petitio, nec vnum sine altero, sed quòd vtrumque requiritur, nempe & petitio, & citatio ex verbis nostræ. l. alio modo

consideratis, ibi, *De mandar citar, ni empla-*
gar: dictio enim, *ni*, quæ Latino sermone
 dicitur nec, copulatiua negatiua est, iux
 11 ta text. glos. Bart. & Doctores † in l. quidam
 testamento, ff. de vulgar. & pupil.
 subst. cum simil. Alexand. consil. 92. in
 fin. volum. 3. Menoch. consil. 3. num. 2.
 lib. 1. Azeued. hic num. 40. in glossa *em-*
plagar: ac proinde vocando in ius, non
 committitur stipulatio pœnalis de non
 petendo, vt in dicta lege amplius non
 peti.

Nam respondeo pluribus modis, pri-
 mō hoc non concludere requiri ad in-
 cursum pœnæ nostræ. l. litis contestatio-
 nem, sed tantum petitionem & citatio-
 nem, & sic nihil nobis contradicit. † Se-
 12 cundo respondeo, quod in nostra specie,
 dictio, nec, stare copulatiuè minimè po-
 test, quia non per modum conditionis,
 vt in casu dictæ. l. quidam testamento, nē-
 pē in substitutione facta his verbis, Si
 neq; Florus, neq; Sofia hæredes essent,
 &c. tunc enim requiritur, ad verifica-
 tionem huiusmodi substitutionis, va-
 catio totius hæreditatis, nec sufficit va-
 13 catio aliquarum partium. † Sed præd.
 dictio, nec, in casu nostræ. l. stat per mo-
 dum dispositionis prohibitivæ; adijcitur
 namque orationi illi: *Ningun lego sea ofa-*
do de mandar citar, nempe, ni emplagar, &c.
 Itaque lex nostra in hoc procedit pro-
 hibendo petitionem & citationem, &
 quamlibet earum, gratia clarioris intelli-
 gentiæ, ne si de citatione solum loque-
 retur, prout faciebat lex antiqua ordi-
 namenti veteris, dubium verteretur an
 in petitione parti intimata absque cita-
 tione idem esset dicendum. Lex igitur
 nostra vtrumque & vnumquodque de
 per se prohibet, & ideò addit verba, *de*
mandar ad l. veterem ordinamenti ad
 tollendum dubium prædictum: si enim
 vtrumque copulatiuè requireret ad in-
 cursionem pœnæ, ita quod non suffice-
 ret vnum sine altero, id clarè exprime-

ret: imò etiam si hoc faceret, satis veri-
 ficaretur per intimationem petitionis
 parti factam: cum hæc sit citatio & pē-
 titio: quinimò & citatio sola fit in or-
 dine ad petitionem explicite, vel impli-
 cite in ea contentam. Citatio igitur vel
 petitio sola sufficit, dummodo parti sit
 intimata: hæc enim & illa de per se al-
 teram continet, ergo per citationem so-
 lam, vel etiam per petitionem parti in-
 timatam incurritur pœna nostræ. l.

Quod si adhuc velis contendere, no-
 stram. l. virtute dictionis, *ni*, copulatiuè
 14 esse intelligendam, † fateor; in eum nē-
 pē sensum, quod vtrumque sit prohibi-
 tum, & petitio, & citatio: non tamen in-
 de sequitur quod ad hoc vt incurritur
 pœna huius. l. sit necessarium, vt petitio
 & citatio simul concurrant, atque inter-
 ueniant: ita vt vna sine altera non suffi-
 ceret, cum alias sequeretur absurdum,
 quod vbi citatio expressis verbis non
 interuenisset, sed tantum petitio, quia
 pars contraria esset præfens, eique vel
 suo procuratori intimaretur petitio cū
 cæteris actis causæ, minime incurrere-
 tur pœna huius. l. quamuis lis conte-
 staretur, nec daremus pœnitentiam a-
 ctoris: hoc autem nemo diceret: igitur,
 &c.

† Verus igitur sensus nostræ. l. est, vt
 nullus laicus possit alterum laicum con-
 uenire vel citare coram iudice Eccle-
 siastico super rebus profanis ad forum
 eius non spectantibus sub pœna hu-
 ius. l. ita tamen si conuentio vel citatio
 alteri parti intimerur: quod si nostræ. l.
 aliud vellet, diceret affirmatiuè, Qui con-
 uenerit & citauerit, &c. tunc enim pro-
 cederet opinio contraria, quæ habet re-
 quiri vtrumque copulatiuè.

† Nam fundans se in aliqua lege vel
 16 statuto debet probare ante omnia sub-
 iectum & qualitatem illius. l. 4. ff. de fidei
 commiss. liber. l. 1. §. prægnantem. ff. de
 ventre inspic. cum alijs pluribus iuribus
 citatis

citatis per Anton. Gom. ex quibus hoc
 probat in tertio tom. c. de delict. num.
 44. & iterum cap. 9. de captura reorum.
 num. 1. diximus nos consil. 24. num. 16.
 17 & consil. 28. num. 3. † Similiter vbicumq;
 quis agit ex statuto, debet probare se
 omnes qualitates intentati statuti ad vn-
 guem & copulatiuè obseruasse, aliàs suc-
 cumbet: Barto. in l. 1. §. quod autem ait
 Prætor. ff. ne quid in flum. publico: sequi-
 tur plurimos referens Beccius consil. 12.
 num. 14. lib. 1. vbi numeris sequentibus.
 18 † Quod forma inducta ab statuto, in du-
 bio censetur substantialis, & ad vnguem,
 & præcisè obseruari debet, & non po-
 test per æquipollens adimpleri, & ea non
 obseruata corrumpit actus: nostra autem
 lex non procedit affirmando, sed pro-
 hibendo duo hæc, scilicet conuentio-
 nem, & citationem, ergo vtrumq; & v-
 numquodq; de per se prohibet, & qui
 contra vnum eorū fecerit, quia est pro-
 hibitum, incurrit pœnam ipsius: accedit
 identitas rationis, & casus argumen. l. il-
 lud. cum simil. ff. ad l. Aquil. & quod lex
 rebus, & non verbis imponenda est, vt
 in l. 2. C. commun. de leg. Tādē, vt nul-
 19 lus scrupulus remaneat, † natura dictio-
 nis copulatiuæ est poni inter diuersa, vn-
 de si ponatur inter non diuersa, sed idem
 sonantia, tunc stat extensiuè pro, id est,
 secundum Bart. in l. prima in principio.
 num. 2. ff. de iustitia & iure, & ibi cæteros
 Doctores, præcipuè las. num. 2. vers. 2. li-
 mita. Felin. in cap. ex parte nu. 22. vers.
 fallit secundo. de rescript. Hic autem di-
 ctio, *ni*, non ponitur inter diuersa, sed in-
 20 ter eadem, vt patet, ergo, &c. † Vterius
 dictio, nec, est etiam implicatiua, plura
 enim implicat, vt docet Menoch. de re-
 cuper. possess. remed. 9. num. 70. & consil.
 276. num. 11. lib. 3. non tamen inde se-
 quitur, quod vtraque implicata debeant
 simul concurrere cum singula sint pro-
 hibita. Præterea si peti non dicitur in
 proposito per vocacionē in ius, vt aliàs

dicat dicta. l. amplius non peti. quia vo-
 cando quis in ius alterum, non petit, sed
 petere vult, repugnarent vel potius su-
 perfluerent verba nostra. l. *citar ni em-*
plagar, posita post verbum, *demandar*. Ex
 horum igitur verborum adiectione, de-
 claratur satis verbum præcedens *dema-*
dar, vt intelligatur de petitione cum sua
 intimatione, vt prædiximus, aliàs esset
 contraria nostræ lex, dispositioni dictæ. l.
 amplius non peti. cum igitur lex no-
 21 stra incipiat à verbo *demandar*, & prose-
 quatur hoc modo, *citar ni emplagar*: v-
 numquodque eorum videtur prohibe-
 re, quia alias prohibendo solum peti-
 tionem, non censebatur prohibita in ius
 vocatio, vt in dicta. l. amplius non pe-
 ti. & sic prohibitio incipit ab eo, quod
 plus est, & prosequitur ampliando ad mi-
 nora, quæ sunt *citar y emplagar*. Vltimò
 vt dixi, prædicta obiectio nihil facit cō-
 tra nostram sententiā, diuersa enim est
 ab eius specie.

† Secundò & principaliter nostra af-
 firmatiua sententia probatur vltra om-
 nes, considerando quod nostra lex tan-
 tum punit ipsum merum factum con-
 uentionis vel citationis, non verò iuris
 effectum, vt patet clarè ex verbis ipsius,
 ibi, *Ningun lego sea ofado de demandar, ci-*
tar, ni emplagar a otro lego, &c. Non enim
 lex requirit litis contestationem ad in-
 cursum pœnæ, vt modò dicebamus, ne-
 que quod iudicium vterius protenda-
 tur, nec considerauit vexationem, aut
 molestiam partis: sed tantum ausum te-
 merarium conueniendi vel citandi lai-
 cum coram iudice Ecclesiastico super re-
 bus profanis ad forum Ecclesiæ non per-
 tinentibus in præiudicium iurisdictionis
 Regiæ, cum laicus contra laicum habeat
 iudicem secularem, coram quo possit eū
 22 conuenire. † Cum autem lex considerat
 solum factum & animum facientis, non
 autem iuris effectum, etiam ex actu nul-
 lo inciditur in pœnam: secus si confide-

raffet solum iuris effectum: quia tunc si actus nullus sit, ex eo poena non incurritur. Barto. in l. quid ergo. §. cum autem factum. ff. de his qui notantur infam. Bald in l. ea quidem. num. 3. C. si mancip. ita fuer. alien. Felin. in cap. ex tenore nu. 9. vbi plura in idem adducit, de rescript. D. Molina lib. 2. de Hispan. primogen. c. 16. num. 19. & nos quoque diximus lib. 2. practic. quæst. quæstione. 4. num. 6. ergo licet citatio & cætera acta facta coram iudice incompetenti sint nulla, vt in l. prima, & per totum C. si à non compet. iud. & c. cum simil. & nihilominus lex nostra puniat laicum citantem alterum laicum coram iudice incompetenti super re profana ad forum Ecclesiasticum nõ pertinenti, consequatur quòd solum factum consideret, atque puniat, non verò iuris effectum, ac proinde poenitentia nihil proficit.

23 * Tertio & præcipue hæc sententia comprobatur ex l. qui ea mente. 67. ff. de furtis, vbi qui tenetur actione personali ex delicto, poenitentia non liberatur: inquit enim text. *Qui ea mente alienum quid contrectauit, vt lucri faceret, tamen si mutato consilio id domino postea reddidit, fur est: nemo enim tali peccato poenitentia sua nocens esse desinit: idem probat. l. quid sit fugitiuus. in princ. 17. ff. de ædil. edict. o. vbi ait text. fugitiuum seruum esse, qui ea mente discedat ne ad dominum redeat, tamen si mutato consilio ad eum reuertatur. nemo enim tali pacto, inquit Offilius, poenitentia sua nocens esse desinit, & ibi glossa verb. poenitentia allegat dicta. l. qui ea mente, & dicit idem esse in rapina, in apostata, in diuortio, & in domino, qui primo colonum expulit, & tardè poenitet per iuram, quæ ibi citat: nec satisfacit quòd ibi loquatur in animi vitio in quo poenitentia non datur, hoc enim non eneruat in proposito rationem generalem illorum iurium prædictam, nempe quia*

nemo tali pacto poenitentia sua nocens esse desinit: præcipue cum ibi non solum vitium & delictum consistat in animo, sed etiam in facto: quia seruus fugit, & fur alienum contrectauit vel rapuit, & sic de cæteris: sicut in nostro proposito delictum consistit in animo, nempe consequendi quod præ tendit per censuras in fraudem & præiudicium iurisdictionis regalis, & in facto, prout fuit petere, vel citare super eo laicum coram iudice Ecclesiastico, cum tamen id esset iure prohibitum ac proinde delictum. * In delictis igitur non admittitur poenitentia. Rebuf. de priuileg. schol. priuileg. 120. numer. 1. volumine. 11. tractat. diuers. doctor. vbi limitat in scholastico accipiente pullos alienos, qui postea poenitentia ductus eos restituit, quia non committit furtum, secundum Bartol. in dicta. l. qui ea mente, & in l. Quintus. ff. ad l. Aquil. & ibi reddit rationem Rebuf. Regulariter igitur in delictis non est locus poenitentia, vt in dictis legibus.

25 * Et ex dicta. l. qui ea mente inquit eleganter Bart. in l. vbi pactum nume. 5. C. de transactionib. quòd quando poena committitur propter maleficium, non admittitur purgatio moræ, quem in hoc sequuntur ibi Angel. num. 7. Salicet. columna. 2. Alciat. num. 19. est * communis, vt ex Fulgosi. testatur ibi Alexand. numer. 5. * Et licet in specie Bartoli ibi, nempe in poena conuentionali in transactione apposita contra Bart. sit humanior & æquior opinio secundum Alexand. dicto num. 5. post Fulgos. & Paul. Castrenf. ibi num. 10. & Curt. Senior. num. 26. & * communem esse contra Barto. testatur Ias. ibi num. 9. & veriorrem Curt. Iuni. ibi num. 49. & vtrumque refert Doctor Anton. de Padilla, ibi numero. 7. Itaque in hoc casu verior sit distinctio eiusdem Barto. * communiter ibi approb. per Doctores in l. si infulam num.

27 num. 21. ff. de verb. obligat. * dicentis quòd si stipulatio est commissa, & sic poena conuentionalis propter maleficium, tunc demum non liceat moram purgare, quando factum est momentaneum, secus si sit factum successiuum, & eos refert & sequitur Anton. de Padilla vbi supra: attamen in delictis & poenis legalibus, prout est illa de qua nos loquimur, proculdubio indistinctè non admittitur purgatio moræ, vt est text. qui in hoc casu loquitur in dicta. l. qui ea mente cum similibus, secundum Curt. iunior. in dicta. l. vbi pactum nu. 511. & ibi Anton. de Padilla dict. nu. 7. Bart. autem & communis vbi supra loquitur in poenis conuentionalibus in quibus præd. distinctio seruanda est: & nihilominus etiam si ipsa tenenda esset in delictis & poenis legalibus (quod diffitemur) adhuc in proposito non haberet locum purgatio moræ, cum factum hoc, hoc est petitio, vel citatio, ex quibus delictum ipsum perpetratur, sit momentaneum non verò successiuum. Ex omni igitur capite, purgatio moræ in proposito nostro ex poenitentia post delictum commissum per conuentionem vel citationem parti aduersæ intimatam, locum non habet

28 per supra dicta. * Vnde iure procedere non potest, si dicatur quòd quamuis per solam citationem poena committeretur, locus esset poenitentia vsque ad litem contestationem: hoc namque aperte repugnat iuris dispositioni & communibus traditionibus, vt vidimus: nec Bald. & ceteri in contrarium allegati per Azeued. hic numer. 12. loquuntur in nostro proposito delicti commissi, sed aliàs in materia purgationis moræ: & quamuis in versic. præterea dicat, quòd si incurreretur poena, haberet tamen locum poenitentia: hoc tamen dicit differendo quæstionem. Postea tamen ipse Bald. in dicta authentic. habita. C. ne filius pro patre num. 46. in decisione apertè facit

in nostrum fauorem, ibi enim mouet quæstionem simillimam nostræ post glossam verbo tentauerit in principio: nempe nunquid per solam vocationem in ius in casu illius text. incidatur in poenam eius, hoc est, vt cum verba, trahere ad alium iudicem, de quibus ibi, verificentur ex sola citatione, an verò requirant processum ad substantialia litis: & tandem eam differens, * concludit, quòd aut lex punit vocantem, & sufficit citatio, nisi citatio sit circumducta à iure, vt in patrono sine venia citato, tunc namque nisi patronus compareat, ita quòd de facto grauetur, cessat poena: & ista est vera ratio. l. quamuis. ff. de in ius vocand. quæ videbatur probare contrarium: aut lex punit agentem, vel accusantem, & hoc dupliciter, aut respectu attentionis iudicij, & committitur poena irreuocabiliter per litem contestationem, aut respectu effectus iudicij, & tunc habebit locum poenitentia, vsque ad sententiam: aut lex punit trahentem aliquem ad iudicium, & istud vocabulum interpretatur, quòd dicitur trahere, & ita quòd non possit poenitere si lis sit contestata: nam ante desistere posset, nisi esset commissa efficaciter ipso facto: quòd est quando lex ipsa pronuntiat, ita quòd inter sententiam & pronuntiationem non est media, vt notatur in c. perpetuo de elect. in. 6. in nouellis: & vbi poena imponitur ipso facto, non habeat locum poenitentia, est gloss. singular. in. c. ne in agro. §. quia vero. verbo ipso facto. de statu monach. in Clementina ibi perpetuè: hæc sunt verba Bal. ex quibus aperte nunc vides primo. * Quòd sola citatio sufficit ad incurSIONem poenæ legalis, quando lex punit citantem, vt facit nostra lex, ibi, *Citar, ni emplaçar*: quòd & tenuit glossa prima, & ibi Doctores. ff. de in ius vocand. Neque obstat exemplum citationis patroni, dicta. l. quamuis. cum qua concordat. l. 5. tit. 7. Part. 3.

- 31 * vbi cauetur quòd libertus vocans patronum in ius sine venia, debet ei solvere in pœnam quinquaginta aureos, nisi patronus hic citatus nō compareret coram iudice ad terminum citationis, vel nisi ante comparitionem ipsius libertus sic vocans coram eodem iudice citationis pœniteret & litem vel actionem remitteret, &c. Quoniam respondeo primo, quòd ibi, vt inquit Bald. citatio circumducitur. Secundo quòd ideò ibi illud,
- 32 * quia ipsamet lex, quæ pœnam in illo casu imposuerat, eam remittit in prædictis casibus; quod facere valuit, cum posset à principio nullam imponere, ergo & moderare iurisdictionem in illis, vt inquit d. l. quamuis, sed lex nostra hoc non facit, igitur, &c. & ita respondet Bart. in dicta. l. quamuis. ante num. 1. dicens, quòd nisi iurisconsultus hanc. l. fecisset per magistralem interpretationem, non deberet dici, quòd si quis incidit in aliquam pœnam statuti, porrigendo petitionem vel exceptionem prohibitã, quòd ei datur excusatio ex pœnitentia, quia non habemus legem hoc dicentem, & verba legis hoc non patiuntur, vt infra de furt. l. qui ea mente. sequuntur Angel. Paul. & Modern. vt testatur Ias. ibi num. 1.
- 33 * Tunc ipsi dicunt quòd cum lex non distinguit, nec nos distinguere debemus, iuxta. l. de pretio. ff. de public. in rem act. & l. de quibus. ff. de leg. cum simil. nisi alia lex distinguat, vt ibi Labeo fecit, quæ est communis omnium interpretatio, secund. Ioann. Oros. ibi nu. 1. * Tertio respondeo, quòd pœna illa applicatur patrono & fisco, vt in dicta. l. 5. & libertus vocans patronum in ius sine venia, non ideò amittit actionem suam, sed tantum punitur dicta pœna ab eadem. l. ita glos. in. d. authent. habita. verb. tentauerit. in vers. item an. ibi, Sed ibi non amiserat, &c. at in proposito nostro laicus citans alterum laicum coram iudice Ecclesie super rebus ad eius forum non spe-

ctatibus, amittit actionem eo ipso, ergo nil mirum quòd pœnitentia locum non habeat respectu excusationis pœnæ, de qua in nostra lege.

- 35 * Secundo principaliter ex verbis Baldi vbi supra deducitur, quòd quando lex punit agentem, & accusantem respectu attentationis iudicij, committitur pœna irrevocabiliter per litis contestationem: si verò respectu effectus iudicij, habet locum pœnitentia vsque ad sententiam: quòd si lex puniat trahentem aliquem ad iudicium, ante litis contestationem licita est pœnitentia, nisi pœna esset commissa efficaciter ipso facto per petitionem, vel citationem, quia lex ita pronuntiat (vt patet ex ea, ibi: *Mandamos, que por el mismo hecho pierda la accion, &c.*) non est licita pœnitentia ad euadendam pœnam etiam ante litis contestationem: * quia quando pœna imponitur ipso facto, nō habet locum pœnitentia, iuxta glos. Clement. 1. incip. ne in agro. verb. ipso facto ibi, Si neque pœnituit. de statu monach. late Azeued. hic num. 61. Baldus igitur in tota sua hac doctrina fauet potius nostræ sententiæ, quam contrariæ: imò, & Salic. in dicta authentica habita nu. 34. in simili quæstione resoluit, quod per solam citationem incurritur pœna legis illius, vt ibi per eum. Facit doctrina Ludouic. Roman. consil. 427. vers. tertio, * vbi quod non est locus moræ purgationi in pœna cuius executio fit à lege: & quod quando lex habet hæc verba, eo ipso, vel ipso facto, vel ipso iure, dicatur canō late sententiæ vim obtinere, vt ibi pbat. Et licet hoc intelligendum sit quoties delictum est perfectum vel factum, secus si intentatum tantum, vt bene probat post alios Azeued. hic nu. 16. attamen in proposito per solam petitionem, vel citationem parti intimatam perficitur factum, & consummatur delictum, vt patet ex ipsa lege ibi, *Demandar, citar, ni emplagar: iūctis verbis infra positis, ibi: Mandamos, que por el mismo hecho, &c.* & supra quoque

- que probauimus, dum resoluius, non requiri litis contestationem ad incursionem pœnæ, quia lex tantum petitionem, & citationem prohibet, & sic considerauit merum factum, non verò iuris effectum. Denique considero quòd si locus esset vlllo modo pœnitentiæ in specie nostræ quæstionis ad euadendam pœnam nostræ legis, illud esset quia ipsa lex considerasset effectum iudicij, non verò tantum nudum factum: quo casu non tantum vsque ad litis contestationem; vt contraria opinio habet, sed etiam vsque ad sententiam pœnitentia locum haberet, iuxta doctrinam Bald. in dicta authentica habita. supra relatam. Sed hoc non est ita, tum quia nostra. l. non considerauit iuris, neque iudicij effectum, sed tantum nudum factum petendi vel citandi, vt late probauimus: tamē etiam quia etsi iuris vel iudicij effectum considerasset aut puniret, adhuc tum quia pœna imposita est ipso facto, vlllo modo, aut tempore non habet locum pœnitentia iuxta doctrinam Bald. vbi supra: ergo habemus intentum.
- 38 * Quarto & vltimo in nostrum fauorem adduco regulam iuris, quæ habet, quòd nemo potest mutare consilium suum in alterius iniuriam. l. nemo potest mutare. 76. ff. de regul. iur. sed per petitionem vel vocationem in iudicium, in proposito committitur pœna amissionis actionis, &c. ergo vocans pœnitere nō potest in præiudicium eorum, quibus pœnæ nostræ. l. per ipsam applicantur:
- 39 & in terminis hac ratione, * quòd non sit locus in proposito pœnitentiæ, tenet glos. præcitata in dicta authent. habita. verb. tentauerit in vers. item an. potest pœnitere vocans: quam sequitur bene declarans Salic. ibi num. 34. vers. quæro an locus sit. licet in casu dict. authent. habita. pœna non incurratur ipso iure, sed per sententiam postea ferendam, vt tenet gloss. final. ibi, & Doctores:

ergo à fortiori idem erit dicendum in nostra quæstione; vt non sit licita pœnitentia in casu nostræ. l. cum pœnæ ipsius ipso facto incurrantur, vt prædiximus, & tenet Azeued. hic num. 61.

- Hac nostra sententia sic fundata & probata superest, vt satisfaciamus communi opinioni, * quæ habet quòd in terminis. l. in criminali. C. de iurisdic. omn. iudic. & in cap. in olita. 1. 1. quæst. 3. pœnitentiæ locus sit ad euadendam pœnam vsque ad litis contestationem, vt latius per Azeued. hic num. 6 & 16. Respondemus namque, quòd dict. cap. in olita. loquatur in clericis trahentibus clericos ad publica iudicia, relicto suo pontifice, & dicta. l. in criminali in vocante alium in vetitum examen, quod est diuersum à verbis nostræ legis, vbi non solum petitio, sed etiam citatio & vocatio in ius, est prohibita absque effectu examinis iudicialis vetiti.

- 41 * Non obstat etiam, quòd in pœnis legalibus licitum est desistere vsque ad sententiam, ex textu optimo in cap. dudum el segundo in fin. de elect. & Boer. decif. 206. num. 3. Azeued. hic num. 5. * A quibus ea datur cautela, vt cum quis propter aliquod delictum venit puniendus priuatione officij, aut infamia, statim antequam proferatur sententia, accusatus vt hæc euitet, deserat litem & soluat, vel satisfaciat id, propter cuius acceptionem pœna infamiæ imponenda erat, & idem similiter in eo, qui impetitur super retentione duorum beneficiorum incompatibilium, & sic vt condemnetur in amissione eorum: nam si ante sententiam pœniteat & renunciet beneficio, valet renunciatio, vt in dict. cap. dudum. in fine: hæc namque diuersa sunt à nostra materia; siquidem ibi agitur de pœnitentia, durante lite super verificatione & cognitione, an sit commissum delictum, nec ne, & prius quam sententia id declaretur, pœnitet delinquentem:

nos verò, vbi postquam delictum est iam perpetratum & commissum absolute agitur de ipsius punitione, quo casu non habet locum pœnitentia, vt in iuribus præ allegatis.

Nec obstabit replica, quòd etiam in nostro casu agitur super verificatione, & cognitione an sit delictum commissum, nec ne, atque ipsius punitione simul, sicut in casu. d. cap. dudum: quia respondemus quòd in casu illius tex. in contrarium adducti erat factum, hoc est delictum habens tractum successiuum, reusque accusatus adhuc existeret, & permanebat in suo delicto, in eoque durabat dum accusabatur, idèò meritò vt ante sententiam desistere possit, atque pœnitentia ductus soluere, & restituere id propter quod impetitur: at verò in nostro casu de quo agimus factum fuit momentaneum, nempe petitio, vel citatio ex quibus statim fuit cõsummatum, & perfectum delictum, in cursuq; pœna omnino per sententiam ipso facto à nostra lege lata, idèò locus non est vllò pacto pœnitentiæ. Non obstat & terriò quòd ex sola citatione absq; litis contestatione nò sequitur vexatio, sicut nec in casu cap. cæterum. §. verum de re script. quoniam respondemus legem nostram non considerare effectum, & sic vexationem totius iudicij, sed factum & sic ausum temerarium vocandi in iudicium per citationem laicum in causa profana coram iudice Ecclesiastico in iniuriam iurisdictionis regalis, nec non & vexationem etiam quæ per solam citationem coram iudice Ecclesiastico fit laico per laicum in causa profana: licet enim maior vexatio esset, si iudicium vsque ad sententiam perduceretur, negari tamen nò potest, quin respectu citationis indebitæ cum censuris Ecclesiasticis, vbi ipsæ loci nò habebant de iure, etiam vexatio fiat. Ad hanc igitur, qualiscumq; sit, respexit lex, & ea verificatio per citationem absque litis contestatione, quæ paulò durio

rem vexationem inducit, cum contestatio vno momento fieri possit: sicque cessant omnia fundamenta contraria.

- 43 † Ex superioribus iam clarè deducitur, quòd si laicus non citetur à laico, sed sponte ipse laicus cõpareat coram iudice Ecclesiastico (veluti si actor & reus differetes inter se amicabiliter cõueniant vt eant coram iudice Ecclesiastico, & quòd ipsi pareant, atque obediant eius dicto) non ex hoc incidetur in pœnâ huius. l. † cum iure possint voluntarie prorogare iurisdictionem iudicis aliàs non sui, iuxta gl. cõmuniter approbatâ in cap. cum olim Abbas, verb. protinus contra dixit. de officio deleg. secundû Didac. Perez plures referentem, in l. 7. tit. 1. lib. 3. ordin. col. 797. in fin. & in princip. sequent. & Azeued. hic num. 21. qui in terminis nostræ l. hanc opinionem probat. Cum enim lex nostra requirat petitionem, vel citationem ad incurSIONem pœnæ, & hæc non intercesserit, † quia cum partes amicabiliter compareant coram iudice, dicunt comparere sine citatione, secund. Hippolyt. in l. de vnoquoque, num. 44. in fin. ff. de re iudic. † Consequitur, quòd deficientibus verbis, & mente nostræ. l. deficiat quoque & eius dispositio. l. 4. §. toties. ff. de damn. infect. & quæ in proposito eius congestimus cons. 21. num. 2. maximè in odiosis, & pœnalibus. Odia enim restringi, & fauores cõuenit ampliari, vt in reg. iuris vulgari. † Secus tamen erit si præcessit citatio, quamuis reus sponte postea compareat, & non contradicat, nec opponat contra iudicem, aut actorem de nostra. l. eiusque remedio seu decisione, quia virtute citationis iam fuit cõpulsus cõparere, idèòq; licet actor in hac specie non amittat actionem propter tacitum rei cõsensum, attamen quia peccauit contra iurisdictionem Regis, punitur pœna decem millium dipondiorum, de qua in nostra. l. vt tenent, & rectè Didac. Perez vbi supr. col. 798. in fine, & Azeu. hic num. 22.

† Secundò

- 48 † Secundò deducitur, quòd obligatis clerico & laico in eodem instrumento pro debiti profani solutione in fauorè laici, siue insolidum, vel pro partibus æqualibus, vel inæqualibus, aut simpliciter, si creditor ille laicus conueniat debitorem iudem laicū, licet obligatum simul cum clerico coram iudice Ecclesiastico, incidet in pœnam nostræ. l. † obligatio enim dandi diuidua est. l. 2. §. & harum, & 49 ibi DD. ff. de verb. oblig. † & continentia causæ diuidi potest, quando actor & reus (prout in specie contingit) sunt diuersi fori, vt tradunt Boer. decis. 69. nu. 25. & Capic. decis. Neapol. 122. Cū igitur laicus hic debeat & possit cõueniri coram suo iudice super re profana, & ad forum Ecclesiasticū minimè pertinente, si aliud fiat, meritò quòd incuratur pœna huius. l. quia directo fit cõtra eam & Regiam iurisdictionem: & in terminis ita tenet Azeued. hic num. 23. cum sequentibus.
- 51 † Non obstat doctrina Bart. contraria in l. præcipimus. §. eodem autem obseruando num. 2. C. de appellat. vbi inquit, qd si sint tibi clericus & laicus simul obligati, occasione clerici laicus coram Episcopo conuenietur: quæ doctrina Bart. * cõmuniter est approbata, vt plures retulimus eam sequentes, hoc affirmantes lib. 1. practic. quæst. q. 6. num. 3. Idem fecit Azeued. hic nu. 23. & 24. ea enim nò seruatur in * praxi, sed potius contrarium, vt deduximus, vbi s. num. 10. & meritò quia licet de iure cõmuni vera esse possit, aut saltem procedere in casibus de quibus hic per Azeued. num. 25. cum sequentibus, attamen attentata nostra hac. l. Regia eiusque decisione, nec vera esse potest prout iacet, neque seruanda.
- 52 † Quinimò, nec in ea specie in qua clericus & laicus essent simul obligati pro rei alicuius indiuiduæ implemento, nempe pro seruitute, quæ quidem est indiuidua, vt tradit Couar. in practic. quæstionib. c. 34. nu. 1. & Anton. Gom. in. 3. tom. c. de

duob. reis num. etiam. 1. Vel si essent simul obligati ad rem aliquam indiuiduam tradendam, vt putat quia eam simul emerunt, & ab eis petitur iure retractus: tamen aliud in hac specie (cum scrupulo tamen) velit Azeued. hic nu. 25. cuius quidem opinio & cæterorum, quos citat iure communi vera est; non tamen iure Regio, attentata nostra hac. l. cum quilibet in suo foro rectè cõueniri possit, etiam si res indiuidua sit: quia iurisdictione Regia defraudanda non est. Neq; obstat qd continetia causæ diuidi non debeat, quia id procedit quando actor & reus sunt eiusdè fori, secus si sint diuersi, quia tunc diuidi potest, vt prædiximus, & tenet idè Azeued. hic num. 24.

QVÆST. XXXI.

S V M M A R I A.

- 1 *Lex tollens consuetudinem, an præteritam tantum vel etiam futuram intelligatur sustulisse? & numeris sequentibus eligatur opinio quòd vtraq; censeatur sublata etiamsi sit immemorialis, vt in num. 4.*
- 2 *Seruitus simpliciter constituta ne luminibus officiat, intelligitur etiã de futuris luminibus.*
- 3 *Princeps consuetudinem futuram tollere potest.*
- 4 *Per futuram consuetudinem non censetur derogatum legibus ordinamentorum ac pragmaticarum, præterquam in casu. l. 15. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg. vt in num. 6. in quo nec præterita consuetudo legitime introducta cum scientia & patientia Regis intelligitur sublata, vt nu. 8. vel suorum officialium, vt in nu. 9.*

Limitata

- 7 *Limitata dispositio, limitatum producit effectum.*
 9 *Scientia, & patientia Principis, ubi cumq; requiritur ad præscriptionem, sufficit suorum officialium.*
 10 *Consuetudine præterita sublata, nõ tollitur futura, & num. 11. ubi quid quando simpliciter generaliter derogatur consuetudo, & num. 12. ponitur brevis, & clara resolutio in hoc tenenda.*
 13 *L. 1. Taur. hodie. l. 3. tit. 1. lib. 2. nou. Collect. Regia intellectus.*
 14 *Leges Priores consuetudine futura abrogantur.*
 15 *Multum interest, inter non usum, & consuetudinem contrariam.*

Quæstio. XXXI.

In. l. 15. tit. 1. lib. 4. nou. Colle. Reg. Lex. 15. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Regiæ, an tollat tantum consuetudinem præteritam, vel etiam futuram?



Vero: Hæc lex cum præcedenti prohibet, *que los juezes Ecclesiasticos, ni sus ministros no prendan a los legos, ni hagan execucion en ellos, ni en sus bienes, sino que inuquen para ello el auxilio del braço seglar, y que esto se guarde, sin embargo de qualquiera costumbre que se alegue, &c.* † An hæc lex tollat tantum consuetudinem præteritam, vel etiã futuram postea legitimè introducendam? Et primò videtur vtramque tollere tam præteritam, quam futuram. † Quia reprobata expressè consuetudine per legem, non solum præterita, sed etiam futura reprobata censetur: argum. text. in l. i. seruitus. 22. versu. quod si ita. ff. de ser

uit. vrb. præd. vbi seruitus simpliciter constituta, ne luminibus officiat, intelligitur, non tantum de luminibus, quæ tempore constitutionis sunt, sed etiam de futuris: verbo enim generali, luminibus, omne lumen significatur, siue quod in præsentia, siue quod post tempus cõventionis esse contigerit: Ergo ita, & eodem modo cū lex nostra simpliciter, & generaliter reprobet consuetudinem verbo hoc generali, omnis consuetudina præterita, quam futura comprehenditur, & in terminis quod consuetudine expressè derogata per legem, censetur etiam derogari futura, non solum præterita, tenet glossa in Clem. statuimus. verbo. consuetudine, in versu. sed puto. de elect. secundum literam affirmatiuam, huc nempe modo: Sed puto, quod consuetudinem, quæ sequuta esset constitutionem ipsam, quia sæpe hæc littera tollere voluit, quæ in hoc sensu * communiter approbata est, vt refert plures allegans D. Azeued. in. l. 3. nu. 19. tit. 1. lib. 2. nou. Collect. Reg. & ante eum Cifuen. in. l. 1. Taur. & Auen. cap. 2. præd. nu. 14. lib. 1. Et hæc est * magis cõmunis sententia, vt pluribus alijs citatis affirmat. Burgos de Paz, in. l. 1. Taur. numer. 464. † vbi nam. sequenti latè probat, Principem cõsuetudinem futuram tollere posse, neq; obstare. quod glo. illa litteram negatiuã frequentius habeat, nempe tollere noluit, & sic est contraria præd. * magis cõmuni sententiæ: quinimò contra communem eam tenent plures citati per Tiraquel. de vtroque retractu in præfat. numer. 17. & per Couarr. lib. 3. variat. resol. cap. 13. num. 4. nam glossa præd. secundum literã negatiuam * crebriori calculo damnata est, vt patet ex supra dictis, & affirmat Ioan. Orosc. in. l. de quibus. nu. 156. ff. de legib. quem citat Azeued. vbi sup. Remanet igitur hoc primum fundamentum solidum (prout videtur) pro parte affirmatiua, nempe quod lex nostra non solum

solum excludat consuetudinem præteritam ei contrariam, sed etiam futuram. † Quod procedit, etiam si talis consuetudo sit immemorialis, secundum Felin. in cap. cum causam, num. 12. de sententia & re iudic. & etiam si lex simpliciter absq; dictione vniuersali, quacumque, vel simili, tolleret consuetudinem: Auend. lib. 1. capit. 6. præd. numer. 7. in. 5. conclus. & lib. 2. cap. 14. num. 5. in princip. sequitur alios allegans Azeued. vbi sup. num. 21. vbi quomodo hoc intelligatur, & D. Couarr. lib. 3. variat. resol. c. 13. n. 5. vbi hanc opinionem omnino verã esse adnotat. quoties consuetudo à lege, vt iniqua, & irrationabilis damnatur, ac reprobatur, vt ibi benè probat: idemque esse ait si perpena mente legis eadem ratio verè obtineat etiam in ea consuetudine, quæ processit à tempore, cuius initij nulla est hominum memoria.
 5 Secundò eadem pars comprobatur ex. l. 1. Tauri, hodie. l. 3. tit. 1. lib. 2. nouæ Collect. Reg. in illis verbis, *no embargante que contra las dichas leyes de crdenamiento, y prematicas se diga y alegue, que no son usadas ni guardadas*: ex his enim verbis manifestè videtur sublata consuetudo futura post hanc. l. Tauri eueniens, & quæcumque obseruantia legibus contentis in dict. noua Collectione Regia pugnas. Quod etiam deduci videtur ex alijs verbis eiusdem. l. ibi, *En lo que no fueren usadas y guardadas en los dichos lugares, y no fueren contrarias a las dichas leyes y prematicas*: & ibi, *No embargante los dichos fueros y uso y guarda dellos*: & ibi, *como en ellas se contiene, aunque no sean usadas, ni guardadas*. Quibus ex verbis satis constare videtur, vsum atque consuetudinem contrariam legibus regijs de quibus ibi non valere. Quare ex his quod per futuram consuetudinem non censetur derogari legibus ordinamentorum, ac pragmaticarum in illo libro contentis, tenet expressè Cifuentes, in dict. l. prima

Taur. & D. Castell. in. l. 3. Taur. verb. *siere restigos*, colum. 11. versu. tu tamen. & Palatius Rub. ibi, numer. 36. cum sequentibus: sed nostra lex est de contentis in noua Collectione Regia vt patet: ergo consuetudo contraria futura non valebit aduersus ipsius dispositionem.

6 † His tamen omnibus non obstantibus, contrarium in terminis nostræ legis tenendum censeo, imò quod consuetudo legitimè præscripta in specie huius legis, & præcedentis introducta post earum publicationem, cum scientia, & patientia Regis sit valida, & obseruanda, hoc vnico, & peremptorio fundamento. Quoniam lex nostra, non simpliciter, nec generaliter, & absolutè tollit consuetudinem: quo casu loquitur primum fundamentum contrarium: sed restrictè, & cum limitatione, nempe præteritam, vt patet manifestè ex verbis eiusdem ibi, *sin embargo de qualquiera costumbre que se alegue, si la ha auido*: nota verba, *si la ha auido*, quia sunt præteriti temporis tantum: & præterea restringitur eius dispositio postea in ratione à lege nostra assignata, ibi: *Porque aquella ha sido sin nuestra ciencia y paciencia*. Colliguntur igitur duo præcipuè ex his verbis. Primò quod tantum ex eis tollitur expressè præterita consuetudo contraria: ergo cum apertè constet de intentione, & mente legislatoris volentis tantum tollere præteritam consuetudinem, sublata non censetur futura consuetudo introducenda postea cum scientia, & patientia Regis, & sic legitimè præscribenda in posterum. † Limitata enim dispositio limitatum producit effectum, l. in agris. ff. de acquir. rerum domin. l. age cum Geminiano. C. de transaction. Beccius consil. 34. numer. 26. & consil. 74. numer. 7. & 23. lib. 1. † Secundò colligitur ex prædictis verbis, non etiam improbari consuetudinem præteritam

ritam introductam cum scientia, & patientia Regis, vt patet ex ipsis verbis in ratione legis prædictæ. & in terminis nostræ legis latè probat Palatius Rubius, in repet. capit. per vestras. in secundo notabilit. §. 1. numer. 26. cum sequentibus de donation. inter vir. & vxor. Licet non ita fundet, hanc secunda partem tenet D. Azeued. in. l. 14. numer. 8. supra. hoc titul. & iterum in. l. prima, numer. 16. cum sequentibus, præcipue, numer. 22. vbi loquitur in consuetudine immemoriali, titul. 15. infra hoc lib. 4. & rursus in dict. l. 14. numer. 10. tenet, sufficere in proposito scientiam, & patientiam officialium Regis, & sic suorum iudicum, † ex * communi opinione, quæ habet, quod vbi cumque ad præscriptionem requiritur scientia & patientia Regis, vel principis, sufficit si ea interueniat suorum officialium. Quam * communem opinionem probauimus supra, lib. 1. pract. quæst. quæsti on. 85. numer. 3. & eam etiam cum alijs probat Villalo. in suo ærar. commun. opinionum littera. P. numer. 299. circa final. licet contrarium in specie nostræ. l. prohet Palatius Rub. vbi supra. numer. 39. Non obstat modò primum fundamentum supra in contrarium adductum, nempe nostra lex in verbis supra relatis, quoniam ipsum iam est dilutum ex prædictis: nec etiam, quod consuetudo futura sublata videtur, cum præterita demouetur, iuxta * magis receptam sententiam.

10 † Quia hoc procedit, tuncque obtinet, cum consuetudo in totum simpliciter, vel generaliter abrogatur, vel tollitur, non verò si præterita tantum tollitur, aut aliquo casu repellitur, vt probatur in l. fin. C. de testament. quam ita interpretatur Bartol. in. l. prima, numer. 23. versic. non obstat, C. de summa Trin. & fide Catholic. & ibi Ias. numer. 74. post Cyn. quem refert idem Bart. in. l. de quibus. numer. 28. ff. de legib. Ias. in dict.

l. final. numer. 10. in fine. C. de testament. Burgos. de Paz vbi supra, numer. 478. Addit Orosc. in dict. l. de quibus. numer. 130. hoc idè in dict. l. final. quia derogatio fuit tacita: secus si fuisset expressa: sequitur Azeued. vbi supra. numer. 20. & ante eos plures allegans Burgos de Paz vbi supra. numer. 479.

11 * Quod vltimum ipse verum intelligo in simplici, & generali expressa derogatione consuetudinis, vt tunc etiam comprehendat futuram iuxta magis communem sententiam supra adductam: verum si expressa derogatio consuetudinis esset limitata, cum constet iam de mente & intentione disponentis, vltra ipsam non debet fieri extensio, vt tenent Cyn. Bart. Ias. & Burg. de Paz præcitati: actus enim agentium non debent operari vltra eorum intentionem. l. non omnis. cum similib. ff. si cert. pet. sed & alias limitationes, quæ ad rem, de qua agimus non faciunt, patitur dict. * magis communis sententia, quas congerit Burgos de Paz vbi supra, numer. 480. cum sequentibus.

12 * Erit igitur vera resolutio in proposito, vt colligitur ex supra dictis, & nuncupatim per Bald. Nouell. de dote. 6. parte princip. priuileg. 21. numer. 18. & 19. volum. 6. tractat. diuersor. doct. folio. 168. in antiquis, quod aut lex in aliqua materia expressè derogat præteritæ consuetudini, & etiam futuræ, & tunc sine dubio, non valet consuetudo postea emanans: aut simpliciter derogat non faciendo mentionem de præterita, vel futura consuetudine: puta non obstante aliqua consuetudine in contrarium, & tunc ex quo loquitur ita indefinitè, debet intelligi derogatum etiam futuræ, nisi consuetudo de nouo esset introducta ex noua causa à principio non cogitata propter varietatem temporis, vel

ex

ex præterita, quæ erat verisimiliter incognita ipsi legumlatori. Et idem est dicendum, etiam si lex in hac specie derogaret expressè futuræ consuetudini: quia ad nouam causam, habentem rationabilem prouisionem nouiter factam, se non extendit talis clausula generalis derogatoria, de qua si fuisset cogitatum, non fuisset sic generaliter derogatum, vt in. l. si hominem. ff. mandat. quia intelligitur rebus sic stantibus, & se habentibus. l. quod seruus. ff. de condi. ob caus. cum similib. aut fuit facta mentio de præterita consuetudine eam abrogando: & tunc aut fuit expressum de irrationabilitate dict. consuetudinis, & videtur reprobata etiam futura consuetudo in contrarium: secus si dicta ratio non subesset, vel propter varietatem temporum, vel alio modo: quia tunc valeret consuetudo postea contraria. Eandem resolutionem, vt * communem, quatuor iactis conclusionibus, & ex plurimum Doctorum autoritate, ponit ac sequitur Doctor Couar. lib. 3. variarum resol. cap. 13. nu. 4.

13 † Ad secundum respondetur non obstare, quoniam dict. l. 1. Taur. posita in dict. l. 3. tit. 1. lib. 2. nou. Collec. Reg. non improbat consuetudinem introductam contra prædictas leges Regias, nec in futurum introducendam: sed tantum dicit, quod seruentur leges ordinamentorum, & pragmaticarum, *no embargante que se diga y alegue que no son vsadas, ni guardadas*: itaq; ibi non fit mentio consuetudinis præteritæ, sed tantum vsus, obseruantiaq; prout factum respiciunt,

14 & ante illam euenerunt legem. † Et tamen iure cauetur, leges priores consuetudine futura abrogari, vt in. l. de quibus. cum mat. ff. de legib. & in cap. finali. de consuetu. expressa. l. 6. tit. 2. part. 1. cum similib. alijs enim tota consuetudinis materia periret, & publicæ utilitati, consuetudine subueniri minimè posset:

15 quod esset absurdum. † Præterea multum interest inter non vsus, & consuetudinem contrariam, vt latè differit Burgos de Paz in dicta. l. 1. Tauri. num. 174. cum sequentibus: & ex diuersis non fit illatio, vt in. l. Papinianus exuli. ff. de minor. cum similib. & ita fit, quod prædict. leges ordinamentorum non derogent consuetudini, quamuis tacitè id facerent: quo casu, vt prædiximus, futura consuetudo non tollitur: & in terminis dict. l. 1. Tauri, hoc aduersus priorem opinionem contrariam in eadem specie probauit Doct. Castell. ibi in verbo, *Contra las leyes*: & latissimè atq; intrepidè Burgos de Paz ibidem à numero. 470. cum sequentibus, dicēs se vidisse multos non modice iurisperitos ita * arbitrari plerunq; & tandem numer. 475. in octauo fundamento inquit, quod * praxis eam recepit, & quod * quotidie consuetudine post leges Tauri introducta, etsi eisdem aduersa, lites dirimuntur: & numero. 484. maxime id probat in consuetudine rationabili ex noua causa introducta, atq; legitimè præscripta.

QVÆST. XXXII.

SUMMARIA.

- 1 *Minor, qui ob non responsionem positionibus, habetur pro confesso, an restituatur? & numer. sequentibus: eligitur opinio affirmatiua num. 5. secus in muliere, & rustico, vt in num. 10.*
- 2 *In his, quæ ad iuris rigorem conseruandum sunt introducta, vel quæ concernunt formam actus, non excusantur mulier, & rusticus, sed*

Bb formam

- formam generaliter traditam debent obseruare: secus in minore, vt in num. 8.
- 3 *Litem non contestans intra nouem dies, non restituitur, etiam si eius procurator non sit soluendo.*
- 4 *Lex generaliter disponens, minores, nec alias personas priuilegiatas comprehendit, nisi de ipsis specialiter loquatur.*
- 6 *Minor, & Ecclesia restituuntur contra suam, non veram, nec notoriam contumaciam in non comparando, & aduersus dolum præsumptum de præterito ad eam.*
- 7 *Minor restituitur aduersus lapsum termini.*
- 8 *Mulier, & rustico non fauetur, nisi in casibus à iure expressis: & quid de iure Regio: in num. 9.*
- 11 *Mulier, & rusticus non iuuantur in his, quæ sunt introducta ad rigorem iuris conseruandum, vel pro forma actus, siue potuerint confulere peritiores, siue non.*
- 12 *Contumacia procuratoris an noceat domino?*
- 13 *Dictio, etiam, eius naturæ est, vt implicet casum minus dubium, & explicet magis dubitabilem.*
- 14 *Minor restituitur aduersus suam præsumptam contumaciam, & fictam confessionem: secus aduersus veram.*
- 15 *Restitutio in integrum nunquam censetur exclusa, nisi expressè excludatur.*
- 16 *Minor an restituatur in integrum aduersus probationem omissam in termino. 50. dierum, concessio à l. 9. & 10. titul. 7. libro. 5. nou. Collect. Regiæ?*

17 *Restitutio etiam concedenda est in causis summarijs, & breuioribus, quæ breuissimè definiendæ sunt.*

Quæst. XXXII.

In. l. 2. titulo. 7. libro. 4. nou. Collect. Reg.

Vtrum minor non respondens positionibus, iuxta formam. l. 2. tit. 7. lib. 4. nou. Collect. Reg. restitui possit aduersus eius pœnam?



VÆRO Circa hanc legem, ibi: *So pena de quedar y fincar confesso, &c.* & ibi: *Sea auido por confesso, &c.* quatenus in ea caueatur, quod non respondens positionibus iuxta formam huius legis, habetur pro confesso: an minor incidens in hanc pœnam restitui possit aduersus eam? Et videtur primò, non esse restituendum: † quia in his, quæ ad iuris rigorem conseruandum introducta sunt, vel quæ concernunt formam actus, non exculantur mulier, & rusticus, sed formam generaliter traditam debent obseruare: glos. in summa. 38. dist. Bart. in l. 1. §. nunciatio. nu. 35. ff. de oper. nou. nunciat. Bald. per text. ibi in l. iuris ignorantia. ad fin. C. qui admitt. & ibi Fulgofius, Paul. de Castro, & Roman. sequitur alios allegans Iass. in l. fin. num. 129: C. de iure emphyt. Ioannes Orosc. in l. si quis id quod. numer. 40. ff. de iurisdic. omn. iudic. Tiraquelus de retract. conuent. §. 4. gloss. 7. nu. 16. Decif. Pedemon. 58. nu. 38. diximus supra lib. 1. pract. 99. q. 48. nu. 2. & Azeued. in l. 1. nu. 8. tit. 13. infra eodem lib.

† Secundo

3 † Secundo, pro hac eadem parte facit l. 1. titu. 4. supra hoc lib. 4. vbi in simili pœna, nempe illius, qui litem non contestatur infra nouè dies (habetur enim pro confesso) inquit lex illa, *Que si el procurador fuere rebelde, y no respondiere al dicho plazo, que no sea restituido el señor del pleyto, aun que diga que el procurador no tiene de que pagar:* ergo si ex contumacia procuratoris, & aduersus eam dominus (scilicet minor, quia alias non ageret lex illa de restitutione) non restituitur, licet procurator non sit soluendo: à fortiori non restituetur aduersus propriam contumaciam: sicq; nec contra fictam confessionem, de qua in hac l.

Tertio pro hac opinione considero legem nostram circa finem, dum disponit, *que deste mandamiento, o imposicion de pena, &c. no aya apelacion, ni suplicacion, ni otro remedio ni recurso alguno:* ergo nec restitutio in integrum, † quoniam et si ex verbis generalibus id remediū, nempe restitutionis in integrum, sublatum non videatur, quia lex generaliter disponens, minores siue alias personas priuilegiatas minimè comprehendit, nisi de ipsis specialiter loquatur. l. Decurionibus. C. de Silentiat. lib. 12. l. sciendum. in princip. vbi glos. * communiter approbata. ff. qui satisfar. cogantur. latè deduximus supra lib. 2. pract. q. 88. num. 3. Ex supra dictis tamen verbis nostræ legis in casu ipsius omne remedium etiam restitutionis in integrum sublatum videtur, propter geminationem verborum, quæ sunt valde prægnantia, vt in simili probauimus. d. q. 88. num. 2. & in terminis nostræ. l. ex supradictis hanc opinionem tam in muliere, & rustico, quam in minore, tenet & probat Doctor Azeued. hic num. 78. cum pluribus seqq. & iterum num. 97. & 98.

5 † His tamen omnibus non obstantibus, in minore ego contrarium tanquam verius probo, imò quod minor aduersus

hanc suam præsumptam contumaciam, fictamque confessionem, de qua in hac nostra lege, restitui possit ac debeat in integrum, ex textu veluti in hoc expresso in l. minor etiam. 9. in ordin. ff. de min. vbi minor, etiam si quasi contumax condemnatus sit, in integrum restituitur: & ibi Bartolus, Abbas in cap. auditis. num. 14. de restitutione in integrum: † vbi quod minor vel ecclesia restituitur contra suam non veram nec notoriam contumaciam in non comparando, & aduersus dolum præsumptum de præterito ob eam: & contra sententiam latam ob suam contumaciam, vt reponatur in eo statu, in quo erat ante contumaciam: idem tenet ac latè probat Ioannes Mauritius in tractatu de restitutione in integrum. cap. 163. per totum: & rursus cap. 169. etiam per totum. † Omitto, quod minor etiam restituitur aduersus lapsum termini, vt in Clementina vnic. de in integrum restitutione: & aduersus probationem omissam, vt in l. 3. tit. 8. infra hoc lib. 4. & in terminis, quod minores, si habeantur pro confessis ex dispositione legis, vel statuti, ita quod sint contumaces, iuuentur aduersus dolum huiusmodi præsumptum, beneficio minoris ætatis, vel in integrum restitutione: quia non dicuntur constitui in vera contumacia, voluit Paulus Castren. in l. vbi. num. 2. ff. de edend. & expressè tenet alios alegans Hyppolit. de Marfil. in pract. crimin. §. Postquam. num. 60. & Auendaño respons. 15. num. 5. versic. Septima correctio est. quos sequuti fuimus dict. quæst. 88. numero. 3. & nunc quoq; idem probamus: & tenent etiam Villalob. in sua antynom. iur. litera. A. num. 7. & Oianus in sua concordia iuris, litera. A. numero. 11. & 12. Quid autem dicendum sit in criminalibus, infra agemus.

8 † Non obstat primum fundamentum contrarium, quod habet, vt in his, quæ ad

iuris rigorem conseruadum introducta sunt, nō succurratur mulieri, nec rustico: id enim loquitur, & locum habet in his personis, in quibus solū loquuntur præallegati authores, nec non & Doctores quos citat Azeued. hīc. d. nu. 84. non verò in minore, licet ipse in minore adhuc idem credat. Sed re vera præfati authores non loquūt in minore, sed in muliere & rustico: quibus verū est non succurri in specie nostræ. q. ex. d. regula de qua in primo fundamento: quia mulieri & rustico nō fauetur nisi in casibus à iure expressis, vt in. l. fin. C. de iur. & fact. ignor. & ibi Anton. de Padilla nu. 4. * communem dicit, glos. in. c. turbatur nauicula Petri. ver. b. omnis ignorantia. in. verfic. sed tamen nota differentiam. x. q. 4. sequitur plurimos allegans Tiraq. vbi supra num. 13. dicit communē idem Padilla in. l. si quis maior. num. 8. C. de transact. & Azeued. in. l. 2. num. 36. tit. 1. lib. 2. nou. Collect. Reg. * Inquit tamen ipse Padilla in. d. l. fin. nu. 4. hanc * communem opinionem corruere apud nos, ex. l. vltim. tit. 1. p. 1. Cui adde idem probantem. l. 31. ver. l. *Fueras ende.* tit. 14. p. 5. vbi ignorantia iuris non nocet mulieribus, nec rusticis: & tamen ibi hoc regulariter & indistincte cauetur. Sed nihilominus Greg. Lopez in. d. l. fin. in glos. *Aldeanos*, adhuc etiam eam. l. intelligit in casibus à iure expressis, & agit de intellectu illius. l. & quod. d. l. 31. licet generaliter loquatur, ac per consequens in. d. l. fin. intelligatur & procedat etiam quādo non potuerunt prædictæ personæ consulere peritiores, aliās sec^o, tenet Azeu. hic nu. 81. in fin. Sicq; præd. leges Paritæ in duobus supra modò enarratis intelligi, ac suppleri debent iuxta ius commune, nempe vt procedant tantum in casibus à iure expressis, & quādo non potuerunt consulere peritiores, secundum supra dictos, quod etiam mihi placet. Quinimò etiam si indistincte contra

ius commune intelligerentur (quod distictior) adhuc mulieri & rustico nō fauetur in his, quæ introducta sunt ad rigorem iuris conseruandum, vel quæ concernunt formam actus, vt habet prædictum primum fundamentum: at verò minor restituitur generaliter aduersus quamcumq; læsionem, sua culpa, vel sui administratoris incursum, & nominatim aduersus dolum suum præsumptum resultantem ex sua contumacia, qua habentur pro confessis ex vi statuti, vt in casu nostræ legis. Deniq; aduersus sententiam, qua vt contumax condemnatur, vt in. d. l. minor etiam, vt contingit in specie nostræ legis. * Sicq; remanet iure optimo probata differentia in nostro casu inter minorem cōtumacem, eiusque fictam contumaciam: & mulierem & rusticum huiuscemodi, ille enim restituitur regulariter, iure permittente, imò & in specie nostræ legis: hi verò minime. Quare in muliere & rustico teneo contra Paul. Hyppol. & Auend. cæterosq; ab eis citatos, existimantes idem esse in his, quod in minore, nempe vt omnibus his personis iuuetur aduersus suam fictam confessionem, virtute statuti inductam: imò quod tantum minori iuuetur in hac specie cōtra suā præsumptam contumaciam, & fictam confessionem per beneficium restitutionis in integrum: non verò mulieri nec rustico, vt tenent præcitati authores in dicto primo fundamento. Nec opus est hīc agere, an minor, mulier, & rusticus potuerit consulere peritiores, necne: minor enim indistincte restituitur in nostra specie, vt probauimus: non enim in eo fit vnquam præd. distinctio, sed solum attenditur an læsus sit: quo verificato, regulariter restituitur in quocunq; actu. * At verò cum mulier, & rusticus nō iuuetur aduersus suā fictā confessionem in specie nostræ legis per supradicta, non est opus dicta distinctione: vt

cunq;

cunq; enim cōdemnentur pro cōfessis, siue potuerūt consulere peritiores, siue non, non iuuantur aduersus eam sententiam, qua pro talibus sunt condemnati: tunc namq; ea distinctio seruanda erit, quoties non pro forma actus, neque ad rigorem iuris conseruandum aliquid requiritur: secus tamen si pro forma actus, vel ad rigorem iuris conseruandum aliquid requireretur: quia tunc indistincte eis nocet iuris error, vel ignorantia: ita cum alijs tenent ac probant Iass. in. l. iuris ignorantiam. num. 3. C. qui admitti. Tiraq. vbi supra num. 18: & Azeued. hic. nu. 83. & in. l. 1. tit. 13. lib. 4. nou. Collect. Reg. nu. 9. vbi id limitat.

Nec obstat & secundum, nempe. l. 1. tit. 4. supra hoc libro, considerata vt supra: quia respondemus, legem illam in prædictis verbis minime loqui in minore non contestante litem infra nouem dies, de quibus ibi: sed in maiore. Neq; quidquam facit, quod ibi agitur de restitutione deneganda domino, & sic videbatur loqui in minore: quia lex illa in hoc voluit corrigere ius commune, quo habetur, contumaciam procuratoris nō nocere domino, vt in. l. proinde. §. si procurator. ff. ad legem Aquiliam. & l. 1. §. si procurator. ff. si quis ius dicent. non obtēp. vi in proprio loco aduertit Didac. Perez in glos. *Maquer que diga el procurador.* col. 876 in principio. De qua materia ultra ordinarios in dictis locis bene agit Cepola caut. 57. per totam. & alij plures, quos hic citare superuacaneū esset, atq; ideo consulto omitto.

Secundo respondeo, quod cum dicta l. 1. dicat procedere etiam si dominus litis dicat procuratorem non esse soluendo: quod est magis dubium: quia dictio, etiam, huiusmodi naturæ est, vt implicet casum minus dubium, & explicet magis dubitabilem, vt scribunt Dec. in. l. qui se patris. numer. 1. C. vnde liber. & Crauet. consil. 294. numero. 7.

vbi copiose & bene Alexan. respons. nu. 3. num. 5. quos refert & sequitur Menoch. consil. 116. num. 8. lib. 2. & consil. 277. numer. 55. & consil. 281. numer. 14. vbi quod implicat casum magis dubitabilem, & explicat minus dubitabilem: & consil. 289. numer. 24. lib. 3. & consil. 331. numer. 7. lib. 4. satis innuitur loqui in maiore: minor enim indistincte restituitur, si quasi contumax condemnatur, vt in dict. l. minor etiam. Quod fit, vt in casu dict. l. 1. minor iure optimo restituitur aduersus suam præsumptam contumaciam, ac fictam confessionem, vt probauimus late dict. lib. 1. pract. quæst. q. 48. nu. 1. cum sequentibus: & constat præterea ex Abb. in cap. auditis, num. 14. de restit. in integ. quem sequitur Maurit. de restit. vbi supra dict. c. 169. nu. 4. cum seqq. Aduersus tamen veram contumaciam minor non restituitur, vt diximus dict. quæst. 48. num. 4. & tenent Barr. & Abbas vbi supra, & probat post alios Mauritius dict. cap. 163. in princip. & cap. 169. nu. 4. cum seqq. Tertium quoq; fundamentum contrarium non obstat, quia ei sufficenter satisfit ex pluribus doctrinis & authoribus in vnū congestis per Franc. Becc. consil. 12. nu. 69. cum pluribus seqq. vbi latissime probat, & resoluit, quod restitutio in integrum nunquam videtur exclusā, nisi expresse excludatur, & quod regula est, quod minor semper restituatur, nisi contrarium reperiatur in iure expressum: & quod vbi denegatur actionis remedium, nunquam denegatum censetur officium iudicis, nec restitutio in integrum: præsertim in minore: & quod per vniuersalem negatiuam excluditur solum remedium iuris cōmunis, non autē remedium extraordinarium inductū de iure speciali: & quod per verba quantuncūq; generalissima legis, vel statuti, nunquam intelligitur derogatū beneficio restitutionis in integrum, nisi de eo fiat men-

tio specialis: & tandem num. 75. inquit, ex supradictis à se adductis constare, hæc esse * communem & receptissimam opinionem, nulloq; modo esse ab ea * recedendum in iudicando & consulendo, & esse humaniorem & magis probabilem de iure, secund. Bald. conf. 236. statuto ciuitatis, lib. 1. Hanc etiam nouissimæ infinitos referens sequitur, & dicit * magis communem sententiam, & quod sine dubio est ab omnib; vbiq; recepta, Sfortia Oddo in suo perutili tractatu de restit. in integ. 5. p. q. 15. artic. 6. num. 44. pag. 395. Faciunt tradita per Azeued. in l. 2. tit. 19. lib. 4. num. 4. & 5. Verba autem nostræ. l. quibus negatiuam partem supra fundauimus, solum excludere videntur remedium & auxilium iuris communis, vt patet ibi: *No aya apelacion ni suplicacion, ni otro remedio, ni recurso alguno.* Pondera verbum, *otro*, quia est repetitium similitum, iuxta gloss. communiter vbiq; approbatam in l. si fugitiui. verb. alia pœna. C. de seruis fugit. sed præcedentia sunt remedia ordinaria iuris cõmunis, nēpe *de apelacion y suplicaciõ*, vt patet, ergo, &c. non autem verba nostræ. l. excludunt remedium speciale, & extraordinarium minoribus competens, quia hoc non dicunt: ergo sublatum non videtur per supradicta.

16 † Ex quibus inferri potest ad decisionem illius difficillimę. q. an minor restituatur aduersus probationem omissam in termino quinquaginta dierum, concessio à. l. 9. & 10. tit. 7. j. lib. 5. nou. Collec. Reg. in causis maioratum, circa tenutam, & possessionem obtinendam, quã latissimè pro vtrac; parte examinauit D. Molina de Hisp. primog lib. 3. c. 13. num. 63. cum seqq. vbi nu. 65. eam satis dubiam videri profiteretur, & cum casus contigerit de ea deliberandum, essetq; opus declaratione Regia ad eius decisionem, & nos quoq; late de ea differuimus. 5. lib. 2. pract. qq. q. 88. per totã. vbi tandẽ deuicti verbis

fortissimis, ac mente illius. l. necnon & alijs fundamētis, partem negatiuam probauimus: sed cum post iterum ac sæpius rem mecũ racitus cõsiderauerim, vtrac; opinio probabilis mihi non videtur: quinimõ interim quod Regia maiestas aliud non declarauerit, vel praxis aut stylus indubitabilis Cõsiliij supremi, vel Regalis cæcellariæ legitimè præscriptus alterutram probauerit, in re adeo dubia magis probabilis videtur opinio affirmatiua, nempe vt in præd. specie restitutio minori iure cõcedenda sit aduersus probationem omissam, iuxta. l. 3. tit. 8. lib. 4. huius nou. Reg. Collec. cui ex verbis quantumcumq; generalibus. d. l. 9. & 10. derogatũ non videtur, cum ipsæ expressim atq; in indiuiduo non auferant minorib; beneficiũ restitutionis in hoc, iuxta præd. omnia congesta per Becciu vbi 5. & per nos supra citata. Quare non immeritõ hanc partem affirmatiuam probauit nouissimè Ioan. Garf. de nobil. glo. 6. §. 1. nu. 54. licet Beccium non referat. Et facit, quia sicut. d. l. 9. prohibet prorogationem termini. 50. dierum aliqua ex ex causa fieri, & præcipit vt intra eum partes dicant, allegent, probent, & producant, quod voluerint, & statim causa decidatur: ita etiam. l. 1. tit. 6. 5. hoc eod. lib. inquit, qd causa cõclusa recipiatur ad probationem cum termino. 80. dierum, intra portus: & 100. citra, y que no los pueden alargar: y que esto sea por todos plazos, y termino peremptorio, con apercebimiento que que no les sea dado otro termino, ni este les sea prorogado, ni gelo puedan prorogar ni alargar: & nihilominus. l. 5. eiusdem tituli, & nostra. l. 3. tit. 8. cauetur, quod minor eo casu admittatur per restitutionem in integrum post quindecim dies probationis factæ ad probandum de nouo, ergo, &c. * In causis enim summarijs, & breuioribus, quæ breuissimè definiendæ sunt, restitutio etiam concedenda est, vt cum alijs probat Ioannes Garfia vbi supra

supra, quod est ordinarium in omnibus remedijs possessorijs, nempe adipiscendæ, retinendæ, & recuperandæ possessionis, vt in illis minor aduersus probationem omissam restituatur, vt cũ glossa * ordinaria in. l. 1. gloss. fin. circa medium. C. si de moment. possess. fuerit appellatum, & cum Couar. & Molina plures alios citantibus, resoluimus vbi supra dict. q. 88. num. 2.

QVÆST. XXXIII.

S V M M A R I A.

- 1 *Legis. 3. tit. 8. & l. 5. tit. 9. lib. 4. nou. Collec. Reg. concordia & intellectus, & num. 4. & 5.*
- 2 *Minor an restituatur aduersus omissam probationem, quando in termino probatorio fecit aliquam probationem, & num. 1.*
- 3 *Iure Regio expeditum est, minorem in præd. specie indistinctè esse restituendum.*
- 6 *Probatio insufficiens non dicitur probatio effectiua.*
- 7 *Medietas termini probatorij, quæ per viam restitutionis concedenda est minoribus, &c. quomodo intelligatur, & num. 8.*
- 9 *Lex. 1. tit. 6. lib. 4. nou. Coll. Reg. loquens in terminis probatorijs concedendis à supremis iudicibus, obseruatur etiam in praxi ab inferioribus iudicibus: & ab ecclesiasticis, à quibus si non conceduntur ydem termini, & appellatur & protestetur auxilium Regale de la fuerça, declaratorio vim fieri, si termini præd. non concedantur, vt in num. 10.*

- 11 *Quindecim dies post publicationem, intra quos debet peti in integrum restitutio aduersus omissam probationem, incipiunt currere statim quod publicatio testium fit.*
- 12 *Non tamen sufficit publicationem esse factam, sed requiritur parti esse intimatam, ad hoc vt incipiant ex tunc currere præd. quindecim dies, vel eidem in publicatione esse traditum processum, vt in num. 13.*

Quæst. XXXIII.

In. l. 3. tit. 8. lib. 4. nou. Collec. Reg.

Restitutio in integrum aduersus omissam probationem, ad hoc vt concedenda sit, an debeat esse aliquid probatum, vel non?



Væro circa hanc. l. ibi: *Que agora aya fecho prouança, o no, se le conceda y otorgue, &c.* dum probat, qd minor, vel alius, cui de iure competat beneficium restitutionis in integrũ, possit eam petere aduersus omissam probationem post factã publicationem, intra tamen quindecim dies immediatè sequentes, *agora aya fecho prouança, o no.* † Quomodo concordanda sit cum. l. 5. j. tit. 9. hoc lib. vbi hoc idẽ concedit, dum tamen pars restituenda, suam probationem non fecerit *en el termino assignado*, vt patet ibi: *Y q. si despues la parte no hiziere su prouança en el termino assignado, y pidiere restitucion in integrũ, q. le sea otorgada, &c.* Conditionaliter itaq; lex illa concedit restitutionem prædictam, nempe *si la parte no hiziere su prouança en el termino assignado*: ergo si eam fecerit, licet non sufficientem, non restituatur ad aliam faciendam

post publicationem: qui enim legis beneficium requirentis aliquam qualitatem, vel conditionem implorat, eo ita demum gaudere debet, si qualitas illa vel conditio, in qua lex se fundat, adsit, & ante omnia verificetur, ut resoluimus supra alia quæstione: ergo si probauit in termino ordinario, audiendus non erit in restitutione petita aduersus omisam probationem, per dict. l. 5. contraria est nostra. l. eidem, ibi, dum dicit: *Que aora aya hecho prouança, o no se le conceda y orogue la restitucion*: † Sed & iure communi verius & receptius est, tunc demum restituendum minorem aduersus omisam probationem post testium publicationem, cum non probauit intentionem suam in termino ordinario, ad hoc ut possit super eisdem articulis alii testes producere, si probauerit læsionem, nempe quod alios multos meliores testes habeat, quorum attestacionibus melius probare posset, & sic constare possit de læsione. Nec enim indistincte statim concedenda esset restitutio illo iure, sine qualiquali probatione læsionis, ut resoluuit cum Bart. & alijs Ioan. Garf. de nobil. glos. 6. §. 1. num. 53. quam opinionem in * iudicijs sciebat esse obseruatam Mauricius de restit. cap. 166. vbi bene declarat eius praxim & modum constandi de læsione, hoc casu.

3 † Sed hæc * communis sententia in nostra Hispania correctæ est per legem nostram: qua in distincte deciditur concedendam esse restitutionem aduersus omisam probationem, personis de iure restituendis post quindecim dies factæ publicationis testium, siue facta sit à minore probatio, siue non, in termino ordinario. Quod etiam contra * communem sibi placere aduersus Bart. & Legistas dicebat Iass. in. l. ait prætor. §. si minor. num. 19. ff. de iur. iur. per text. in. c. auditis. & in. c. suscitata. de in integ. rest. & eam tenuit ac probauit in proposito

Matth. de Afflict. decis. Neap. 390. nu. 5. dicens ita * Curiam seruare: & Capitius decis. Neap. 109. num. 7. & Rebuff. in. 2. tom. ad Regias constitutiones Galliarum, in tit. de restit. art. 1. glos. 3. num. 18. & ita vtitur, & practicatur ouotidie tam in inferioribus, quam in superioribus tribunalibus, per legem nostram in hoc expressam secundum Azeued. hinc num. 5. vbi alios citat: huius * praxis, & ego testis sum oculatus. Pro quo etiam facit dict. l. 5. dum solum requirit ad præd. restitutionem obtinendam, quod eam petens iure que no la pide de malicia, y que cree y entiendo prouar lo que assi alega. Verum cum lex illa loquatur (ut prædiximus) en caso que la tal parte no ouiere fecho su prouança en el termino assignado: & sic satis tunc videatur constare de læsione, expressior ac melior est nostra lex, quæ idem statuit, etiam si aya hecho su prouança en el dicho termino: sed nostra principalis quæstio versatur, ac consistit in hoc, quomodo scilicet hæc duæ leges, quæ videntur in hoc sibi contrariæ, aut saltem variæ, sint intelligendæ & concordandæ?

4 † Et in hoc inuenio, quod Ioan. Garf. vbi supra ita eas concordat literaliter, nempe quod nostra. l. 3. loquitur, prout loquitur in. r. instantia, ut patet ibi: *Que si qualquiera de las partes pidere en la primera instancia restitucion, &c. dict. verò. l. 5. in secunda instantia, ut patet ibi: Que fueren puestas en la segunda instancia: & ibi: Con tanto que no exceda ni passe el termino que fue dado en la primera instancia.* Hæc concordia literalis quidem est, non verò realis: quid enim interest in hoc, quod restitutio petatur in prima, vel in secunda instantia, cum in vtraque militet eadem ratio, ne minor ob defectum termini probatorij amittat suam iustitiam, & sic lædatur: ergo idem ius statui debet, iuxta. l. illud. cum similibus. ff. ad. l. Aquil. Præterea, quia si ideò in prima instantia conceditur dicta restitutio aduersus omisam proba-

probationem, siue in termino probatorio ordinario fecerit probationem, siue non: quia alia instantia non præcesserit, vbi potuerit probare, idem dicendum est in casu dict. l. 5. vbi etsi loquitur in secunda instantia, attamen terminus probatorius fuit assignatus ad probandum super exceptionibus nouis oppositis tantum in præd. secunda instantia: ergo eadem ratio militat hoc casu, quæ in prima instantia quandoquidem loquitur d. l. 5. de exceptionibus. minimè oppositis in prima instantia.

5 † Quare sub alterius rectius sentientis censura existimo præd. leges non esse contrarias, sed idem esse in proposito dicendum in secunda instantia, quod in prima, nempe quod in vtraque competat, & concedenda sit præd. restitutio, de qua agimus, siue persona, cui iure concedenda sit restitutio, fecerit probationem, siue non, in termino ordinario prius assignato ex nostra. l. per quam, eiusque rationem, licet loquatur in prima instantia, idem dicendum est & in secunda, quandoquidem, & in ea super exceptionibus nouiter oppositis probandis concedi præcipitur restitutio præd. nullam quidem maiorem rationem eam concedendi in specie nostra inuenio in prima instantia, quam in secunda. Nec obstant verba conditionalia. d. l. 5. supra in contrarium considerata, ibi: *Si despues la parte no hiziere su prouança*: quia hinc non videntur importare conditionem, sed facti contingentiam, ac proinde non excludunt alterum casum expressum per nostram legem, nempe *quando la ouiere fecho, y no fuere bastante*: præmaximè, quia paria, quoad effectum præsumunt, sunt probationem non sufficientem fecisse, vel nullam fecisse, utroque enim casu minor ob defectum termini probatorij iniuriam patitur, atque læsionem, quia nihil & inutile æquiparantur: ergo cum dict. l. 5. dicit: *No hiziere su prouança en el termino*

6 *assignado: verificatur bellissimè, siue nullam fecerit, vel aliquam, insufficientem tamen rei de qua agitur: † quia probatio insufficientis, non dicitur probatio effectiua, cum aliàs debeat esse concludens, ut in. l. non hoc. cum similibus. C. vnd. leg. Beccius consil. 52. num. 101. cum seqq. Idque eò maximè præcedit, vel quia ead. l. 5. postea inferius dicit: *Y que esta restitucion se otorgue, seyendo pedida dentro de quinze dias despues de la publicacion, segun y como esta ordenado en la primera instancia*: nempe per hanc legem nostram: 3. Si ergo æquiparantur prima, & secunda instantia, ut in vtraque debeat peti hæc restitutio infra quindecim dies, post factam probationem, cur non erit idem dicendum, respectu concessionis restitutionis, siue parseam iure petens fecerit, vel non fecerit probationem in termino ordinario, prius assignato, cum id in prima instantia sit expressum per nostram legem, & militet eadem ratio in secunda instantia? Neque retorqueri poterit contra nos hoc fundamentum ita: Si in termino, intra quem prædict. restitutio petenda est, d. l. 5. expressit idem seruandum esse in hoc quod in prima instantia stabilitum est, nempe quod in vtraque sit petenda restitutio intra quindecim dies factæ publicationis testium, & in reliquis non expresserit, seruetur in omnibus idem quod in simili restitutione concedenda statutum est in prima instantia, sed imò illud omisit: ergo ex hoc potius videtur dicendum contrarium eius quod probamus. Respondemus etenim hanc retorquitionem locum habere posse, cum diuersa ratio in nostra specie, de qua agimus, militaret in secunda instantia, quæ in prima, sed cum hoc non ita sit: sed potius eadem sit ratio in vtraque, ut prædiximus, cessabit obiectio præfata: præmaximè, quia si aliud vellet. l. illa. §. expressè id diceret ad tollendum dubium iuste oriundum ex nostra lege, nempe*

secus esse, hoc est, restitutionem præd. minimè esse concedendam, cum restitutus fecisset in termino prius assignato probationem; vel saltem restitutione concedendam esse tantum eo casu quo non probasset, argumento. l. vnic. §. vbi autem. vers. sin autem. C. de caduc. tollend. cum simil. hoc autem non dicit, sed simpliciter disponit, restitutionem huiusmodi concedendam esse in secunda instantia ad exceptiones nouiter in ea oppositas probandas, *si la parte no hiziere su prouança en el termino assignado*: sed ut probauimus, paria sunt, *auer la hecho, si no es bastante, como no la auer hecho*: sicut aliàs videmus, quòd sententia nulla non est sententia: vt in l. 4. §. condemnatum, & ibi cõmuniter. DD. ff. de re iudic. ergo si probatio facta non est sufficiens, idem est ac si facta non fuisset: sicque merito in utroque casu restitutio concedenda erit. Quòd si probatio facta est sufficiens, & indubia, non est opus restitutione. Dict. igitur. l. 5. dum dicit, *si despues la parte no hiziere su prouança en el termino assignado*, comprehendit virtualiter vtrumque, & cum esset expressus casus hic in eisdem regijs ordinationibus, nempe cap. 19. quod est insertum in hac nostra. l. 3. nil mirum si idem non repetatur in cap. 28. earundem ordinationum, quod est positum in d. l. 5. cum facta prima expressione, sufficiat ad hoc, vt secundo virtualiter intelligatur expressum in verbis dict. l. 5. Et in terminis, quod verba dict. l. 5. *no hiziere*, intelligantur etiam, vel eam fecerit non sufficientem, vt prædiximus, tenet ibidem D. Azeued. nu. 1. super eisdem verbis post hæc scripta visus.

7 † Ex superioribus dubiavideri posset in proposito (nisi cautè legatur) opinio eiusdem D. Azeued. in præsentī, num. 40. dū existimat, medietatem termini, quam nō debet excedere terminus concedendus per viam restitutionis in proposito, de-

bere intelligi, & considerari respectu temporis à l. concessi, & concedendi, nē pe. 80. dierum intra portus, & 120. citra, iuxta l. 1. tit. 6. hoc eodem lib. non verò respectu alterius temporis à iudice concessi, vel lapsi vigore styli, vel consuetudinis, contra, præter, vel aduersus dict. l. 1. dispositionem, vel ex partium negligentia, quoniam id, quod fieri debet, vt inquit ille, est attendendum: & præterea lex semper respicit dispositionem legū aliarum, nō vero iudicum dispositiones & terminos longiores quàm à lege sint assignati, & ita inquit se patrocinate vī disse semel in facti contingentia declaratum: existimo enim hanc opinionem veram esse eo tantum casu (vt ipsemet author modo citatus eam voluit proferre, ac tenere) quo iudex longiores terminos probatorios, quàm expressos in dict. l. 1. concederet, vel aliàs essent lapsi ex consuetudine, vel stylo tribunalis, vel propter negligentiam alterius partis, prout * vtitur Placentiæ vbi Azeued. patrocinator, & aduocatur: nempe quia si intraprimum terminum nouem dierum, quo omnes causæ ciuiles ordinariæ ad probationem recipiuntur, altera vel vtraque partium protestatur quartam dilationem, hoc est *el quarto plazo*, nunquam transit terminus ille probatorius nemine instante, etiam si annus integer, aut plus temporis labatur, quousque ab vna parte petatur assignatio quartæ dilationis: tunc meritò, quod terminus concedendus per viam restitutionis ad probandum non excedat dimidietatem termini legalis, nempe. 80. dierum intra portus, & 120. citra portus, qui iure debuit assignari per suas rationes.

8 † At verò si breuiore termini legalibus assignati essent aliqua ex causa ad probandum, vt solet contingere, iuxta qualitatem causarum & personarum, & fieri potest, vt in dict. l. 1. ibi, *Y los del nuestro Consejo, o el Presidente y Oydores ante quita*

la causa pendiere puedan abreniar los dichos terminos, y cada vno dellos acatada la qualidad de la causa y personas, y cantidad, y distancia de los lugares donde se han de hazer las prouanças. Quod & in tribunalibus inferioribus praxis obtinuit, & obtinet: tunc namque proculdubio censerem terminum ad probandum concedendum per viam restitutionis, minimè posse excedere dimidietatem termini concessi à iudice breuiore legali, eadem ratione, qua & terminus principalis probatorius prius assignatus abbreviatus fuit: non verò esset tunc temporis concedenda dilatio dimidij termini à præd. l. assignati. Quod præterea probatur per nostrā. l. 3. ibi, *Tanto que no exceda el termino que le dieren para hazer la tal prouança por via de restitucion de la mitad del sermino que se dio primero para hazer la prouança principal, &c.* Et præterea in dict. l. 5. infra tit. 9. hoc eodem lib. 4. ibi: *Y que le sea dado la mitad del sermino tan solamente que le fue assignado en la primera instancia.* Et licet dict. l. 1. tit. 6. hoc lib. 4. loquatur expressè in terminis probatorijs concedendis à supremis iudicibus, vt ex ea patet in verbis supra relatis, & in principio legis, ibi: *Mandamos que concluso el pleyto los del nuestro Consejo, y Oydores de las nuestras audiencias den sentencia, en que reciban las partes a proua, &c.* adhuc eam citat Gregor. Lopez in l. 33. gloss. 1. tit. 16. part. 3. idem etenim termini cum petuntur, & opus est, assignantur iuxta formam, & mentem dict. l. 1. ab inferioribus iudicibus, & ita * obseruabatur olim, & * practicitur nunc, ante, & post promulgationem huius nou. Collect. Reg. Tametsi Azeued. ibi. num. 5. in gl. termino *de ochenta dias*, dicit quòd licet fortassis ante nostræ. l. promulgationem illud solum in curia suprema, & cancellaria * seruabatur, & posset procedere: hodie tamen vbiicumque seruandum est cum lex illa sit generalis. † Præsertim in curijs Ecclesiasticis, in quibus si nō con-

ceditur terminus dict. l. 1. appellatur, & protestatur auxilium regale *de la fuerza* & misso processum in hoc gradu ad cancellariam, declaratur vim fieri si terminus prædict. non concedatur, secundum ipsum.

11 † Similiter obseruandum est, dictos quindecim dies post publicationem factam, intra quos petenda est præd. restitutio, incipere currere statim, quod publicatio testium fit: itaque sex dies publicationis computantur in prædictis quindecim diebus, non vero prius labi debet sex dies publicationis, ita quòd statim his lapsis incipiāt currere præd. quindecim dies, vt malè nōnulli existimabant: sed melius, & verius est quod præd. quindecim dies incipiant currere statim cū fit publicatio simul cum termino præd. sex dierum publicationis: & ita praxis habet secund. Azeued. hic dict. num. 40. in gl. *despues de la publicacion.* † Crederem tamen non sufficere solum, esse publicationem factam: sed requiri esse partem intimatam, cui competit restitutio, vel eius procuratori: & sic incipient currere præd. quindecim dies à tempore intimationis publicationis, parti cui competit iure restitutio facta: vel à tempore, quo ei processus traditur in publicatione, si ei prius non fuerit intimata publicatio præfata: aliàs enim absurdum esset quòd inciperent currere præd. quindecim dies antequam sibi intimaretur publicatio, vel processus in publicatione eidem, vel procuratori suo traderetur.

13 † Publicatio enim fieri cum effectu dicitur, quando partibus intimatur verbo, vel facto, tradito eis processu ad deducenda testificata: possetque hoc comprobari alijs rationibus iuridicis, nisi de per se satis notum, & comprobatum appareret.

QVÆST. XXXIII.

S V M M A R I A.

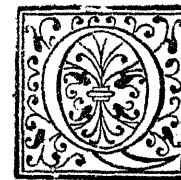
- 1 *Forma l. 3. tit. 10. lib. 4. nou. Collect. Regia procedendi contra absentes delinquentes, seruanda est: & procedit etiam contra minores. 25. annis delinquentes.*
- 2 *Minor potest definitiue condemnari ratione styli, cōsuetudinis, vel statuti.*
- 3 *Minor delinquens in absentia condemnatus an post annum presentatus admittatur ad probandum innocentiam suam per restitutionem in integrum ad bona recuperanda? & nu. seqq. eligitur opinio affirmatiua num. 7. & probatur num. seqq.*
- 4 *Lex generaliter loquens generaliter debet intelligi.*
- 5 *Minor in delictis non restituitur nisi ad moderandam pœnam.*
- 6 *Minor infra. 29. annū etatis sue potest restitui aduersus lesionem sibi causatam durante minori etate.*
- 8 *Minor aduersus quem fuit facta missio in bonis propter contumaciam ex primo decreto, post annū restituitur.*
- 9 *Permissum ad tempus, post tempus censetur prohibitum & e contra.*
- 10 *Minor non restitueretur post annum se presentans, si delictum sit verè, ac legitime testibus probatum nisi in hac specie aliqua legitima defensio ei competere, vt hic.*
- 11 *Nemini facit iniuriā qui dicitur iure suo.*
- 12 *Minor delinquens post annum se presentans an per in integrum restitutionem liberetur a refusione expensarum? & nu. seqq. resoluitur. n. 14.*
- 13 *Minor contumax non refectis expensis repellitur a iudicio: & quomodo hoc intelligatur. num. 16.*
- 15 *Lex vel statutum precipiens, vt contumax non audiatur nisi refectis expensis, procedit etiam in minoribus.*
- 16 *Expensa ob contumaciam facta, & soluta, non sunt minori restituenda, licet postea presens absoluat ab accusatione, & aduersarius condemnatur in expensis.*
- 17 *Minor contumax si fuerit infirmitate, vel alio iusto impedimento detentus, ne intra annum se presentet, ob id restituendus erit aduersus annotationem bonorū ex clausula generali prætoris: Si quam ihi ius a causa & c.*
- 18 *Contumacia est graue delictum.*
- 19 *Forma procedendi contra absentes iure communi alia, quam iure regio erat introducta.*
- 20 *Impedimentū iustum excusat a contumacia.*
- 21 *Annus delinquentibus concessus ad se presentandum, nō cōcurrit iuste impeditis.*
- 22 *Iuste impeditus, quis dicatur ad hoc, vt excusari possit: duoq; probare debet de quibus hic.*
- 23 *Impedimentum debet esse immediatū ad hoc vt concedatur restitutio: exemplum. num. 24.*
- 25 *Impedimentū debet esse necessariū, vt hic.*
- 26 *Impedimentū, quod facile remoueri potuit, nō excusat. Ampliatur. n. 27. in impedimentis causatis a iudice: nam si nō probetur diligentia facta ad ea remouenda, nō excusant, & n. 28. que diligentia in hoc requiratur, & sit necessaria.*
- 29 *Legitimum impedimentum an excuset quando quis se nimium arctauit ad finem termini ad aliquid faciendum?*
- 30 *Proficuum erit, de impedimento protestari, quamuis id non sit necessarium.*

- 31 *Protestatio non est necessaria ubi impedimentum procedit a necessitate naturæ: & quid si procedat a voluntate & arbitrio alterius?*

Quæst. XXXIII.

In. l. 3. tit. 10. lib. 4. nou. Colle. Reg.

Minor in absentia definitiue cōdemnatus, an possit post annum petere restitutionem in integrum, ad se purgandum & defendendum ad recuperanda bona?



- V**ero. Forma huius legis, procedendi contra absentes delinquentes, seruanda est, & procedit etiam contra minores. 25. annis delinquentes, valet enim processus contra eos contumaces indefensos in absentia factus, seruata forma procedendi, de qua in hac lege, vt resoluimus supra lib. 1. q. 76. num. 1. & præterea tenet Gregorius Lopez in. l. 7. tit. 8. p. 3. gloss. 1. vbi alios citat: † Sic ratione styli, consuetudinis, vel statuti minor potest definitiue condemnari, vt probat Boer. decif. 63. nu. 10. & 11. & vtrumq; sequitur & probat nouissimè Azeued. hic nu. 5.
- ‡ Dubitatur modò, an minor hic in cōtumacia condemnatus definitiue, iuxta tenorem nostræ. l. possit post annum ab eadem concessum ad purgandum, & se defendendum, ac ad bona recuperanda, in integrum restitui ad probandum innocentiam suam, ita vt si post dictum annum se presentet personaliter, vel inuitus capiatur, per in integrum restitutionem postulatā audiendus sit intra tempus ad restitutionem petendam a iure con-

cessum, contra sententiam definitiuam, tam respectu pœnæ pecuniariæ, & bonorum, quam corporalis: intra annum enim quilibet etiam maior auditur, post annum verò quoad pœnas corporales tantum; sed nō quoad bona, vt in nostra lege. Et videtur primò minorem post annum prædictum minimè esse audiendum, quoad bona recuperanda, & condemnationes pecuniarias per nostram legem, quæ indistinctè & generaliter id prohibet in versiculo, *Y pasado el dicho año, & c.* & ibi: *Y no pueda en quanto a ellas ser oydo, aunque pasado el dicho año se presente a la carcel:* lex enim generaliter loques, generaliter debet intelligi, & quòd ipsa non distinguit, nec nos distinguere debemus, vt in. l. 1. §. generaliter. ff. de legat. præst. & in. l. de pretio. cum simil. ff. de publ. in rem act. Secundò ex dictis in principio huius quæstionis, & in. d. q. 76. Si enim forma huius legis seruanda est, & procedit non solum contra maiores delinquentes absentes, sed etiam contra minores: ergo sicut illis nocet transitus anni post condemnationem, quoad pœnas pecuniarias, & statim anno prædict. transacto exequi debet, & potest sententia præd. respectu bonorum, vt in nostra lege, in dict. versic. *Y pasado el dicho año:* ita etiam & eodem modo nocere debet etiam minoribus delinquentibus in absentia condemnatis: aut enim valere non debet processus contra eos in absentia fulminatus tanquam contra indefensos, aut si valet, exequenda est sententia contra eos lata, quoad bona post annum: antecedens est falsum, vt probauimus, ergo lex nostra in omnib⁹ sui partibus seruanda est etiam contra huiusmodi minores contumaces.

§ † Tertiò, quia minor in delictis non restituitur, nisi quatenus miseratio ætatis ad mediocrem pœnam iudicem induxerit, vt in. l. auxilium. vers. in delictis. & ibi glo. 1. Bart. Bald. Angel. & Alberic. ff. de

ff. de minor. l. si ex causa. 9. §. nunc videndum. ff. de minor. Anto. Gom. in. 3. tom. c. de delict. num. 62. cum sequen. Matth. de Afflict. lib. 2. constit. rubr. 4. num. 8. vbi quod in delictis minor non est restituendus, nec solum ad probandum copiosius verum, neq; ad innocentiam ostendendam, quem refert & sequitur Ioan. Garf. de nobilit. glos. 6. §. 1. num. 22. Quare quia si aliud diceremus, posset minor vsq; ad. 29. ætatis suæ annū petere præd. restitutionem aduersus contumaciã, durante minori ætate contractam, † cum habeat quatuor annos super ætate. 25. annorum ad petendam restitutionem in integrum cõtra læsionem in minori ætate causatam. l. fin. C. de tempor. in integ. rest. pet. & l. 9. in fin. tit. 19. per. 6. & Ant. Gom. c. de restit. min. num. 7. Hoc autem in delictis absurdum videretur, nempe vt tanto tempore rei iudicatæ executio differretur, vel iam diu facta retractaretur: & in terminis hanc opinionem videtur tenere Auend. Responso num. 5. in vers. septima correctio, ibi. Hodie tamen: dicens quod hodie quando secundum nostram. l. mulier, vel minor habentur tamquam perpetratores ex fuga, nõ iuuantur restitutione, vel ex fragilitate minoris ætatis, tamquã hi qui commiserant delictum in faciendo, quo casu minores non iuuantur, vt in. l. 1. & ibi Paul. Castrenf. C. si aduers. delict. & hoc ad literam sequitur Ioan. Baptist. Villalob. in sua antynom. iur. litera. A. numer. 7. † His tamen non obstantibus contrariũ in specie nostræ quæstionis verius, & tenendum esse iudico in minore, imò quod etiam transacto anno præd. restitui possit aduersus lapsum ipsius, ac sic audiendus sit aduersus suam contumaciã fictam respectu pœnatũ pecuniarum, vt sua recuperet bona, & à delicto se cõpurget probando innocentiam suam, vt latissimè in proprijs terminis similis legis pluribus comprobatur fundamen-

8 tis Boerius dicit. decisio. 63. per totam: Ex quibus illud magis astringit, † quod minor aduersus quẽ fuit facta missio in bonis propter contumaciã ex primo decreto, post annum restituitur. l. si finita. §. si fortè, & ibi Bart. Alexand. & Ias. ff. de damno infect. & idem si ex secundo decreto facta fuerit missio. d. l. si finita §. postea autem quam. & l. si minor. ff. de bon. auth. iudic. possid. & vltra Boerium secundò hæc sententia probatur vrgenter ex. l. minor etiam. 9. in ordine. ff. de minor. vbi inquit text. Minor, etiã si quasi contumax condemnatus sit, in integrum restituitur, & ibi notat Bart. diximus supra in. l. 2. tit. 7. hoc lib. 4. Nec obstat si dicatur, hoc procedere posse si intra annum à nostra. l. assignatum minor id petat, secus si post: cum iam. l. posuerit terminum ad fauorem absentium intra quem possint cõparere suaque bona recuperare, ac innocentiam probare: ergo post annum exclusi remanent. † Quia permissum ad tempus, post tempus censetur prohibitum, & è contra, vt in. l. cum prætor, cum simil. ff. de iudic. Nam respondeo id procedere, & locum habere in quibuscumque delinquentibus in absentia condemnatis, qui iure ordinario, & communi absque villo remedio restitutionis extraordinario audiri debent intra præd. annum condemnationis, & sententiæ diffinitivæ: itaque si minor compareat intra annum iure ordinario, & communi, sicut & quilibet maior absque restitutione audiendus est: at verò post annum, remedio restitutionis in integrum minor idem admittendus erit ad sua bona recuperanda, innocentiamque propriam probandam. Lex igitur nostra loquitur in maioribus viginti quinque annis, non verò excludit minores, sed tantum maiores anno elapso respectu bonorum: nec tollit beneficium restitutionis in integrum minoribus iure communi concessum, nec

nec vititur vllis verbis, quibus id videretur excludere, cum tamen beneficium restitutionis nunquam censetur exclusum à lege per quacumque verba generalia, nec etiã generalissima nisi expressè, & specialiter excludatur iuxta * cõmunem, & recepram sententiam quã supra adduximus quæst. 32. sup. dict. l. 2. tit. 7. hoc lib. 4. nu. 15. Sed iure communi minor si quasi contumax condènetur, potest restitui, vt prædiximus: ergo habemus intentum. Hanc eandem sententiam Boerij in terminis nostræ. l. probauit Ioan. Garfia. vbi sup. nu. 24. & nouissimè Azeu. in præfenti. nu. 6. cõ sequq. vbi in idem citat Olanum in sua cõcordia iur. litera. A. n. 12. & iterum. nu. 147. & nu. 161. Et tenendo hanc partè, quæ est verissima, non obstat primũ fundamentum supra in contrariũ adductum, quia procedit respectu maiorum. 25. ann. nõ tamen in minoribus, vt vt supra probauimus. Non obstat & secundum, quia procedit respectu validitatis processus, valet enim cõtra minores delinquentes absentes fulminatus, serua ta forma huius. l. necnon & sententiã diffinitiuã contra eos lata interim, quod in contumacia perdurant: Si tamen minores ipsi postea compareant, & se præsentent, vel inuiti capiantur etiam post annum, restitutionemque in integrum petant aduersus lapsum præd. anni, & cõtra suam quasi contumaciã & sententiam, qua vt contumaces in absentia condemnati sunt, restitui iure optimo debent, vt bona sua recuperent, innocentiamq; propriam probent.

10 Non obstat & l. auxilium. in fin. cum simil. ff. de minor. quia hinc non agimus de restitutione aduersus delictum, quo casu procedunt, quæ in contrarium adduximus, sed aduersus lapsum anni, & omis sam defensionem, probata læsione, hoc est innocentia. † Quo fit vti delictum, verè ac plene, & legitimè probetur pluribus testibus de visu deponētibus, ex qui

bus absque fuga sufficienter condemnatio iustificaretur, tunc quidè existimare, restitutionem minimè esse cõcedendã, siquidem nulla tunc contingit læsio: & in hac specie potest saluari opinio contraria Auend. & Villalob. dicentium, minores; non iuuari aduersus delictum commissum in faciendo, quia tunc non tantum ex fuga, sed ex plena probatione condemnatur, nisi in hoc quoque casu aliqua legitima defensio competeret: veluti quod ad suam necessariam defensionem id fecerit, vel aliàs legitimè excusaretur: necnon si in cõdemnatione, hoc est in quantitate, vel qualitate pœnæ impositæ læsi fuissent, nempe quia fuit maior quàm qualitas delicti exposceret.

11 Quartũ etiã cessat, quia nemini facit iniuriã, qui vititur iure suo, vt in. l. iniuriarum. §. 1. ff. de iniur. cap. cum Ecclesia de elect. cõ similib. Verum addit in proposito Azeu. hoc adeò procedere, † vt nec minor sic restitui petens teneatur refundere expensas ob suam contumaciã factas, *ni la pena de los desprecos y homezillos*, sed quod imò absque eis audiendus sit: Neque obstat, inquit ille, Bar. doctrin. in dict. l. si finita. §. fortè. vbi tenet, quod minor contumax non relictis expensis repellitur à iudicio: quia id verum est nisi præd. minor petat restitutionem. Facit etiam, quia minor restituitur quoad expensas contumaciales, quæ est verior æquior, & magis communis sententia, vt contra Bart. vbi supr. & alios, testatur eam sequutus Antonin. Thesaur. decis. 10. Pedem. nu. 5. 6. & 7. vbi plures ita tenentes allegat.

14 † Ego verò, quoad pœnas *de los desprecos, y homezillos*, & alias quascumque, verum esse credo, quod præfatur Azeuedus, atque obtinuisse affirmat: at verò quoad expensas, propter contumaciã minoris factas ab altera parte, videlicet eas, quæ tantum ratione contumaciæ factæ sunt, & aliàs si minor præfens fuisset,

fuiſſet, non fierent, aliud iudico, ſiqui-
dem proceſſus factus contra eum legi-
time in abſentia, validus eſt: ergo ex-
penſas iuſtas in eo fulminando refun-
dere debet ante omnia: non enim ſine
his confici poteſt proceſſus, nec altera
pars in damno remanere debet, cum
lege permittente expenſas fecerit, nec
minor contumax ex ſua contumacia
hoc lucrum reportare debet, vt quoque
immunis ſit ab harum ſolutione: quam-
uis enim iure reſtitui poſſit aduerſus
lapſum anni: non tamen idèd excuſatur
ab expenſis, ratione ſuæ contumaciæ
cauſatis: quia non debet omninò im-
punita remanere ſua contumacia, ſal-
tem quoad expenſas neceſſarias ad ful-
minandum proceſſum propter eam:
præcipue cum Bart. in dicto. §. ſi forte.
num. 5. loquens in reſtitutione minori
competenti aduerſus primum decre-
tum: & ſic contra ſuam contumaciam
dicat, quòd non auditur, niſi reſectis ex-
penſis: ergo reſponſio Azeuedi deficit:
quia Bart. loquitur quando petitur re-
ſtitutio aduerſus primum decretum, &
ſic aduerſus læſionem ex ſua contuma-
cia: & nihilominus inquit, quòd non
15 auditur, niſi reſectis expenſis. † Lex
igitur, vel ſtatutum præcipiens, quòd
contumax non audiatur, niſi reſectis
expenſis, procedit non tantùm in ma-
ioribus, ſed etiam in minoribus, implo-
rata quoque reſtitutione in integrum,
iuxta doctrinam Bart. præd. quam vltra
ordinarios: ibi ſequitur alios allegans
Hyppolit. in. l. de vnoquoque. num. 199.
ff. de re iudica. Boërius alios allegans
dict. deciſione. 63. numero. 5. & Meno-
chius de arbitrarijs iudic. lib. 1. quæſt. 36.
num. 1. adde Azeued. in. l. 1. tit. 11. nu. 53.
infra eodem libr. 4. vbi hoc verum in-
telligit, quando minor eſſet ritè & rectè
citatus: vel ſi latitaret, facit etiam quod
16 tradit idem Azeuedus in præſenti, nu-
mero. 63. † dicens, quòd quamuis reus

contumax ſe præſentans, audiatur, ſo-
lutis his expenſis, & in ſententia in eius
præſentia lata, abſoluatur ab accuſatio-
ne contra eum poſita, & aduerſarius
condemnetur in omnibus expenſis pro-
ceſſalibus, non debent ſibi reddi ex-
penſæ illæ, propter contumaciam ſo-
lutæ. Neque obſtat quòd contra Barto-
lum vbi ſupra ſit verior, & * magis com-
munis ſententia, vt præmiſimus nu-
mero. 13. illa namque * magis commu-
nis ſententia, licet verior ſit, fallit in no-
ſtro caſu: quia minor eſt in dolo ex de-
delicto à ſe commiſſo, quo caſu non
datur reſtitutio, ſecundùm Doctores,
vt teſtatur idem Theſaurus vbi ſupra
num. 9. Præterea opinio Bartoli præd.
procedit, & intelligitur reſpectu ex-
penſarum, ob contumaciam, de quibus
loquimur: opinio verò * magis com-
munis contraria, reſpectu illarum ex-
penſarum, quæ minor ſoluit, ſolùm vt
aures iudicis illi patentes eſſent, quas
nihilominus, vt audiatur, refundere te-
netur, ſed illis ſolutis, cognoscitur de
illius læſione: & ſi cauſa cognita appa-
reat læſus, & ſic cū nō repertus fuerit in
dolo, repetet eas ſolutas, non verò quas
ſoluit ob contumaciam, vt colligitur ex
Theſaur. vbi ſupra nu. 9. Ex quibus com-
probatuſ præſata diſtinctio, atq; ſenten-
tia noſtra, de qua ſupra.

17 * Ampliat præd. Boërius. d. deciſ. 63.
num. 13. in maiore contumace, ſi fuerit
infirmiſſime, vel alio iuſto impedimento
impeditus, ne intra annū ad ſe purgandū
venire poſſet: ſi namq; etiam propter id
reſtituendus erit aduerſus adnotationē
bonorum ex clauſula generali prætoris,
Si qua mihi iuſta cauſa videbitur, &c. vt
volunt Cynus, Baldus, & Angelus in. l. 1.
C. de requir. reis. & alij, quos ibi refert:
quem ſequitur in terminis noſtræ legis.
Ioan. Garſ. vbi ſupra. d. nu. 24. verſ. quod
vt diximus, & eſt. l. 7. titul. 8. part. 3. in
verſ. Eſto ſe entiende, &c. & voluit etiam
in ter-

in terminis noſtræ. l. Azeued. hic num.
148. & 149. loquens in abſente ex iuſta
cauſa: nam licet ſententia tranſierit in
rem iudicatam, nihilominus reuerſo
abſente, & iuſta abſentiæ cauſa probatā,
per reſtitutionem retractabitur ſententi-
a, ſi iudex ignorauit iuſtum impedi-
18 mentum: † quia ſi illud ſciuit, ipſo iure
erit nulla ſententia ſecundùm ipſum. Et
fundari poteſt horum opinio, quia licet
contumacia ſit graue delictum, vt in. l.
omne delictum. §. contumacia. ff. de re
milit. gloſ. in. l. 1. §. vltimo, vbi Alexand.
num. 17. & Iaſ. 39. ff. ſi quis ius dicenti nō
obtemper. iuſta tamen cauſa excuſat à
contumacia, vt tradunt ibi omnes in. d.
§. vltimo, & alios allegans Menochius
de arbitr. iudic. lib. 2. centuriā. 2. caſu
153. num. 2. cum ſequentibus, vbi quòd
relinquitur arbitrio iudicis, quæ nam ſit
iuſta cauſa in proſiſto: Hæc tamen am-
pliatio conuenire non videtur ad ter-
minos noſtræ. l. eſt iurè communi at-
tento, nempe. d. l. 1. C. de requir. reis &
19 d. l. 7. Partitæ eſſet vera: † ibi enim alia
forma procedendi erat introducta in
delictis contra abſentes, nempe trinæ ci-
tationis per præconia, quibus expletis
annotabantur eorum bona, poſtea alijs
tribus citationibus ſimiliter factis, & ex
tunc habebat abſens annum ad ſe præ-
ſentandum, & iuri ſtando coram iudice,
&c. quo elapſo ſi non comparebat, vel
mittebat excuſatorem, eius bona intra-
bantur, a manera de aſſentamiento: & po-
ſtea non audiebatur ſuper prædictis bo-
nis, ſed tantùm quoad alia. Dicunt nunc
præd. authores, quòd in illis terminis, ſi
reus abſens iuſto impedimento fuerit
impeditus, quominus intra illum an-
num comparere non poterit, veluti
propter morbum, peſtem, carcerem, ho-
ſtium metum, paupertatem, aut alias
iuſtas cauſas, reſtituendus erit aduerſus
prædicta, quoad bona ex clauſula præd.
generali prætoris: & meritò, quoniam

ibi non erat lata ſententia diffinitiuā in
cauſa contra reum: at verò cum hodie
per noſtram. l. alia forma diuerſa pro-
cedendi in criminalibus contra abſen-
tes ſtatuetur, & hic reus in tribus prio-
ribus citationibus non comparuerit, ne-
que etiam in cæteris terminis ante ſen-
tentiam, nec poſt eam in termino anni
à noſtra. l. præfixo ad ſe præſentandum.
& purgandum contra ſententiam præd.
(qui annus datur poſt ſententiam tan-
quam terminus peremptorius ſatis com-
petens ad ſe præſentandum & docen-
dum de innocentia ſua contra ſenten-
tiam & proceſſum) videtur quòd non
audiatur poſt annum maior quoad bona
ſua recuperanda, nec quo ad alias pœnas
pecuniarias, etiam per viam reſtitutio-
nis ex clauſula generali, quantumcumq;
impedimento iuſto detētus fuerit: quia
in præd. anno concluduntur omnia im-
pedimenta. Quasi conſiderauerit legiſſa
tor plura contingere poſſe, quibus ab-
ſens minori tempore ſe præſentare non
valeret, & idèd pro omnibus impedi-
mentis contingibilibus, ſiue adſint; ſiue
non, conceſſit annum præd. poſt ſen-
tentiam ei, qui ante etiam fuerat con-
tumax: quare eo tranſacto, meritò vt
non audiatur maior quoad prædicta; ſed
tantùm quo ad pœnas corporales, quæ
ſunt maioris præiudicij. Quæ opinio eo
comprobatuſ etiam fundamento, quia
lex noſtra certam formam introduxit
procedendi contra abſentes ad iuris ri-
gorem conſeruandum, vt patet in ea. Si
igitur aliud, quàm quod nūc probamus,
diceremus, inanis proſectò, & ſine ef-
fectu eſſet præd. forma procedendi:
ſemper enim rei abſentes poſt annum
ſe præſentantes, calumnioſas adducerēt
exculationes & cauſas apparentes, &
quæ arbitrio iudicium iuſtæ forſan videri
poſſent, quanuis tales in rei veritate non
eſſent, ſicq; nūquā daretur finis negotio-
rū, nec debita exequutio ſententiæ quo-

ad bona, transactio vno, duobus, aut pluribus annis, nec securitas esset aliquare iudicatur, ac proinde iudicium protenderetur. His igitur consulto & opportunè prouidetur per nostram. l. nempe, vt post annum nullo modo absens audiatur, vnde nec allegato aliquo impedimento etiam alias iusto & etiam petita restitutione ex clausula generali, nec alio modo, vt detur litium finis quoad bona, & alias pœnas pecuniarias, ne alias lex verbis, & non rebus imponatur. Quod videntes rei (si alias grauitas delicti probati eos non deterreat propter pœnas corporales) semper se intra annum præsentant, suamq; innocentiam probare nituntur, vt à pœnis pecuniarijs, nec non & corporalibus liberentur, aut saltem ipsæ moderentur, ne alias sententia ipsa quo ad bona trãseat in rem iudicatam. Quinimò à communiter accidētibus nihil sibi impedimento est, quo minus hoc faciant intra annum: nec materia. c. querelam. de procurat. & l. quæsitum de re iudic. conuenit nostræ, ibi enim absentia ex iusta causa, nēpē infirmitatis, interuenit tempore sententiæ. Quinimo in casu. d. c. querelam. infirmus absens misit suum nuncium ad probandum infirmitatem suam, & nihilominus fuit condemnatus: in casu vero nostræ. l. regie, absentia & contumacia ex crimine & delicto commisso, & propter id contigit, & sic habuit principium vitiosum & culpabile: & quamuis postea de nouo contingat impedimentum iustum, nihilominus datur plures termini ad comparendum ante sententiam diffinitiuam, & postea denique annus: quo durante, cessabit impedimentum, vel antequam incipiat, erit tempus ociosum comparendi & se præsentandi: quod si id non fecerit reus cū posset, sibi imputet. Nihilominus tamen si impedimentum iustum reuera absq; dolo & fraude sit, idque euidenter constet, dico legitimè, verior & tenēda erit præd.

20 ampliatio. * Quia impedimentum iustum excusat à contumacia, vt ex alijs probat Menoch. de arbitr. iudic. lib. 2. centur. 2. casu. 153. num. 3. non enim potuit sic iuste impeditus liberè gaudere illo integro anno à lege nostra sibi concessio ad se præsentandum, quando quidem illo durate fuit iuste impeditus quominus id faceret: nec dici potest contumax toto anno, qui valentibus se præsentare concessus est, & in eorum fauorem.

21 * Ideò non currit iuste impeditis, argumento. cap. quia diuersitatem. cum similibus de cōcess. præb. vbi quod procedit, etiam si impedimentum proueniat culpa impediti, dummodo nō fuerit ad hoc ordinata.

Verum est necessario intelligenda præd. ampliatio, ad hoc vt vera sit & procedat † dummodo sic impeditus duo copulatiuè probet, prout quicumq; alius qui impedimenti prætextu iuuari vult, probare tenetur. Primò illud impedimentum huiusmodi fuisse, vt remoueri minimè potuerit, vt probat text. in l. sed & super Prætorē. §. 2. ff. ex quib. caus. mai. vbi Barto. idem Barto. in l. quibus diebus, & ibi Soc. in tertio notab. ff. de condit. & demonstr. Decius in cap. cum sit Romana. num. 3. & in cap. ex ratione. num. 16. columna eius secunda. de appell. idem Decius in l. 1. in fin. C. de bon. pos. secundum tab. & in consil. 677. num. 4. Gozad. consil. 38. num. 11. Soc. consil. 76. num. 79. lib. 1. late Crauet. consil. 270. num. 3. Menoch. plerisque ex supradictis citans dicto lib. 2. de arbitr. iudic. centuria secunda, casu. 118. num. 7. Secundo probare tenetur impeditus, impedimentum illud in causa fuisse, ne præstitit vel fecerit, quod præstare vel facere tenebatur: quoniam quartum in se erat omni diligentia vsus est, vt probat text. notabilis in l. qui commeatus. ff. de re milit. & tenent omnes in l. 2. §. quod diximus. ff. si quis caut. & plures referens Menoc.

vbi

vbi supra dict. nu. 7. & ultra eum Decius in dict. cap. cum sit Romana, & in dict. c. ex ratione. in numeris præallegatis.

23 † Impedimentum namq; debet esse immediatum, alias denegabitur restitutio, hoc est, vt sit causa immediata ipsius lesionis; adeò vt si etiam cessante illo impedimento non cessasset tamen læsio, allegatio impedimenti non erit sufficiens causa ad restitutionem obtinendam, vt in l. antepenult. ff. ex quib. caus. mai. Et ideò, qui se impeditum esse, vel fuisse allegat, debet nō solum hoc probare, sed etiam quod si non fuisset impeditus, ipse egisset id quod propter impedimentum agere non potuit: vnde hac ratione debet constare de diligentia ipsius impediti, videlicet quod nullatenus per eum steterit: verbi gratia, si is, qui rediturus erat intra viginti dies, alias haberetur exinde pro absente voluntario, & ocioso, non redit, quia (vt ipse dicebat) non potuit nauem ascendere propter maris tempestatem, vel non potuisse flumina pertransiri eo tempore: † non enim sufficet ei ista allegatio, sed debet ulterius allegare & probare quod ipse iuit ad mare, & per eum non stetit, quia iam paratus erat iter facere; alias namque illi domus ociosè degenti maris tempestas, vel fluminis incrementum, vel aliud impedimentum simile nullam affert excusationem, vt docuit Bart. in l. 2. §. quod diximus. num. 2. ff. si quis caut. & ibi * omnes, præcipuè Ias. num. 4. qui testatur eius opinionem esse * communem, & ab ea non esse recedendum & Ioann. Orof. num. 1. * communem dicit: sequuntur etiam communiter Canonistæ in cap. ex transmissa. de præscript. & de communi testatur repertor. Felin. verb. impeditus. num. 1. Natta. consil. 258. num. 6. lib. 1. sequitur alios allegans Menoch. vbi supra dict. num. 7. & est * communis Doctorū sententia, secundum Sfortiam Oddo. de restitut. in integ. prima parte quæst. 27.

art. 8. num. 66. vbi numeris sequentibus latissimè pluribus fundamētis eam probat, & in num. 61. limitat in impedimento omnibus notorio tam domi ociosè degentibus, quā diligentiam faciētibus, & nu. 63. id ampliatur, vt ibi per eum. Sed & eandem doctrinam Bart. præcitatum in dict. §. quod diximus. num. 2. sequitur & communem testatur idem Sfortia. d. quæst. 27. artic. 4. num. 44. & in dict. art. 8. bene declarat. quomodo cognoscatur quod impedimentum fuerit immediatum.

25 † Et addit idem author ibidem artic. 8. in fin. quod impedimentum debet esse necessarium: ita vt si eo non obstante potuisset nihilominus agi, quod agendum erat, impedimentum non releuat nec restitutionem præbet, secundum Felin. d. cap. ex ratione num. 8. vers. 1. limita. 2. Anan. consil. 306. incip. in quæst. prout adducitur, quod est verissimum, vt ex supradictis patet. † Similiter etiam impedimentum quod facile remoueri potuit, non excusat nec prodest ad restitutionem obtinendam. Bald. in l. sed & si per Prætorē. §. 1. ff. ex quib. caus. mai. estq; omnium indubitabilis conclusio, vt plures allegans testatur Sfortia Oddo vbi supra dicta prima parte, quæst. 27. art. 7. nu. 56. & probatur in l. quibus diebus. ff. de condit. & demonstr. & in l. qui potest. ff. de regul. iur. & vtrouique hoc tenet, ac notant * omnes. † Et num. 57. ampliatur in specie quoad impedimenta causata à iudice: nam nisi is qui illa allegat, probet etiam quod fecerit omnem diligentiam, vt illa remoueret, non excusant secundum Ias. & alios quos ibi citat: & num. 59.

28 † quod hæc diligentia & conatus consistit in hoc quod pluries quis protestetur quod per eum non stat, non autem quod omnem vim adhibere teneatur, vt impedimentum remoueat. † Sed an præd. legitimum impedimentum excuset quoties is, qui aliquid in tempore certo agere debebat, se nimium astrinxit ad illud

Cc 2 facien-

faciendum ad finem dicti temporis, optime declarat Sfortia ubi supra dict. quæst. 27. art. 8. num. 74.

- 30 ¶ Quare proficuum erit de huiusmodi impedimento protestari: licet non sit necessarium, argumento eorum, quæ in matrimonio metu contracto tradit D. Covarr. in quarto de sponfal. 2. parte. c. 3. §. 3. num. 12. & generaliter quod protestatio impedimenti, nempe quod per eum, qui aliquid agere debebat, non stat, sit semper utilis ipsi impedito, est communis resolutio omnium, secundum Sfortiam, ubi supra, prima parte, quæst. 28. ad. 1. ubi in articulo. 2. num. 7. ¶ quod protestatio non est necessaria ubi impedimentum procedit à necessitate naturæ, non autem à factio & voluntate alterius: & quod hæc est communis & magis recepta omnium conclusio: & in articulo. 3. agit, quid quædo impedimentum pender, & procedit à voluntate & arbitrio alterius.

QVÆST. XXXV.

SUMMARIA.

- 1 Decem anni, quibus præscribitur ius executiuum, à quo tempore currere incipiant in cautione priuata, an à lapsu diei solutionis, vel à die recognitionis? resoluitur num. 5. quod à die recognitionis: & quando hoc procedat num. 11.
- 2 Præscriptio in scripturis publicis non incipit currere nisi à lapsu diei solutionis.
- 3 Scriptura priuata recognita in iudicio vel confessio redacta in publicam formam, vim executiuam habet, ac si à principio id factum fuisset: et quomodo hoc intelligatur? nu. 12.

- 4 Paria sunt non capere possessionem secundi beneficii curati à possessore primi, vel stare per eum, quominus eam capiat.
- 6 Ius exequendi ex cautione priuata non competit nisi à die recognitionis cum iuramento in iudicio facta.
- 7 Præscriptio introducta est ad præscribendum aliquod ius formatum.
- 8 Hypotheca bonorum debitoris obligati per scripturam priuata, à quo tempore incipiat?
- 9 Recognitio scripturæ priuata à debitore facta, retrahitur in præiudicium recognoscentis, non verò in præiudicium tertij, & sic aliorum creditorum.
- 10 Non entis & non apparentis nullæ sunt species neq. qualitates.

Quæst. XXXV.

In. l. 6. tit. 15. lib. 4. nou. Colle. Reg.

Decem anni, quibus præscribitur via executiuam, à quo tempore incipiunt in cautione priuata recognita?



¶ Vero circa hanc. l. quæ est. l. 63. Taur. dum disponit, *Que el derecho de executar por obligacion personal, se prescriba por diez años, &c.* à quo tempore incipiant currere hi decem anni in cautione priuata recognita, an à lapsu diei solutionis: ¶ cum antea in scripturis publicis præscriptio currere non incipiat secundum Palat. Rub. in dict. l. 63. Taur. nu. 14. & 15. & ibi D. Castell. in glos. diez años, tenet

tenet etiam Gomezius de Leon in sua Centuria informat. iuris. cap. 88. & Ioan. Parlador. in suo libell. rerum quotid. cap. 1. §. 13. nu. 43. quos sequitur Doctor Azeued. in præfenti nu. 7. an verò à die recognitionis? Et videtur quidem à die termini solutionis lapsi decennium ipsum incipere, ne sit melioris conditionis quoad hoc cautio priuata quam instrumentum publicum, quod fortius est: & quia si aliud diceremus, absurdum sequi videretur, nempe quod etiam præscripto debito in actione personali per viginti annos, vt in nostra. l. si postea recognitio fiat cautionis priuata, ex tunc inciperent currere prædicti decem anni contra ordinem literæ nostræ. l. quæ prius inducit præscriptionem iuris executiuam, & postea actionis personalis. ¶ Et præterea quia scriptura priuata (recognita in iudicio nempe) seu confessio redacta in publicam formam vim executiuam habet, tanquam si à principio fuisset in iudicio recognita vel in publicam formam posita, iuxta glossam in. l. final. C. de edict. diu. Adrian. tolléd. verb. de positionibus, ubi loquitur in testamento nūcupatio à notario recepto, in scriptis que pro more redacta, quam post alios sequuti fuimus supra lib. 1. pract. quæst. quæstione. 125. num. 2. & in specie instrumenti guarentigij * communiter approbatam fatetur Alexand. consil. 93. col. fin. nu. 14. & 15. lib. 6. quæ ad hoc refert Didac. Perez in. l. 4. tit. 8. lib. 3. Ordnam. colum. 190. & Azeued. in præfenti num. 11. & illam glos. testatur * communem & veram post scribentes ibi Menoch. de adipiscend. possess. remedio quarto, num. 91. Denique quia cum per creditorem steterit, quo minus statim lapsu termino solutionis cautio priuata non recognoscatur, & sic fuerit negligens in hoc petendo, merito vt sibi imputari debeat quod decem anni præd. incipiant currere ante recognitio-

nem. ¶ Paria enim sunt quod quis secundi beneficii curati possessionem non ceperit, vel per eum steterit quominus eam capiat cum posset, vt sibi noceat in amissione primi beneficii incompatibilis, quod habebat, iuxta tex. in extrauag. execrabilis. Ioannis. 22. ergo ita in proposito videtur dicendum, quod cum creditor habens cautionem priuata sui debitoris, potuerit vel possit petere statim, vt ab eo recognoscatur, vel saltem adueniente termino solutionis, idque omiserit negligenter: decennium ad præscribendum ius executiuum incipiat statim currere à die lapsu termini solutionis, cum tunc temporis fuerit in sua manu assequi ius executiuum, & consulto vel negligentia omiserit, ne ex sua culpa, vel negligentia commodum consequatur: & in terminis hanc opinionem quod decennium hoc, quo ius exequendi præscribitur, incipiat currere in scriptura priuata à die termini solutionis lapsi, etiam si non sit recognita cautio, non verò à die recognitionis postea sequitur, tenet & fundat ex professo Doctor Azeued. in præfenti num. 10. cum sequentibus respondens contrarijs fundamentis à se prius iactis.

¶ Nihilominus contraria sententia mihi verior videtur, & tenenda; imò quod in nostra specie cautionis priuata, decennium quo præscribitur via executiuam, non incipiat currere ante ipsius recognitionem: quæ sententia magis adhæret literæ & menti nostræ. l. inquit enim: *El derecho de executar por accion personal, se prescriba por diez años.* ¶ hoc autem ius exequendi non competit, nisi demum cautione priuata recognita: adeo vt si iuramento præuio ipsa non recognoscatur, exequi non debeat, vt in. l. 5. tit. 21. infra hoc lib. 4. ibi, *Los conocimientos reconocidos por las partes ante el juez, &c.* iuncto versiculo, *Trayan aparejada execucion.* Itaque manifestissimum est, viam

exequutiua cautioni priuatæ non com-
petere ante recognitionem: nec sufficit
petitio recognitionis à creditore facta
in iudicio, sed recognitio debitoris cū
effectu est necessaria, vt patet ex lite-
ra, & decisione dictæ l. 5. quomodò igitur
præscribi potest via exequutiua, quæ nõ
dum competere incepit, nec orta fuit:
præcipuecum posset debitor cautionem
vel subscriptionem negare, sicque ante
recognitionem incertum est, an via exe-
cutiua competitura sit, necne, vtpote
pendens à voluntate & conscientia bo-
na vel mala debitoris, qui quoad forum
exteriori impune posset negare, vel ve-
ritatem agnoscere: igitur antequam scia-
tur an agnoscat vel negabit, & quousq;
debitor se ipsa agnoscat, via exequutiua
orta non est, ac proinde quod non est
præscribi non potest, vtpote nihil sit,
quod præscribatur. * Et præscriptio in-
troducitur ad præscribendum aliquod
ius formatum, secundum Bart. in l. pigno-
ri, in vers. quia præscriptio, & c. ff. de usu
cap. sed hic non datur ius exequendi an-
te recognitionem, ergo ipsum quod non
est, præscribi nõ potest. Facit etiam quod
tradit Rebus. in tom. commetar. in tract.
de chir. g. & schedul. recogn. artic. 2.
num. 3. versic. ultimo: * vbi inquit, quòd
quando quis confitetur chirographum,
ab eo die incipiunt bona debitoris cre-
ditori obligata esse, si statim facta cita-
tione confiteatur: sed quòd negat suam
scripturam, & probatur à creditore hy-
poteca, currit à die negationis: quod in-
telligendum est, vt per nos supra lib. 2.
pract. quæst. 125. num. 4.

Neque obstat si quis obijciat, recog-
nitionem hanc postquam sit facta, retro
trahi ad tempus celebrati contractus.
Ad enim procedit in præiudicium ipsius
recognoscentis in cuius odium est data
via exequutiua cautioni priuatæ recog-
nitæ, vt expressè cauetur in dicta l. 5. tit.
2. infra eodem: non verò in præiudiciũ

tertij, & sic aliorum creditorum ipsius, vt
resoluimus dict. quæst. 125. num. 3. nec in
præiudicium, aut odium ipsius credito-
ris, cuius fauore hoc introductum est, vt
in l. quod fauore. C. de legib. cum simil.
Modò non obstant fundamenta contra-
ria: & non quidem primum: nempe ne sit
melioris conditionis cautio priuata quàm
instrumentum publicum: hoc namque
cõtingit in proposito ex natura rei, quia
cautio priuata ante recognitionem non
habet paratam exequutionem. At verò
instrumentum publicum & garantigium
nõ habet opus recognitionis, sed ipsum
in se absque alio adminiculo, transacto
termino solutioni assignato, est exequi-
bile: est igitur fortius instrumentum pu-
blicum, cautione priuata ante ipsius re-
cognitionem: nihilominus tamen eadẽ
ratione quòd via exequutiua instrumenti
publici & garantigij prius orta fuit,
prius moritur, siue finitur, quàm via exe-
cutiua cautionis priuatæ, cui ea non cõ-
petit statim quòd conficitur, nec transit
terminus solutionis eidem appositus, sed
tunc demum cum in iudicio recognos-
citur: ea tamen recognita, eodem tem-
pore finitur & perit ius exequutiui ip-
sius ac contractus publici garantigij.
Itaque postquam semel oritur ius exe-
quendi cautionem priuatam, hoc est per
recognitionem eius in iudicio factam,
eodem tempore durat, quo ius exequen-
di instrumentum publicum, nempe de-
cennio à die recognitionis cautionis
priuatæ (si terminus solutionis sit præte-
ritus) numerando: & in instrumentis pu-
blicis garantigijs, quæ vlla recognitione
non egent, à die solutionis præterito.
Differunt igitur hæc duo in primo tem-
pore, id est, ante recognitionem cautio-
nis priuatæ, quia cum tunc non competat
via exequutiua, meritò, vt tempus eius
nõ incipiat currere, & sic ex natura rei &
diuerso respectu: atramẽ facta recogni-
tione, & sic in 2. tẽpore à pari procedunt.

Non

Non obstat & secundum, nempe ab-
surdum, quod sequi videtur ex hac secun-
da opinione, scilicet, quòd præscripto de-
bito principali, & sic actione personali
perviginti annos, vt in nostra lege, po-
stea facta recognitione priuatæ cautio-
nis, inciperet currere ius exequutiuum
contra ordinem nostræ. l. id enim fate-
mur, atque ideò in ea specie non proce-
det hæc nostra sententia: nã cum sit præ-
scriptum debitum ipsum, hoc est, actio
principalis, non potest sine ea tanquam
sine subiecto via exequutiua subsistere:
10 † quia non entis & non apparentis nullæ
sunt species, nec qualitates, vt in l. eius,
qui in provincia. §. quas verò. ff. si cert.
pet. Beccius, consi. 37. num. 16. & cons. 56.
11 nu. 56. lib. 1. † Procedet igitur recte hæc
secunda & nostra verior de hac re prin-
cipalis opinio, quòd debitũ principale
actioq; pro eo competes adhuc viuunt, &
nondum est præscriptum: tunc enim via
exequutiua præscribi non poterit, nisi à
die recognitionis priuatæ, vt memor-
sum dixisse supra lib. 1. pract. quæst. 124.
circa fin. & idem nunc libentissimè pro-
bo: per quam recognitionem in iudicio
factam interrupta censetur præscriptio
debiti prius incepta.
12 † Non etiã obest quòd scriptura priuatã
seu confessio redacta in publicã formã,
viã exequutiua habeat, ac si à principio
fuisset in publicam formam posita, iuxta
glos. & * cõmunem in d. l. si. C. de edict.
D. Adrian. Toll. quoniam id quidem fate-
mur: non tamen ex eo cõuincitur à prin-
cipio competisse viam exequutiua, sed
tantum postquam recognita fuit, ac si à
principio in publicam formam fuisset
redacta, hoc est, quòd ita habeat nunc
exequutionem paratam, ac si à principio
id contigisset: non tamẽ inde sequitur qd
à principio eandem virtutem habuerit.
Vltimò non obest, qd per creditorem
steterit, quominus à principio cautio pri-
uata non recognosceretur à debitore, cū

esset in sua manu id petere, & neglexerit:
quia primo respondeo, minime quidẽ ad
id iure teneri, sed id posse petere quo-
ties voluerit, dum tamen postquã fuerit
recognita, non patiatur labi decennium
absq; petitione exequutionis. Secundò
hoc introductũ fuisse in suũ fauorẽ: vn-
de in ipsius odiũ non esse retorquẽdũ, vt
prædiximus. Tertio qd licet esset in sua
manu & facultate id petere, nõ tñ recog-
nitio ipsa dependebat à suo facto tantũ,
sed etiam simul & cõiunctim à facto de-
bitoris, & sic est factum mixtum, nempe
vtriusq;, creditoris scilicet, & debitoris.

Quòd si dixeris, Dũ recognitio à cre-
ditore non petitur, ipsa fieri non potest,
ergo negligentia in non petendo eam,
illi imputanda est: Respondeo, præpon-
dere dolum seu vltimam moram debi-
toris debitum non soluentis, sed potius
alienũ retinentis, & sic nocere sibi debet
vltima mora, cum sciat vel scire debeat
diẽ solutionis interpellare pro homine,
iuxta l. magnam. c. simil. C. de contrah. &
cõmitt. stipul. ni mirũ ergo si decennium
prædictũ aduersus viã exequutiua non
incipiat currere quousq; recognitio fiat.
Licet em̃ creditor negligens fuerit in re-
cognitionem petendo, sicq; prima facie
videatur culpabilis atq; ex hoc cõmodũ
reportare non debere; hoc tamen nihil
præstat, cū potius ob hoc claudendus sit tã
quam benemeritus de suo debitore, qd
debitum ab eo non exegerit cum posset,
sed tacitas inducias eidẽ concesserit: ex
bono igitur opere parari sibi damnũ vel
præiudiciũ nõ debet antequã recognitio
fiat: at debitor ipse est, qui in culpa ver-
satur, si non in dolo, protrahẽdo solutio-
nem debiti plus debito: cui igitur horũ
imputanda erit culpa? Ego profecto de-
bitori potius censerem in hac specie im-
putandam, tanquã vltimo moroso, quàm
creditori, qui cõmotus misericordia, aut
alio iusto respectu debitũ prius nõ exe-
git: non igitur sibi nocere debet sua lau-
dabilis

dabilis omisio ante recognitionem, sed debitori culpa debiti retentio. Nec quicquam facit in proposito, consideratio, quam supra deduximus ex extravaganti execrabilis Ioann. 22. quia ibi illud introductum est in odium retinētis, aut retinere volentis duo simul beneficia curata incompatibilia contra iuris prohibitionem & in præiudicium animarum: at verò in nostro casu, odium atque iuris prohibitio cessat ante recognitionem, quia non inuenitur iure cautū quòd creditor teneatur petere recognitionē cautionis priuatæ intra certum aliquod tēpus: sicut inuenitur dispositum quòd intra decem annos teneatur petere executionem instrumenti eam paratā habentis; sed priuata scriptura eam non habet, quousq; à parte ea in iudicio agnoscatur, ut in dicta. l. 5. tit. 21. hoc lib. 4. ergo ab eo tempore tantum incipit currere præscriptio iuris executiui, non verò ante recognitionem, prout defendimus.

QVÆST. XXXVI.

S V M M A R I A.

- 1 Præscripto iure exequendi, an possit peti recognitio instrumenti, & an ea facta, exequi debeat, nec ne? & numeris sequentibus: eligitur pars affirmatiua num. 3.
- 4 Debitor compellitur iurare, recognoscere vel negare debitū, vbi ipsum non est præscriptum, sed tantum ius exequendi.
- 5 Idem dicendum est, debito etiam præscripto, vt compellatur debitor iurare & recognoscere vtrum debeat debitum, nec ne?
- 6 Imo & tenetur tunc si ab eo petatur, recognoscere instrumentū, adijcien-

do se iā soluisse, si ita res se habeat: quo adiecto, recognitio sibi non nocebit, si ius executiui instrumenti publici præscriptum fuerit: secus si simpliciter confiteatur, vt in nu. 7.

- 8 Recognoscens simpliciter se fecisse instrumentum, cuius ius executiui est præscriptum, sibi non præiudicat quoad executionem, dummodo debitum quoque non fateatur aliàs secus, vt in num. 9.
- 10 Debitor interrogatus in iudicio an debeat, referens se ad instrumentum, si debitum clare non fateatur, sibi non præiudicat ex hac confessione quoad executionem.
- 11 Potest tamen in præd. specie debitor compelli, imò tenetur iurare clarè & declarare veritatem, si illam scit vel recordatur quantitatis certæ à se debite: imò si rectè se habere velit, offerat tunc debitum, si sibi instrumentum eius tradatur cū apocha solutionis, vt in num. 12.
- 13 Recognitio instrumenti debiti iā præscripti, non præiudicat recognoscēti.

Quæst. XXXVI.

In eadem. l. 6.

An præscripto iure exequendi, possit peti recognitio instrumenti & debiti in eo contenti, & an ea facta, exequi possit?

Væro vltèrius, an præscripto iure exequendi, possit peti recognitio instrumenti, & debiti in eo contenti, & an ea facta, exequi debeat virtute recognitionis & confessionis clarè in iudicio factæ?

Hanc

Hanc quæstionem examinaui in rep. l. nemo potest, num. 488. cum sequētibus. ff. de legat. 1. & iterum sup. lib. 1. pract. quæst. quæst. 124. vbi resoluius primū: quòd vbiq; constat debitum esse legitime præscriptum, idq; opponitur cū bona fide, recognitio instrumenti priuati nō habeat paratam executionem, cum Auēdañ. & Ioanne Yañez Parlador. quos ibi citauimus. Secundò hoc præmaxime procedere in casu, quo sint transacti viginti anni, quibus præscribitur actio personalis: quia præscripta ipsamet actio non potest via executiua consistere: secus verò esse intra viginti annos: quomodo enim potuit præscribi via executiua, quæ nondum incepit ante recognitionem. Tertio executiui locum fore, si debitor nunc fateatur se debere debitum, etiam si tempus sufficiens ad præscribendum transactum sit, quia tunc ex vi confessionis pro iudicato habetur, & per. l. 5. tit. 21. lib. 4. nou. Collect. Reg. ibi, *O las confesiones claras hechas ante juez competente.* Quam resolutionem (cū rē postea tacitus mecū iterum ac iterū maturè cōsiderauerim, nūc quoq; pbo & cōfirmo, existimās veram esse & omninò tenendā.

† Superuenit postea glossa noua Concilii mei doctissimi D. Azeued. super hac nostra. l. 6. qui num. 41. cum sequentibus nos & supra dictos citans, contrarium probat, nempe quòd virtute talis confessionis hac cautela à debitore extortæ executio locum non habeat, etiā si debitor recognoscat instrumentum & confiteatur in iudicio debitum: & tenet præterea, quòd si absque exhibitione huius instrumenti coram iudice petatur per creditorem quòd debitor eius iuret & confiteatur an debeat sibi decem, & debitor se referat ad instrumentum, quod petit exhiberi, non debeat exequi confessio hæc, si ius executiuium resultans ex instrumento illo præscriptum sit: nec debitor compelletur aliter iurare, nec

confiteri: & ita dicit tenendum, licet iudices, iurium executionis admodum auidos & cupidos, primā opinionem & malè aliquando tenuisse viderit, innuēs, eos animam ex hoc onerare: suamq; opinionem aliquibus rationibus probat.

Ego verò, etsi vbi alius, cuiusvis nominis Iuriscōsultus, aliter quàm nos sentiat melioribus rationibus, libentissime annuā eius dictis, præmaxime si ille grauissimus sit. quoties tñ cūq; me rectius sentire liberè perpèdo, nō possum non meā sententiā præsertim aliorū suffragio probatam defendere: atq; ideò quā prædixi teneo, atq; verissimam iudico, nec non & nostræ religioni conformem, cōtrariam verò opinionem secus. † Cur enim eum, qui vere debere scit debitum, idq; cōfiteatur palàm in iudicio, excusare debemus ratione p̄scriptionis debiti, vel iuris executiui, ac per consequens ab eius præambulo, quod est ipsa recognitio? Nōne tūc tēporis cōfessio clara est in iudicio facta, & ideò exequenda, vt in dicta. l. 5. Stante igitur hac confessione, præscriptio quid impedit? Vt post alios resoluius in dicta. l. nemo potest num. 476. cum sequentibus: quod & sequitur idem Azeued. hic num. 53. & 54. & iterum in. l. 9. num. 39. infra eodem tit. & melius num. 43. Nec potest dici extorta prædicta confessio, quandoquidem qui bonam fidem agnoscit, confitendo debitum etiam præscriptum, liberè id facit, & pro exoneratione conscientiæ: nec est mala cautela petere, vt agnoscat, an debeat nec ne, quandoquidem ad eruendā veritatem id fit, & sic bono animo & zelo. Præterea supponimus, q̄ hic creditor iustè id petat nifus veritati, prout in dubio præsumendū est: q̄ si aliud cōtingat, sua culpa erit, non iudicis. Si igitur creditor iustè petit, ergo & iudex iustè p̄cipit, & per cōsequens reus tenetur obedire iusto mandato, aliàs maxima præsumptio malitiæ cōtra eū oritur, si cōtradicat & nolit iurare, debeat ne

Cc 5 quod

quod à se petitur, sinistraque suspicio inde capi posset contra eum, cum si nihil debeat, posset vno verbo negare se aliquid debere: si verò debeat, fateri teneretur; quinimo & restituere alienum, soluendo debitum, aliàs enim id inuito domino retineret: quod in neutro foro licet: ergo nec tacere, aut retinere veritatem, cum eius declaratio ab eo petitur: iustè autem ab eo petitur, & à iudice præcipitur iurari: cum etsi debitum sit præscriptum, quia præsumitur esse solutum tanto tempore non petitur: at tamen si in rei veritate non sit solutum, debitor in vtroque foro tenetur adsoluere: cum standum sit veritati, & iuxta eam iudicandum: dum tamen quoad forum exterius de ipsa iuridicè constet, cessat enim iuris præsumptio vbi de veritate contraria constat. Ad inuestigandam igitur, atque eruendam hanc veritatem nihil opportunius, aut cõuenientius ex cogitari potest quàm iuramentum, & confessio partis, quod iura ad eruendam veritatem introduxerunt: nec non & vsum positionum, quibus facilliter iudicia & lites expediuntur. Nõ ergo grauetur debitor præcepto iudicis, quo ei iubetur, vt clarè, & liquide iuret an an debeat, quod à se petitur, cum ipse si debet teneatur soluere, & per cõsequens manifestare ad petitionem creditoris: sin verò non debeat, possit negare, & negando nullum sibi præiudicium sequitur: nec etiam confitendo, quia agnoscit bonam fidem, & soluet quod debet, & ideò ab eo iustè exigitur.

4 † Et in terminis in hac specie quando debitum non est præscriptum, sed tantum ius exequutium, quod debitor compellatur iurare, & sic recognoscere, vel negare, probauit Parlador in suo lib. rerum quotid. cap. 1. §. 13. numer. 46. in principio. ibi, aut ius exequendi solum, &c. † Idemq; eadem ratione dicendum est debito quoque præscripto, nempe

6 vt debitor compellatur adhuc iurare, an debeat, nec ne, vt aduersus Parlador probauit. d. q. 124. nu. 5. & 6. Si em̄ iam soluit, neget se aliquid debere: si verò adhuc debet, id confiteri, ac agnoscere omni iure tenetur, ne locupletetur cū aliena iactura. * Si verò petatur ab eo recognitio, tenetur quoque super eo veritatem dicere confitendo, aut negando: q̄ si soluit, hoc adjiciat in recognitione, quoadiecto sibi non nocebit confessio, etiam si solutionem non docuerit, si ius exequutium instrumenti publici præscriptum fuerit, cum pro se legis præsumptionem habeat ex lapsu decennij. Standum igitur erit confessioni, cui iuris præsumptio opitulatur, vt in terminis probat Parlador. vbi supra. dict. numer. 46. † dicens secus esse, si simpliciter confiteatur, quia pro iudicato habebitur, tamen si in hoc vltimo casu eum improbet Azeuedus hic numer. 41. ad fin. in versic. nec placet, existimans, quòd si ius exequutium instrumenti præscriptum sit, quantumque primò reus confessus fuerit simpliciter verè debere, neque adjiciat, soluisse, non propterea erit locus exequutioni, nam hic non agimus de præscriptione debiti, sed tantum iuris exequutiu, & ideò secundum eum non est facienda vis in modo confitendi. Hæc autem impugnatio non subsistit ex supr. dictis, & præcipue stante eiusdem auctoris opinione in præsent. numer. 10. cum sequentibus, tenentis decennium, quo præscribitur ius exequendi, incipere in scriptura priuata à die termini solutionis elapsi, etiam si non sit recognita cautio: contra quam quoque supra tenuimus in quæstione proximè præcedenti. Sed nihilominus prædict. impugnatio vera non videtur, quia etiam si tantum agamus de præscriptione iuris exequutiu, non verò ipsius debiti, quinimò præscripto etiam ipso debito, si debitor cum iuramento, vel absque eo in iudicio

8 iudicio fateatur simpliciter se illud debere, habeatur pro condemnato, & confessio eius exequenda erit, vt in dict. l. 5. & supra quoque diximus: & ita intelligendus, atque supplendus est Parlador. vbi supra. † Secus si simpliciter se fecisse instrumentum absque cognitione debiti fateatur, alleget tamè esse præscriptum ius exequutiu, vel iam soluisse: aut hoc non allegato, vel adiecto simpliciter agnouerit instrumentum fecisse, tunc enim non merebatur exequutione huiusmodi recognitio instrumenti, dummodo debitum quoque non fateatur, cum ipse non poterit negare instrumentum, quod verè confecit: esset enim mendacium atque crimen negare veritatem: & recognitio prædict. instrumenti refertur ad ipsum instrumentum, cuius ius exequutium est iam præscriptum.

Superest modò, vt respondeamus fundamentis contrarijs quibus D. Auedanus motus fuit ad tenendam suã opinionem: & non obstat primum, nempe quòd aliàs. l. nostra de nihilo seruiret, & facilliter eius dispositio eludi posset: quoniam respondeo, legem nostram plurimum adhuc operari in casu in quo loquitur, nempe quoties præscripto iure exequendi per decennium, confessio clara debiti in iudicio non subsequitur, ea verò subsequuta ex vi ipsius habebit locum exequutio ex. d. l. 15. non tamen virtute instrumenti præcedentis, cuius ius exequutium iam est præscriptum: sicque optimè verificatur dispositio nostræ. l. & nostra sententia locum habet diuersis respectibus, vt videmus.

Non obstat & secundum, quòd qui non potest conueniri, non præiudicat sibi recognoscendo, vt deduximus dict. quæst. 124. numer. 4. Quia hoc verum est & procedit in eum sensum, vt ibi probauimus, & verba sonant, nempe vt quoties debitum ipsum est præscriptum bona fide, tunc si debitor recognoscat se

fecisse instrumentum, sibi non præiudicet, hoc est, exequutio non competat ex sua recognitione: cum enim debitum sit iam præscripto sublatum, via exequutiu consistere non potest, quia non entis, & non apparentis nullæ sunt species, nec qualitates, vt latius resolimus sup. quæst. proxima præcedenti. At verò si præter recognitionem confiteatur, se adhuc illud debere (idemque à fortiori erit, si debitum non sit præscriptum, sed tantum ius exequendi) ratione, & in virtute huius confessionis clara debiti in iudicio factæ, habebit locum exequutio, non verò ex vi instrumenti cuius ius exequutium est iam præscriptum, & ita hac animaduersa distinctione, & vera doctrina, soluitur difficultas, atque obscuritas nostræ quæstionis.

Tertium etiam non obstat, nempe quòd cum recognitio & confessio noua referat se ad instrumentum illud, cuius ius exequutium est iam præscriptum, non debet esse minor vis in termino referente, quàm in eo ad quem fit relatio, sed eadem, vt in. l. si prior. ff. solut. matrim. sed in ipso instrumento principali relato non est via exequutiu, quia est præscripta: ergo nec in recognitione, & confessione de eo facta adesse debet: hoc namque procedit, & verum est in terminis in quibus se habet & loquitur, nempe simplicis recognitionis cum relatione ad instrumentum, non adiecta noua confessione debiti, tunc enim meritò, vt maior vis esse non debeat in termino referente, quàm in eo ad quem fit relatio: præterquam si instrumentum ad quod fit relatio, sit priuatum, cui à principio non competeat via exequutiu, sed tunc demum cum recognoscitur: hoc enim casu, cum ex huiusmodi recognitione cautionis priuatae roboretur, & publicum fiat instrumentum priuatum præcedens, & ideò ab hinc incipiat, ei competere

via executiua, vt in dict. l. 5. ac proinde non sit præscripta per decennium præcedens, vt in quæstione proxime præcedenti resoluius, meritò vt plus operetur relatio hæc, præcedente eodem contextu recognitione, quàm operatur instrumentum ipsum priuatum antea non recognitum ad quod fit relatio.

At verò quoties vltra recognitionem instrumenti siue publici, siue priuati præcedentis antiqui, ad quod simul fit relatio, adest confessio clara debiti, meritò vt ratione huius nouæ additionis & eius virtute magis operetur recognitio & confessio etiam cum præd. relatione, quàm instrumentum ad quod fit relatio, & sic locum habeat executio ex hac noua confessione, vt prædiximus per dict. l. 5. tit. 2. r. infra hoc libro. * Quod si debitor interrogatus in iudicio cum iuramento instrumento non exhibito, an debeat, quod ponitur & petitur, respoderit, Super hoc adest instrumentum, creditor ipsum exhibeat & petat virtute illius, ad illud me refero, & sic debitum non fateatur: tunc recte dicit Azeued. quod hæc confessio exequi non debet, si ius executiuum ex instrumento illo præscriptum est: quoniam præd. confessio non est clara, & ideo non est exequenda, vt in dicta. l. 5. quinimò nec reus in ea aliquid fatetur. Vnde etiã si ius exequendi præscriptum non esset, cum ipsum instrumentum non producat, nec virtute eius executio petatur, nec peti possit sine eius productione, & confessio solum est relatiua ad instrumentum non exhibitum, adhuc executio locum non haberet ex prædictis.

11 * Possit tamen hac in specie debitor compelli, imò tenetur iurare clare & declarare veritatem, si illam scit, vel si recordatur quantitatis certæ à se debite, vt prædiximus: quia veritas cum iuramento exigitur, occultanda non est, sed poterit declarando veritatem se remit-

tere ad instrumentum, & petere vt producat, & quòd aliter non fiat executio, ne forsan postea virtute instrumenti iterum à se debitum petatur: * imò si recte se habere cupit, offerat debitum, si sibi instrumentum tradatur cum apocha solutionis, & aliter protestetur nullitate executionis, & hoc modo sibi prouidebitur: & tunc quidem poterit se iure optimo ad illud referre, nihil amplius declarando, sed petendo illud exhiberi, protestando se præsto esse soluerè quod vere apparuerit se debere: si nihil verè debet, quamuis se referat ad instrumentum, dicat tamen se nihil debere, vel quia iam soluit, siue alia ratione legitima, rei de qua agitur cõuenienti: vel simpliciter neget se aliquid debere cum nihil debet: hoc modo & sibi consulat, & omnia secundum veritatem & conscientiam agentur.

12 * Non autem gaudeat idem glossator quòd inuenerit Auendañ. suam opinionem tenere. c. 30. præd. num. 11. in princip. & num. 12. in versic. vbicumq; ergo. quem nos quoq; citauimus dict. quæst. 124. quoniam vtrobiq; Auenda. loquitur, quando constat debitum iam esse præscriptum, tunc enim instrumentum non habet paratam executionem, licet subscribès recognoscât in iudicio suam subscriptionem, & ideo cum via executiua tum temporis non habeat vnde oriatur, vel in quo cõsistat, vtpotè debitum iam præscripto, vt prædiximus, meritò vt executio locum non habeat, etiã de nouo recognito instrumento. At verò Auendañ. non loquitur, quoties vltra recognitionem subscriptionis pars recognoscens fatetur debitum, hoc est se adhuc illud debere: si enim hoc casu loqueretur, pro certo scio Auendañ. dixisse quod nos nunc defendimus, nempe ex vi huius nouæ confessionis habere locum executionem, cum præscriptio locum nõ habeat quoties debitor cõfiteretur debitum,

bitum, & sic cum mala fide, vt latius post alios docuimus in dict. l. nemo potest. Non igitur tenet Auendañ. opinionem glossatoris, nec est nobis contrarius, sed conformis his, quæ tradimus dict. quæst. 124. numer. 5. cum sequentibus, vbi numer. 7. eum & Parlador. pro nobis citauimus, atque sequuti fuimus. Quinimò ipse Auendañ. ibi in dict. versic. vbicumque. expressè vult, aut saltem pro constituto habet, quòd etiam si debitum sit præscriptum, compelli possit debitor recognoscere suam subscriptionem, & quòd ipse ad id teneatur, vt patet ex illis verbis: tamen in isto casu videtur recognitum debitum, vt præscriptum, & negare scripturam manuscriptam esset, crimen per iurij: & vltra hoc negans scripturam punitur.

- 6 *Quinque dies iure Regio concessi ad appellandum, currunt à die intimationis sententiæ.*
- 7 *Non sufficit notificatio domi facta, ad hoc vt præd. quinque dies currere incipiant.*
- 8 *Ad partem in cuius fauorem lata est sententiæ, spectat facere, vt alteri parti intimetur, ad hoc vt transeat in rem iudicatam.*
- 9 *Paria sunt esse appellatum, vel esse intra tempus datum ad appellandum.*
- 10 *Quælibet dilatio data à iudice, ad hoc vt currat, debet partibus intimari.*
- 11 *Prorogatio termini compromissi debet partibus intimari.*
- 12 *Ignorans, & absque culpa non debet quis suo iure priuari.*
- 13 *Ignorantia regulariter impedit temporis cursum.*
- 14 *Tempus ad appellandum, vel de nullitate dicendū, currit à tempore late sententiæ, quando lata est in præsentia partis, vel procuratoris.*
- 15 *Tempus 30. annorum iure communi concessum ad agendum de nullitate contra sententiæ, currebat ignorantibus.*
- 16 *Minori competit restitutio in integrum aduersus lapsum. 60. dierum ad dicendum de nullitate concessorum.*
- 17 *Minor non appellans infra terminum datum ad appellandum, an eo ipso dicatur latus, alio non doctò?*

QVÆST. XXXVII.

S V M M A R I A.

- 1 *Terminus. 60. dierum concessus à l. Regia ad agendum de nullitate contra sententiæ, à quo tempore currere incipiat? & num. sequen.*
- 2 *Ubi est casus. l. expressus, non est amplius de eo dubitandum.*
- 3 *Lex quoties dicit aliquid faciendum, ab inde debet fieri, nec est supplementum, à die notitiæ.*
- 4 *Competit tamen tunc restitutio, sicut antea concedebatur aduersus præscriptionem. 30. annorum intra quadriennium.*
- 5 *Sexaginta dies prædicti ad agendum de nullitate, currunt à die intimationis sententiæ.*

Quæst. XXXVII.

In.l.2.tit.17.de las nullidades,lib.
4.nou.Collect.Reg.

Terminus.60.dierum ad dicen-
dum de nullitate contra senten-
tiam iure Regio concessus, à
quo tempore incipiat?

QUæro.l.hæc præcipit vt intra se-
xaginta dies *desde el dia que fuere
dada la sentencia*, agatur de nulli-
tate, & q̄ postea quis super hoc nõ audia-
tur. † An requiratur, quòd prius sit senten-
tia intimata parti, an vero currat præd.
60. dies statim à tẽpore pronũciationis
sententiæ ante intimationẽ ipsi? Et primò
ex verbis nãe.l.hoc vlt.probari videtur,
cum expressẽ ipsa dicat, *desde el dia q̄ fue-
re dada la sentẽcia*. † Cũ igitur sit casus.l.ex
pressus pro ista parte, non est amplius de
de ea dubitãdũ, iuxta gl.in.l.ancille verb.
quæst. C. de furt. quã sequit̄ alios referens
Bec. cõf. 83. n. 9. in fi. lib. 1. Secũdò quia.l.
nostra merũ tantũ factũ pronũciationis
sententiæ cõsiderasse videtur: ergo ab illo
die incipiũt currere præd. 60. dies, arg. eo-
rũ, quẽ dixim⁹ lib. 1. pract. quæf. q. 89. n. 2.
† Tertio quia quoties.l. dicit aliquid faciẽ-
dũ à tali tẽpore, ab inde debet fieri, neq;
est supplẽdũ à die notitiæ, quia si hoc vo-
luisse.l. expressisset, secũdum Rebuff. in
cõcordat. 1. p. tit. de reg: ad præl. non fa-
ciẽ. gl. à die. pag. 99. ex quo vltim. funda-
mẽto Rebuff. citans ita tenet nouissimẽ
Aze. in præfenti. n. 53. & 54. † Addit tñ, q̄
cõpeteret tũc restitutio ex capite mino-
ris ætatis, vel ex capite iustæ, & probabi-
lis ignorantie ex clausula generali: Si qua
mihi, &c. Sicut antea cõcedebatur aduer-
sus præscriptionẽ. 30. annorũ iuxta com-
munẽ, quã ibi refert: & quòd dabatur hæc
restitutio intra quadrienniũ numerãdũ à
die læsionis, prout solet dari, & concedi
secũd. Boer. decif. 39. & Villal. in suo æra

rio cõmunum opin. litera. R. n. 61. & 62.
† Ego vero potius teneo præd. sexagin-
ta dies incipere à die intimationis sen-
tentiæ, & non antea, eadem ratione, qua
† & in termino quinq; dierum ad appel-
landum à sententia statutum est per. l. r.
tit. 18. infra hoc lib. 4. ibi, *Y viniere a su
noticia*: quod & iure communi plures al-
legans tenet Tiraq. de vtroq; retract. tit.
1. §. 35. gl. 4. nu. 9. † Ad eò vt non sufficiat
notificatio domi facta, quia nihilominus
ex tunc non currit tempus appellandi,
sẽd à tempore notitiæ sententiæ, vt tradit
cum alijs idem Tiraq. vbi sup. §. 9. gl. 2.
nu. 42. Licet enim inter se differat reme-
dia appellationis, & nullitatis, & in appel-
latione hoc expressum sit in. d. l. 1. in nul-
litate verò minime, in nostra. l. negari ta-
men non potest, quin vtroque casu ea-
dem ratio militet, nempe vt à die noti-
tiæ, vel intimationis sententiæ incipiat
currere terminus ad appellãdũ, & ad agẽ-
dum de nullitate: neq; enim maior ratio
in termino ad appellãdũ concessio repe-
riri potest, quare hic magis à tẽpore no-
titiæ incipere currat, quã ille ad dicen-
dum de nullitate concessus: idque patet.
† Nam ad partem in cuius fauorem lata
est sententia, spectat facere, vt alteri inti-
metur ad hoc, vt transeat in rem iudica-
tam: sed quãdiu potest ab ea appella-
ri, vel de nullitate dici aduersus eam, nõ
trãsit in rem iudicatam. Paria enim sunt
esse appellatum, vel esse intra tempora
data ad appellandum: iuxta gloss. verb.
secuta: ibi, Idẽ dicam in. l. ex iudiciorũ.
ff. de accus. quam gloss. vltra allegatos ibi
in additione marginaria dicit vnicam
& singularem eam sequutus, & plures al-
legans D. Anton. Gom. in. l. 4. Taur. nu.
6. & sequuntur. DD. secund. Iaf. in. l. post
rem numer. 1. ff. de transact. & est* com-
munis, vt plures allegans testatur D. Co-
uar. in pract. quæf. cap. 23. nu. 2. & D. Ant.
de Padilla in. l. transigere. num. 41. C. de
transact. dicit vnicam, & singul. allegans
aliam

aliam glo. insolitam allegari, idem Ant.
Gom. in. l. 70. Taur. num. 11. Idem de de-
lict. num. 82. Ergo ad vtrumque vide-
tur requiri intimatio sententiæ. Deniq;
ignorans sententiam esse latam, quomo-
do potest agere cõtra eam de nullitate?
Lex igitur intelligi debet moraliter, &
ita suppleri, dum dicit, *Desde el dia en que
fuere dada la sentencia*, scilicet, & parti in-
timata, sicut requiritur ad hoc vt currat
terminus datus ad appellandum. Igno-
rantia enim facti excusat, vt per totum
10 C. & ff. de iur. & fact. ignorantia. † Præ-
tereà si quælibet dilatio concessa in cau-
sis a iudice, ad hoc vt currat debet parti-
bus absentibus intimari, vt cum alijs pro-
bat Marant. de ordin. iudic. 6. part. in. 3.
acti. num. 14. pag. 434. (non enim incipit
currere nisi à die intimationis, vt per
11 Azeued. in. l. 1. num. 64. tit. 18. lib. 4. † Et
in prorogatione termini comptomissi,
quòd debeat partib⁹ intimari, tenet Bal.
in. l. eos. §. apostolos. C. de appellat. &
consil. 101. nobiles. num. 10. versic. mo-
dò est videndum lib. 3. Beccius, consil. 99.
12 num. 7. versic. nec dicatur. lib. 1. † Quia
iuri, nec æquitati conforme est, vt quis
ignorans, & absque culpa iure suo priue-
tur, vt benè probat Bal. in terminis non
intimatæ prorogationis, consil. 102. col.
3. num. 5. in versic. *Item considero* lib. 3. se-
quitur Beccius dict. consil. 99. num. 27. &
Azeued. in. l. 4. num. 99. cum sequentib.
tit. 21. lib. 4. pagin. 328. vbi quoque citat
Greg. Lop.) à fortiori sententia diffiniti-
ua intimãda est parti ad hoc, vt incipiat
currere terminus hic. 60. dierum ad agẽ-
dum de nullitate aduersus eam à. l. no-
stra concessus: quia est res maioris præ-
iudicij. Tandem si sententia ante ipsius
intimationem partibus faciendam in re
iudicatam non transit respectu remedij
appellationis, quæ ipsam non annullat,
sẽd potius validam præsupponit, licet in-
iustam, à fortiori & respectu remedij
nullitatis idem dicendum erit, nempe vt

non transeat in rem iudicatam ante inti-
mationem ipsius, quia sententia nulla nõ
est sententia: vt in. l. 4. §. condemnatum,
& ibi cõmuniter. DD. ff. de re iudic. Quo-
modo enim transire potest in rem iudi-
catam, quæ sententia non est, nisi post-
quam parti fuerit intimata, tranferit ter-
minus à nostra. l. assignatus ad dicẽdum
de nullitate contra eam, tunc namq; in-
cipit esse sententia, quæ nulla fuit, cum
post intimationem eius parti factam, trã-
sit in re iudicatam, quia ab ea appella-
tum, nec dictum de nullitate intra tem-
pora all. regijs præstituta existit. Pro
constanti igitur habuit nostra. l. debere
intimari sententiam partibus ad hoc vt
currat terminus. 60. dierum ad agẽdũ
contra eam de nullitate: si enim aliud vel
let nostra lex, id expressisset, nempe
quòd ligaret terminus hic absentes, mi-
nores & ignorantes, sicut hoc expressit
in termino. 9. dierum dato ad retrahẽ-
dum rem patrimonialẽ, vt in. l. 8. tit. 1. r.
lib. 5. nou. Collec. reg. Cũ igitur hoc non
expresserit, licet etiam omiserit dicere à
die intimationis, in dubio moraliter
& benignè est intelligendum, nempe à
die sententiæ latæ, & ipsius notitiæ, si-
cut in appellatione expressum est. Con-
ferunt plurima congesta, & iure proba-
ta per Tiraquel. de retract. lignag. §. 35.
gloss. 4. num. 1. cum sequentib. vsque ad
13 nu. 17. inclusivẽ. † Vbi quòd ignorantia,
temporis cursum regulariter impedit,
& exemplificat in pluribus speciebus,
quas hic referre ociosum est, cũ ibi sint
14 in vnum collectæ. † Potest etiam nostra
l. intelligi, ne obsit supra dictis, quando
sententia lata est in præfentia partis, vel
procuratoris, tunc enim tempus appel-
landi (ac per consequens, & dicendi de
nullitate) currit statim à tempore senten-
tiæ, non expectata alia domini notitia, vt
in. l. 1. §. vltimo, & ibi Bart. ff. quando ap-
pellan. sit. Tiraq. alios allegans dict. glos.
4. num. 10.

15 † Neque obstat, quod terminus hic. 60. dierum, successerit in locum. 30. annorū, qui iure communi dabantur ad agendum de nullitate contra sententiam, & ignorantibus currebant, ut probat Azeued. hic dict. num. 53. Id enim procedebat recte in termino. 30. annorum, quibus supina erat ignorantia latæ sententiæ: at verò non eadem ratio militat in termino breuissimo. 60. dierum nostræ. l. Et ex supra dictis remanet responsum etiam fundamentis supra pro prima opinione adductis. Retēta igitur hac opinione, nō est necessaria vlla restitutio in nostra specie: parum igitur distat inter vtramque opinionem. Quando quidem prima habet, concedendam esse restitutionem ex capite iustæ ignorantie: secunda verò non incipere currere præd. 60. dies, nisi à tempore intimationis sententiæ: vtroque enim modo succurritur parti læsæ.

16 Quinimò & insignis Couarr. in libro practico. quæst. quæst. 25. num. 4. in vers. vnde minor. existimauit, minori hoc casu nō esse concedēda restitutionem aduersus lapsum termini præd. 60. dierum (intelligo postquam incepit currere, & cōpletus fuerit) ut inquit notare Paul. Castren. Alexan. & Iaf. in. l. nam & postea. §. si minor. ff. de iur. iur. Ego contrarium libenter probo, nempe minori in præmissa specie competere restitutionem in integrū aduersus lapsum huius termini infra quadriennium post lapsum suæ ætatis vigesimum quintum annum, ita ut per restitutionem admittatur ad dicendum de nullitate post. 60. dies contra sententiā, sicut & nos versus lapsum termini cōcessi ad appellandum, nec non & aduersus omissam probationē, aliosq; actus, & terminos iudiciales, & extraiudiciales: & deniq; generaliter restituitur vbiq; læditur, præcipue aduersus omissionem & lapsum alicuius termini, ut patet ex latè traditis per Ioan. Mauri. in suo tractatu de restitutione ferè per totum: cum

enim hoc beneficium per. l. nostram expressè non auferatur minoribus, non cēsetur sublatū, quantuncumque loqueretur generaliter excludendo omnia, quæcumq; remedia: quod non facit iuxta latè per nos tradita supra quæst. 32. nu. 15. Et in terminis contra Couarr. vbi supra, ita etiam tenet Azeued. in præsent. nu. 49. & 50. Nisi in casu. l. 4. infra eodem, quoniam tunc etiam restitutio denegatur secundum ipsum vbi supra, & latius in d. l. 1. nu. 3. cum sequent. quam limitationem nunc non examino.

17 † Neque obstat doct. Bar. in dict. §. si minor. numer. 6. dicentis, quod minor, qui non appellauit, nō est læsus eo ipso quod non appellauit, nisi doceat se habere aliquid propter quod in causa appellationis deberet vincere: cuius opinionem dicit se vidisse * obseruari in Romana curia Paul. Castren. ibi. num. 7. est & communiter approbata secundum additionem Bart. ibi. num. 6. & dicit * communem Legistarum. Iaf. ibi. num. 16. & veriorum, & receptiorum testatur decis. Pedemont. 157. sub num. 8. Nam primò respondeo cōtrarium tenere eundem Bart. sibi contrarium in. l. fin. nu. 10. C. in quibus causis. in teg. restit. non est necessaria, quæ sequitur Paul. Castren. vbi sup. dict. num. 7. & probauit latè Azeued. in. l. 1. nu. 36. & 37. infra tit. 18. dicens se credere vbiq; cumque ad missam in practica. Secundò respondeo, satis constare de læsione eo ipso quod sententia cōtra se lata, est nulla, vel talis appareat: expedit enim minori, ut pro tali declaretur: & quod præd. restitutio competat minori intra quadriennium post completum. 25. annum, latè probat Azeued. in dict. l. 1. tit.

18. numer. 41. cum sequentibus.

QVAEST.

QVÆST. XXXVIII.
S V M M A R I A.

- 1 Supplicatio secunda in quibus causis locum habeat?
- 2 Supplicatio secunda an locum habeat, quoties acta in prima instantia coram iudice inferiori fuerunt annullata apud Regiam cancellariam, & in ea causa duabus sententijs diffinitiuis decisa contra appellantem: & num. seqq. per totam quæst.
- 3 L. 4. tit. 24. p. 3. ibi: Pero esto se entienda, & c. intellectus.
- 4 Domini de Consilio successerunt in locum del Adelantado.
- 5 Supplicatio secunda ad hoc ut locum habeat, petitio in tribunali superiori producta, non debet se referre ad aliud prius actitatum super eod. negotio, petēdo restitutionē, vel reclamationē, vel de nullitate agēdo, etc.
- 6 L. Segob. de secūda supplicatione admittenda loquens, inducta est cōtrarius commune.
- 7 Eius forma ideò obseruāda est ad vnguē, ita venec iota vnū omitti debeat.
- 8 Supplicatio. 2. non habet locū, quoties facta. 1. petitione coram iudice inferiori, ex interlocutoria sententiæ appellatione causa retinetur in Consilio, vel cancellaria, ibiq; deciditur ex dict. 1. petitione.
- 9 Supplicatio. 2. locum non habet à sententia dominorū de Consilio confirmatoria alterius sententiæ, de Alcalde de Corte, o de rastro.
- 10 Supplicatio. 2. locū non habet à sententia lata per iudices supremos, quoties causa fuit cœpta corā inferiori,

- 11 & ibi contestata, & postea per priuilegiū fuit deducta ad Curiam, & c.
- 12 Lis verè dicitur cœpta per contestationē, improprie verò per citationē.
- 14 In dubio iudicari debet pro supplicatione, præcipue si cōstaret, aut allegaretur. 2. sententiam de reuista, à qua secundo supplicatur, esse notorie iniustam, ut in num. 15.
- 16 Causa vbi non poterat tractari in. 1. instantia in Curia, si de facto ibi agatur, & retineatur, atq; decidatur per. 2. sententiā post primā, an tunc ab ea. 2. habeat locū. 2. supplicatio? & quid si reus tunc declinavit Curia iurisdictionem in. 1. instantia, & causam ad iudicem inferiorem remitti petat. nu. 27.
- 18 De nullitate agi non potest, etiam ex incompetentiā, vel defectu iurisdictionis, aut notorie iniustitiæ, quæ constet ex actis processus, vel alio modo aduersus sententias Consilij, vel cancellaria Regalis.
- 20 Appellatione sententiæ intelligitur de diffinitiuā.
- 21 Distinctio Awend. ponitur in. 4. principali sup. nu. 2. tacta. & num. 22. Author autē. nu. 24. probat opinionē priorem, nempe negatiuam.
- 23 Quilibet dispositio intelligi debet cū effectu.
- 25 Rex potest ex gratia cōcedere. 2. supplicationē, vbi ipsa aliās locū nō habet.
- 26 Supplicatio secunda an locum habeat à sententijs latis super liquidatione fructuum, vel eius quod interest, in quibus reus fuit cōdemnatus per exequutoriam? & nu. 27. & 28. & nu. 29. agitur de quadā ampliacione.

Dd. 27 Exe.

- 27 *Exequutio est sequela primi iudicij, & instantia, super qua emanauit declaratio, & ideo est eiusdem naturæ, cuius est prima causa, à qua emanauit exequutoria.*
- 30 *Verbum, restituas, à iudice prolatum in sententia, plenam habet significationem, ita vt fructus quoq; comprehendat.*

Quæst. XXXVIII.

In. l. 1. cū seqq. tit. 20. de la segunda suplicacion, libro. 4. nou.

Collect. Reg.

Secunda supplicatio, an locū habeat à secunda sententia lata in Cōsilio supremo, quoties causa primò cœpta fuit corā inferiori, & ipse recusatus protulit sententiam in ea, à qua appellatum fuit ad supremum Consilium, & in eo annullata fuerūt omnia acta, facta corā iudice à quo, & causa retenta, & postea duabus sententijs diffinitiuis conformibus decisa contra appellantem?

Vero circa. l. 1. & 7. huius tit. quibus cauetur, * *Que en los pleytos q fueren començad. s. nuenamita en las chancillerias Reales, y fenecidos por segunda sententia difinitua en reuista, que sea de valor y estimacion de mil y quinientas doblas de oro de cabeça, y de ay arriba aya lugar segunda suplicacion: y que sea en los pleytos que se comiençan en el Consejo, o audiencia por nuenada, y no por via de restitucion, ni reclamacion, ni nulidad, ni en otra manera*

alguna: hodie de tres mil doblas, iuxta l. 9. eiusdem tit. de quæstione, super qua fui consultus, & adhuc indecisa pendet in Consilio supremo Indorum, in causa arduissima plusquam sexaginta millia ducatorum, † quid si corā iudice inferiori sit de nouo cœpta lis: qui iudex cū fuisset recusatus ab altera partium, nihilominus causam decidit interloquutorie, vel diffinitiuè, à cuius sententia fuit appellatum ad Regiam cancellariam, vbi annullata fuerūt omnia acta facta coram iudice à quo, & causa retenta, & postea duabus sententijs diffinitiuis conformibus decisa contra appellantem, an liceat secundò supplicare ab vltima præd. sententia diffinitiuā ad Regale Consilium supremum, vbi nunc lis pendet in præd. gradu secundæ supplicationis, cū pœna & fideiussionibus triū millium duplarū, iuxta l. Segob. ? Oppositū tamen est, non potuisse secundò supplicari, ex nra. l. 1. & l. 7. infra seq. in verbis supra relatis.

Et re vera locū minimè esse in præfata specie. 2. supplicationi prædictæ, clarè patet ex nostris ll. duo copulatiuè requiritibus, *para que aya lugar esta segunda suplicacion con las tres mil doblas de cabeça.* Primò, *que sea en los pleytos que fueren començados en el Consejo, o audiencias por nuenada, y no de otra manera, vt in dict. ll.* Secundò, *que se fenexcan ante Oydores por segunda sententia difinitua, dada en reuista, vt in hac. l. 1. in princ. Quocirca; igitur horum deficiente, cessat remedium nostrarum legum, iuxta regulas communes & vulgares.*

- 3 * Præterea idem probatur ex. l. 4. tit. 24. part. 3. ibi: *Pero esto se entiende de aquel*
- 4 *juizio, que el Rey, o el Adelantado († hoc est, domini de Consilio, qui in eius locū successerunt, teste Gregorio Lopez ibi in glossa, O del Adelantado) diesso conociendo del pleyto, principalmente començandose ante el: Ca si el pleyto fuesse librado por juizio del Alcalde de alguna ciudad, o*

de alguna villa, e fuesse tomada alcada, &c. Et expressè ex verbis dict. l. 7. in fin. infra eodem, ibi: *Y que sea en los pleytos que se comiençan en el Consejo, o audiencias por nuenada, y no por via de restitucion, ni reclamacion, ni nulidad, ni en otra manera alguna: sed hic in Regali cancellaria per viam appellationis, & nullitatis fuit cœpta lis, ergo non habet locum secunda supplicatio. † Ad hoc enim vt ipsa locum habeat, petitio prima in Regali cancellaria, vel in Consilio supremo producta, nō debet se referre ad aliud prius constitutum super eodem negotio, petendo restitutionem, vel reclamacionem, vel de nullitate agendo, vel alio simili quouis modo prosequendo priora acta, quæ non habeant originem de nouo in dicta curia, per verba modò relata dict. legum. 1. & 7. Id enim significant verba illa: *Que se comiençan por nuenada: vt ex eisdem benè probat in terminis Auendañ. in tractatu de secunda supplicatione, num. 10. quem sequitur Doctor Suarez de Paz in sua pract. in. 7. partis. 1. tom. c. vnic. num. 22. & 23. & Azeued. in hac. l. 1. nu. 1.**

6 * Tertio, quia cū lex nostra Segobienfis inducta sit cōtra ius cōmune, de quo in. l. si quis. & in auth. quæ supplicatio. C. de precib. imper. offerend. & in l. 1. C. de offi. præf. præ. & in. l. 1. & 1. & in. l. 4. tit. 24. de las suplicaciones. part. 3. ex quadam æquitate propter grauitatē causæ, † eius forma est ad vnguem obseruanda, ita vt nec iota vnum omitti debeat in eius forma: quia ista causa ex delegatione cognoscitur, & sic strictè proceditur, vt probat Francus in cap. vt debitus. num. 49. de appellat. prout eum refert, & in proposito applicat, sic dicens Auend. vbi supra, dict. num. 10. in vers. imò cū sit. & Azeued. d. num. 1. in princip.

8 * Ex quibus vtiliter infert Auend. in praxi, vbi supra, num. 11. in principio,

quem sequuntur, atq; indubiè probant Doctor Paz vbi supra, nu. 33. & Doctor Azeued. in præsentī num. 1. quòd si prima petitio facta fuerit coram iudice inferiori, licet ex interloquutorie sententiæ appellatione causa deuoluatur ad Consilium, vel ad Regiam cancellariam, & ibidem propter grauumen illatum à iudice inferiori causa retineatur in casibus, de quibus in cap. non solum. de appellat. lib. 6. & in dict. cap. vt debitus. de appellat. cum simil. & prima sententia lata fuerit in Consilio, vel cancellaria, virtute primæ petitionis, quam in Consilio, vel cancellaria recessit, vel fecit actor: lata tamen postea secunda sententia in gradu de reuista, non habebit locū supplicatio secunda, cum prædict. pœna & fideiussionibus: quia nec petitio fuit noua, nec posita primū coram iudicibus residentibus in Consilio, vel cancellaria, prout est de forma nostrarū legum: Conditio enim inducit formam iuxta notata per Doctores in. l. 1. ff. de condit. & demonstr. cum simil. Ergo à fortiori in specie nostræ quæstionis prædict. secunda supplicatio locum non habet: tum quia causa fuit nouiter cœpta coram inferiori: tum etiam, quia ipse iudex competens erat causæ tanquam ordinarius. Præterea, quia causam in prima instātia diffinitiuè decidit, à qua extitit appellatum ad Regalem cancellariam, & in ea in primo & in secundo gradu duæ fuerunt late diffinitiuæ sententiæ, sicq; *en reuista fue fenecida la causa: ergo non habet locum hæc, de qua agimus, secūda supplicatio, per nostras leges primam & septimam. Neq; obstat quòd sententia iudicis inferioris, cum cæteris actibus post recusatōnem ipsius, fuerit annullata, ac si non præcessisset, & causa retenta per superiores iudices, vt coram se las partes alegassen de su justicia: prout de nouo in prædicta Regali cancellaria fuit*

petitum, ut patet ex actis: ergo cum acta coram iudice inferiori, in quibus & præcipue sua definitiva sententia fuerint annullata, perinde est ac si facta non fuissent: sententia enim nulla non est sententia, ut in l. 4. §. condemnatum. ff. de re iudic. & ibi * communiter Doctores, & leges nostræ debent intelligi de sententia valida, & sic cum effectu lata à iudice inferiori, præcipue cū de nouo postea fuerit actum, & petitum per actorem in dicta Regali cancellaria. Non, inquam, obstat hoc, quoniam verum est, & posset procedere aliās, nisi haberemus verba nostrarum legum, de quibus supra: ex quibus etiam si actū sit de nullitate priorum actorum in Regali cancellaria, vel per viam restitutionis, aut reclamationis, vel alio modo quocumq;, non admittitur secūda supplicatio, cū pro forma requiratur, ut prædiximus, quod ita de nouo petitio producat in Consilio, vel cancellaria, ad hoc ut secunda supplicatio locum habeat, quod non se referat ad acta facta in eadem causa coram iudice inferiori: quæ cū sit forma precisa, & in materia exorbitanti, & correctoria iuris communis, ad vnguem obseruanda erit, ut docuimus. Secundò respondeo, rem effici perspicuam, atque indubiā, si consideremus, quod etiam si in Regali cancellaria, cū annullata fuerint acta corā iudice inferiori, præciperetur, ut partes in ea curia de nouo peterent, & de sua iustitia allegarēt, adhuc illa verba: De nouo, &c. huiusmodi propriè & primariè dici non posset, sed impropriè & respectu annulationis à cancellaria factæ: facta em̄ infecta fieri nō possunt. l. in bello. §. factæ. ff. de capt. & postlimin. reuerf. glos. & Doctores in l. vnic. C. de rapt. virg. ergo cum re vera præcesserit iudicium coram inferiori iudice, licet postea illud annulletur, non tamen ideò desinit in rei veritate præcessisse: est igitur nullum quoad alios iu-

ris effectus, nō verò quoad hunc, de quo agimus, ex nostra. l. 7. in fin. in qua præcipitur, ut etiam si per viam restitutionis, reclamationis, nullitatis, vel alio quocumq; modo lis de nouo in Consilio, vel cancellaria incipiat, nihilominus tamen secunda prædicta supplicatio non admittatur, nec locum habeat.

Præmaximè & quintò, cū in nostra specie Regalis cancellaria, minimè in sua sententia interlocutoria vta fuerit illis verbis: *Que de nuevo pidan y aleguen de su justicia: sino que las partes aleguen en la audiencia de su justicia. Y aunque dixeran de nuevo, no importara para el proposito de que tratamos, porque se entendia en este sentido. De nuevo, respecto de que los autos quedan por ningunos hechos ante el juez inferior, y estan declarados por tales: mas no para que por esto sea visto de todo punto començarse de nuevo la causa en la chancilleria, pues estaua ya començada antes ante el inferior: ni mucho menos para que por semejantes palabras se pueda despues suplicar segunda vez de su sentencia de revista, que despues se diese en la causa: porque esto ni lo quisieron, ni se puede presumir de su intencion, por ser contra la disposicion del derecho, y de nuestras leyes tan claras.*

Sed ut res apertior fiat, considero, quod Regalis cancellaria non annullauit omnia acta coram inferiori facta: *Sino puso el pleyto en el estado en que estaua quando el reo recusó al juez inferior, y retuvo la causa: y assi lo hecho antes desto queda y fue valido: y sobre ello el actor pidió, que pues al tiempo de la recusacion la causa estaua en estado de sentenciarse, se sentenciase en la audiencia Real, y el reo pidió prouea y reproduxo, y presentó todo lo pedido, y presentado ante el inferior: y assi entrambos actor y reo se afirman en la hecho, pedido, y presentado ante el inferior antes de la recusacion, porque fue valido, y el juez competente dello: ergo coram illo fuit nouiter, propriè & verè petitum, & causa incepta per litis con-*

acta

testationem, non verò in Regali cancellaria, sed causa incepta coram inferiori prosequuta fuit in eo statu in cancellaria: ergo cessat omninò, & efficit primum ex duobus requisitis precisam nostrarum legū ad hoc, ut secunda supplicatio locum habere possit.

¶ Sextò & præcipue, quia eisdem rationibus, & adhærendo rigori verborū earūdem legum, fuit pronunciatū, quod à sententia confirmatoria lata per dños de Consilio, in qua confirmarunt sententiam vnius iudicis Curix (qui dicuntur *Alcaldes de Corte, seu de rastro*) non possit secūdò supplicari cum pœna prædicta: ut testis est Greg. Lop. vbi supra, dicens de hoc fuisse dubitatum in casu arduo: & adducit fundamēta pro vtraq; parte, & tandem inquit fuisse pronūciatum, ut prædictum est. Quam sententiā probarunt postea Auend. vbi supra, nu. 11. in verb. quod potest corroborari ex eo, &c. & Didac. Perez in l. 8. tit. 4. lib. 2. ordin. in verb. *No sea hecha execucion.* in verb. dubitat etiam. col. 394. & D. Paz vbi supra, num. 27. & Azeued. in præfenti. num. 2. & 3.

¶ Septimo pro hac parte facit quod tradit idem D. Paz vbi supra, nu. 34. dicēs non esse admittendā secundam supplicationē ab eo interpositā, qui cū esset minor vel vidua, aut ex his, qui habent priuilegium, ut conueniantur in Curijs in prima instantia, iuxta. l. 5. tit. 3. p. 3. & in l. 8. 9. & 11. tit. 3. lib. 4. nou. Collect. Reg. D. Couar. in pract. qq. c. 6. & 7. fuit conuentus coram iudice inferiori, & timore pœnæ præscriptæ in l. 1. tit. 4. lib. 4. nou. Collect. litem fuit contestatus, & postea cōparuit in Regia cancellaria seu curia, vbi auditores Regij aduocarūt sibi cognitionem causæ ad petitionem comparentis: ea nempe ratione, quia causa fuit prius cœpta coram alio proprio iudice ipsius cōparentis, licet inferiori, qui incompetēs non erat, quamuis reus com-

parens eligere potuit inferiorē, aut superiorem iudicem, quem maluisset: quod mihi verissimum videtur, & confirmare hęc primā partē. ¶ Quia propriè & verè lis dicitur cœpta per litis contestationē, impropriè verò per citationem, ut resoluit ita concordans iura, & DD. D. Paz in sua pract. in adno. ad totum opus, in fine adnotationis. r. nu. 39. idem in d. c. vnic. 7. p. 1. tom. nu. 59. & 60. vbi in num. 61. hoc idē probat in specie nostra secundæ supplicationis. Nempe quod ad hoc, ut ipsa locum habeat, intelligantur nostræ leges Regiæ de lite nouiter incepta propriè coram auditoribus consilij Regalis, aut cancellariæ: vnde si lis fuit prius simpliciter contestata coram iudice inferiori, non dicēt de nouo postea cœpta in Consilio, nec in cancellaria Regia, quamuis ibidē postea causa auocetur, ac per cōsequens ab eorū sententijs secunda supplicatio locū nō habebit. ¶ Inquit tamen idem author D. Paz. d. num. 34. hoc verū esse, si reus ille fuit simpliciter litem contestatus corā inferiori iudice absq; aliqua protestatione: secus verò, si quando litem contestatus fuit coram inferiori, protestationē fecit quod timore pœnæ dist. l. 1. contestabatur litem, non verò animo & volūtate attribuendi aliquam iurisdictionē iudici inferiori, aut in eum consensuendi, & deinde superiorem adiuit, à quo casu fuit aduocata: tunc enim existimat ipse author secundam supplicationem admittendam esse: quia licet lis fuerit cœpta per litis contestationem corā iudice inferiori, fuit tamen coram iudice incompetente, & ita ex ea tanquam ex nihilo nullus oritur iuris effectus.

Dubito tamē de hac limitatione: quia iam lis de nouo cœpta fuit per litis cōtestationem coram inferiore iudice, qui fuit, vel saltē esse poterat iudex competens causæ, reo suū priuilegium auocandi causam ad Regiam cancellariam

non opponente, nec litem coram primo iudice ceptam contestante. Cum igitur hoc fecerit, licet cum præd. protestatione, iam cepta videtur: quia protestatio contraria facta nihil releuat. c. sollicitudinem, cum simil. de appellat. Nec obstat quod per dictam protestationem, nullitas prioris iudicij ratione incompetentiæ iudicis inducatur, ac proinde ex priori nullo iudicio, nullus oriatur effectus: quoniam nullitatis ratio, aut alia quæcumq; reintroducendi causam in consilio, vel cancellaria Regia, quæ prius fuerat incepta coram inferiori iudice, non est sufficiens ad eum effectum, ut secundo supplicari liceat, ut expressè cauetur in nostra hac lege. 7. circa fin. in verbis supra relatis: etiam si ea per inferiorem iudicem, isto casu ad superiorem remittatur, vel illuc retineatur, ut latius supra probauimus: ergo siue iudex hic inferior, coram quo primum incepta & contestata fuit lis, etiam cum præd. protestatione, & priuilegij reuocandi domum allegatione, hoc attento causam remittat ad superiorem: siue eam decidat diffinitiuè, & per appellationem vel nullitatem, aliove modo, vel remedio in superiori tribunali retineatur, annullatis actis prioris instantiæ, non habebit locum præd. secunda supplicatio ex prædictis: nihilominus quid sit in hoc tenendum, infra dicemus in secunda sequenti limitatione.

13 * Secundo eandem sententiam priorem, de qua hoc septimum fundamentum iecimus, limitat idem auctor quoties reus conuētus coram iudice inferiori, declinat eius iurisdictionem, & tamen contestatur litem coram eo, præ timore pœnæ d. l. 1. & prosequitur declinatoriam usq; quo iudex incompetentem se pronunciet, & causam ad Regios consiliarios remittat: tunc enim secundum ipsum poterit interuenire secunda supplicatio ad personam Regiam, non obstante litis contestatione coram iudice inferiori facta,

per quam lis videtur coram eo cepta & inchoata, quia ab ea initium sumit, ut in cap. ex parte. el. 2. de verbor. signific. & litis contestatio dicitur exordium litis, ut in auth. de litig. §. si verò apud iudicem. & in. c. 1. de iuramen. calum. Nam cum lis fuerit contestata coram iudice incompetente, & causa deuoluta ad Regium consilium, seu cancellariam, nullum habuit effectum, nec per talem litis contestationem dicitur ceptum iudicium, iuxta text. in Clem. 2. ut lit. non contest. quod etiam alijs ibi comprobat fundamentis. Hæc etiam secunda limitatio easdem pati videtur difficultates, quas prima: nisi dicamus hoc differre inter eas, quod in hac secunda omnino erat incompetens iudex inferior: ac proinde opposita declinatoria, & insuper pronunciato pro incompetencia, idem est, ac si coram priuato lis incepta fuisset: at nostræ leges dum prohibent secundo supplicari, quoties coram iudice inferiori causa ardua de nouo cepta fuit, manifestè sentiunt, loquuntur, & procedunt quoties inferior ille iudex huiusmodi est, qui de ea causa cognoscere possit, & valeat: at verò si omnino incompetens sit, iam non est iudex: nec coram eo ut iudice vero ac proprio causa incepta est, nec esse dici potest: quod fit ut contestatio prædicta, cum fuerit conditionalis, & sub eadem protestatione declinatoriæ facta, & demum timore pœnæ, est inuoluntaria omnino, atq; ordinata in casum cōpetentiæ iurisdictionis, & non aliàs. Cum igitur verè legitime, absq; vllò dubio constat inferiorem minimè iudicem fuisse competentem aliquo modo, nihil nocet præd. contestatio, cum etiam pacto puro priuatorum iurisdictionis, illam alias non habenti, dari non possit, ut in. l. priuatorum. C. de iurisd. omn. iudic. cum simil. præcipuè cum omnia acta coram eo facta nulla fuerint ob id, atq; pro talibus expressè vel tacitè ab eodem iudice declarata, dum

dum se incompetentem pronunciat, & causam ad superiorem remittit. Et hoc modo intellecta hæc limitatio (ut voluit eam intelligere D. Paz vbi supra, licet ita non se declarauerit) videtur quod possit saluari. At verò in casu prioris limitationis præcedentis, est reus habuerit præfatum priuilegium petendi, ut de causa in prima instantia cognoscatur in Curia, & auocandi negotium ab inferiori iudice ad superiorem: at tamen ipse inferior non erat incapax, aut incompetens, sed verus iudex ordinarius rei, quousq; reus, hoc est, persona priuilegiata, eius forum declinauerit, remissionemq; causæ ad Curiam faciendam esse petierit: vnde ratione illius originis, & cōpetentiæ iurisdictionis potuit iure optimo actor coram iudice inferiori causam primitus introducere. Principium igitur hoc licitum impedit secundam supplicationem, quamuis postea idem iudex se incompetentem pronunciauerit, causamq; ad Curiam remiserit, statibus supradictis omnibus.

Nihilominus tamen inter hos duos casus parum aut nihil differre videtur, in utroque enim eadem ratio militat, ut in fauorem secundæ supplicationis. Si cur enim in prima specie supradictæ differentiarum ratio iudex omnino incompetens est a principio, ita etiam in secunda opposito priuilegio, si verè de incompetencia nam per id efficitur omnino incompetens, ac si nunquam competens fuisset, alioquin nihil priuilegium patrocinearetur: priuilegiato nec iure dicitur litem ceptam ante contestationem, ut vidimus: at contestatio prædicta cum sit sub oppositione priuilegij, & declinatoria facta, ac proinde conditionalis, & in casum, & euentum cōpetentiæ iurisdictionis subordinata, & non aliàs, nec alio modo, insuper & præ timore pœnæ. d. l. 1. de latis contestationes, est inuoluntaria & non pura, ac proinde non debet nocere eidem

reos, ut in prima præcedenti specie: sicq; verè, & cum iudicio consideratis omnibus, utraq; limitatio tenenda videtur, non obstantibus difficultatibus contra eam oppositis. Et quamuis ob eas saltem res dubia efficeretur, * in dubio iudicari debet pro supplicatione, iuxta glossam, & ibi Angel. in. l. qui restituere. ff. de rei vend. ex quibus ita tenet generaliter loquens in supplicatione. Greg. Lopez in. d. l. 4. tit. 24. p. 3. in gloss. præallegata, ibi: Et in dubio, &c. & loquens in appellatione, & supplicatione, probat Didac. Perez vbi supra col. 400. vers. finaliter. Verum quò magis procliuosum, ut probabiliorè existimem utraq; limitationem, sequutus D. Paz, est, quia si aliud diceremus, esset in manu actoris eludere hoc remediū. 2. supplicationis, illudq; auferre reo inuito, contra ius, incipiendo litem de facto coram iudice inferiori omnino incompetenti ab initio, vel ex post facto, opposito priuilegio a reo in fraudem beneficij. l. de Segouia. & similibus: cui obuiandum est. † Et hoc indubie probarem, vbi cōstaret, sententiam de reuista, a qua secundo supplicatur, esse iniustam notoriè. Quod si talis allegaretur, adhuc eam supplicationem admittere, cum probabiliori mihi, ut prædixi, sententia præfata.

16 Per contrarium autem, vbi casus, vel causa non poterat tractari in prima instantia apud Curiam, si in ea de facto agatur, & ibidem retineatur: & primam, atque secundam iudices proferant sententias, videbatur dicendum eisdem rationibus, non habere locum secundam supplicationem, quia ille casus non erat talis, qui posset apud Curiam incipi: aliter enim carerent iudices effectu iurisdictionis. Nihilominus tamen si partes hoc non allegauerint, nec iurisdictionem prædictam declinauerint, sed tacitè consenserint in Curiam, valebunt etiam eius sententiæ in prima, & in

secunda instantia latæ, quòd sufficit vt locum habeat: secunda supplicatio, cum præd. pœna duplarum, si huiusmodi valoris causa sit, vt in ea locū habeat præd. secunda supplicatio, nempe *de tres mil doblas de oro de cabeça*: ita in terminis tenet & probat Auend. vbi supra. nu. 9. in vers. ex hoc inferitur, quem sequuntur Doctores Azeuedus nu. 4. & Paz. 25. & 26. vbi supra.

17 * Quid tamen erit, si pars rei declinauerit Curia iurisdictionem in prima instantia, & causam ad iudicem inferiorem remitti petat? Et in hoc breuiter dicendum videtur, quòd si Curia remiserit causam ad iudicem inferiorem, vt de ipsa cognoscat in prima instātia, cesset quæstio: quia cum corā illo incipere debeat lis, si postea in gradu appellatiōnis deferatur ad Curiam, in qua ferantur duæ sententiæ *en grado de vista, y de reuista*, non erit locus secundæ supplicationi ex nostris legibus: si verò non obstante declinatoria, præd. causa in Curia permanferit, & in ea duabus sententijs decidatur, habebit locum secunda supplicatio: quia de nouo causa incepta tractari in Curia: quocirca, seruatis seruandis, procedet tunc dispositio nostrarū legum permittentiam secundò supplicari. * De nullitate autem proueniente, etiam ex incompetētia, vel defectu iurisdictionis, vel notoriæ iniustitiæ, quæ constet ex actis processus, vel alio quocūq; modo, agi non potest contra *las sentencias dadas por los Consejos, y Oidores de las audiencias Reales, en todos y qualesquier negocios, en que conforme a las leyes destos Reynos no ha lugar suplicacion de las tales sentencias, ni para impedir la execucion dellas, ni para que despues de executadas se pueda tornar al pleyto en manera alguna. Y lo mismo procede en caso que las dichas sentencias se han de executar, sin embargo de apelacion, aunque aya lugar (como es en lo que las sentencias de vista, y reuista fueren conformes, vt in l. finali. infra*

hoc titulo) *porque aquello se entiende assi mismo, sin embargo de qualquiera nulidad, aunque se diga y alegue de incompetencia, o defecto de jurisdiccion, o de que notoriamente consta de los autos del processo, o en otra qualquier manera: Porque por esto no se impide la execucion de las tales sentencias: Pero la nulidad que se alegare en qualquier manera, pendiente la suplicacion ordinaria, o la segunda suplicacion, de que tratamos en esta nuestra question, se han de reseruar para determinar juntamente con el negocio principal, y no sobre si: como todo esto decide nueuamente el Rey don Filipenuestro señor en la ley quarta, titulo de xisiete de las sentencias y nulidades, supra hoc lib. 4.* Hæc sunt quæ pro hac prima parte adducere potui.

19 † Sed nihilominus pro contraria in nostra principali quæstione considero, quòd cum sententiā diffinitiuā, lata à iudice inferiori, sit nulla, & pro tali declarata, & iussum insuper, vt in cancellaria partes dicāt: & allegēt de sua iustitia: idē esse videtur, ac si de nouo lis in ea inciperet. Ideò enim non licet secundò supplicari, quando lis incepta fuit coram inferiori iudice, & postea in consilio, vel cancellaria feruntur duæ sententiæ diffinitiuæ *de vista, y de reuista*: quia præsupponunt nostræ leges id præcipientes, primam sententiā latam fuisse per iudicem inferiorem, antequam causa deuolueretur ad consilium vel cancellariam Regiam, vt significant verba dictæ legis. 4. ibi: *El pleyto fuesse librado por*

20 *juizio*. * Nam appellatiōne sententiæ intelligitur de diffinitiuā, iuxta glossam in Clementina prima. de re iudic. & notant Iass. & Doctores in Rubrica. ff. eod. de re iudic. Sicq; essent tres sententiæ diffinitiuæ, post quas non licet tertio supplicare: sed tantum quando duæ latæ sunt in consilio, vel cancellaria Regia magni ponderis, de quo in eisdem legibus: sed in specie nostræ quæstionis prima sententiā lata per inferiorem, fuit

fuit nulla, quia fuit pro lata à iudice legitime reusato, factio nō assumpto, & pro tali nulla declarata: ergo nō venit in considerationē, ac si numquam lata fuisset: re enim vera duæ tantum sententiæ diffinitiuæ validæ latæ sunt in præsentī causa, nec hæ ipse duæ sententiæ mentionem faciunt de prima lata à iudice inferiori, quia per eosdē superiores prius fuit annullata. Cum igitur causa grauissima sit, vt vidimus, & in ea plusquam duæ sententiæ diffinitiuæ validæ latæ non fuerint, cō se qui videtur, vt ex mente nostrarum legum admitti debeat secūda supplicatio, à ratione legis cessante: & quia in nostro casu conueniunt verba legis de Segouia, permittentis dict. secūdam supplicationem: ergo eius dispositio locum habet.

21 † Secūdo & in proprijs terminis, quia hanc partem videtur tenere Auend. sibi contrarius vbi supra. num. 11. in vers. & ex mente, per plures columnas, & num. 12. vbi ex modo dictis in dubio, dubius etiam ipse distinguit in hunc sanè modum: vt si postea petitione coram iudice inferiori, & facta contestatione litis ipse prosequitur processū, & ab aliquo actu, vel sententiā interlocutoria appellat aliqua pars, & ipse prosequitur suam appellationem, & iudex à quo detulit eidē appellationi, quāquam esset friuola, vel nulla, ex hoc videtur à se abdicare iurisdictionē in illo processu, & causa deuoluitur ipso iure ad regium consilium, vel cancellariam, vt in cap. cum appellationibus friuolis, & ibi. DD. de appellat. lib. 6. cum similib. & ideò in hac specie prima petitiō, & totus processus videtur de nouo positus in consilio, vel cancellaria ad quam fuit remissus per iudicem à quo: si tamen prius declaratur per cancellariā, quòd processus sit nullus (vt in terminis nostræ quæstionis cōtingit) & facta prosecutione ibidem per partes, de nouo petatur, videtur de nouo totus processus

22 sus agitur coram rege, & ibi lata prima & secunda sententijs, ac pro inde habebit locū secunda supplicatio. † Si vero interposita appellatione à sententiā, vel actu interlocutorio, iustificatur causa grauaminis coram regio consilio, aut cancellaria, tunc vtroque iure ad id, vel eam deuoluitur causa, & ibi retineri debet, ac prosequi, & virtute eiusdem petitionis poterit dari prima, & secunda sententiā *de reuista*, quia ipso iure tota causa incipit esse de foro dict. consilij supremi, vel cancellariæ, vt inquit Ant. in. c. Olim. de excep. & est vera opinio, vt restatur Philip. Franc. in cap. vt debitus. num. 31. de appellat. & cum nascatur de nouo ista causa coram iudicibus dict. consilij, vel cancellariæ, habetur ac si ibi non fuisset intentata noua petitiō: nec debet haberi pro incepta coram inferiori iudice, quia non durabit ibidem, & ideò nec cepta videtur: & sic huiusmodi casu iudicio suo habet locum præd. secunda supplicatio, licet causa in sui principio videatur initium sumpsisse coram iudice inferiori: nam cum ibi noua causa videtur, & initium sumere cum effectu in consilio supremo, vel in regia cancellaria: & illa verba legis de Segouia, & de Madrid, *que se comienza en el nuestro Consejo, o en la nuestra audiencia*, intelliguntur cum effectu, nam duo copulatiue requirunt. Primò quod ibi cum effectu sit posita petitiō: Secundò quod eius virtute ferantur duæ sententiæ *de vista, y de reuista*, vt patet ibi, *Tal pleyto comenzado delante los nuestros oydores, y fenecido por su segunda sentencia*: vtrumque autem hic concurrat, igitur, &c. Prima enim petitiō, quæ fuit producta coram inferiori iudice, fuit sine effectu, ergo & nomine debet carere, vt in l. à nullo. C. de fer. & in. d. l. 4. §. condemnatum. ff. de re iud. & quælibet dispositio intelligi debet cum effectu, vt in cap. relatum. de cler. non resid. l. 3. §. hæc verba. ff. quod quisque iur.

&c. Si Papa. de priuileg. in. 6. Cum ergo prima petitio desinat habere vigorem, & effectum, & illa prima instantia transferatur ad iudices regios virtute appellationis, talis appellatio, confitio de grauamine, operatur peremptionem primæ instantiæ, ac si nunquam fuisset, & appellatio suspendit eius effectum. Ex quibus inquit Auend. d. num. 12. potest non improbe affirmari (licet quoad se sit passus dubitabilis) quod à petitione, & ab actibus, quæ fiunt in cancellaria, vel supremo regio consilio, incipit processus cum effectu, & super illa petitione, & relatione ad prima acta videtur lata postea vtraque sententia *de vista y de reuista*, & per consequens habet locum secunda supplicatio. Hæc Auend. Tertio potest pro hac parte adduci quod prædiximus, nempe in dubio pro supplicatione iudicando, præcipue data notoria iniustitia super principali negotio, prout in proposito contingit: ergo simul cum supplicatione decidenda venit. dict. l. 4. tit. 17. isto lib. 4. Quid tenendum?

24 ¶ Ego profecto priorem partem in puncto iuris probo, ac verissimam iudico ex verbis nostræ. l. 1. & l. 7. infra eodem, nec non ex cæteris fundamentis supra pro ea adductis, quæ eam perspicuam faciunt: ex quibus iam corruunt, atque manifestè diluuntur fundamenta, secundæ partis, ita quod non egeant alia responsione. Quinimodò, quod Auendañ. tenuit in hoc secundo loco contra id, quod prius paulò supra firmauerat non verum omnino iudico, & profus contrarium præcedentibus à se verius fundatis: immemor enim fuit sui modico interuallo scripturæ interposito: non enim leges nostræ nouiores respiciunt, nec meminerunt quod à iudice inferiori sit lata sententia, necne: sed tantum, quod apud eum non sit mota eadem, ad hoc vt secunda supplicatio locum habeat: itaque ad hoc non sufficit,

quod duæ tantum sententiæ diffinitiuæ latæ sint in consilio, vel cancellaria regali in causa huiusmodi ardua: sed etiam simul cum hoc requiritur, quod de nouo ibidem incepta fuerit, *y no por via de restitucion, reclamacion, nullidad, ni en otra manera alguna*, vt præ diximus: & cum sit casus legis clarus, amplius de hoc non est dubitandum, iuxta gloss. dict. l. ancilla. C. de furt. Et vt magis hæc nostra sententia contra Auend. in præd. secundo loco, & cum eodem in primò tibi arrideat, aduerte, quod idemmet author in præd. sua secunda sententia contraria dict. nu. 12. malè de ea fisis inquit tandem: Obstant tamen illa effrænata verba. l. 30. *de Madrid, Ni en otra manera*: etiam professus fuit Gregor. Lopez vbi supra dicens, quod inhærendo rigori prædict. verborum pronunciatum fuit contra supplicationem in casu ab eo ibi præfixo, de quo supra: nec non & in proprijs terminis contra Auend. vbi sup. in præd. sua secunda opinione contraria, tenuit D. Paz vbi supra dict. num. 33. dicens, quod licet æquior videatur eius opinio, prima tamen magis consona est dispositioni nostræ. l. 7. & rursus ibi num. 62. ex professo probat contra Auendañ. dicens perperam, & malè quæ affirmare quod ipse Auendañ. in hoc tenet: idem contra eundem Auendañus probat Doctor Azeuedus in præfenti dict. numero. 7.

25 ¶ Quid igitur erit faciendum in hac specie, cum pars iniuste condænata non possit secundo supplicare? ¶ Illud profecto habebit remedium, vt supplicet supremo nostro regi, quod attenta notoria iniustitia *de la executoria contra si dada, le conceda de gracia la segunda supplicacion*: Hoc enim potest facere Rex, vt in. l. 4. tit. 24. part. 3. ibi: *Fueras ende si el Rey le quisiese hazer merced como señor*: sicut id posset facere ex æquitate & plenitudine potestatis. in causis non

ita arduis, licet in his concedere non solet, vt declarat idem Auend. vbi supra nu. 3. & l. 1. in vers. Si tamen hoc non obstante: & Azeued. in. l. 1. nu. 5. hoc titulo. * Nihilominus in causa prædicta, attenta notoria iustitia, super principali & grauitate causæ admittitur secunda supplicatio præd. per consilium Regium præfatum: & postea in causa principali pro supplicante pronunciatum.

26 Ex supradictis decidenda venit quæstio illa: ¶ Quid si sententia *de reuista* transiit in rem iudicatam, & agitur nouum iudicium: super liquidatione fructuum, vel eius quod interest, in quibus reus fuit condemnatus, & excedit summam trium millium dupiarum, super qua liquidatione prolata sunt duæ sententiæ: an à secunda possit interponi supplicatio, de qua agimus cum poena, & fideiussionibus à. ll. nostris requisitis, necne? Videtur enim id minimè licere, eo quod. 2. hæc instantia videatur eadè cum prima, ab eaq; dependens: cum sententia *de reuista*, lata in hac liquidatione, sit in executionem primarum sententiarum, & pro earum declaratione, & sicut à prima executoria, & à sententijs ibi latis non poterat secundo supplicari, ita nec à latis in earum declaratione: quia huiusmodi declarationes, & liquidationes sunt eadem sententiæ cum primis, quibus in effectu nihil additur, vel minuitur. ¶ Et

27 executio est sequela primi iudicij, & instantiæ, super qua emanauit declaratio: & idè est eiusdem naturæ, cuius est prima causa, à qua emanauit executoria, iuxta tradita per Bald. in. l. si in ea. col. penult. nu. 10. C. quand. fiscus, vel priuat. sed in prima non poterat iam supplicari: ergo neq; in ista super executione: ita in terminis latè probat Auend. vbi supra, de secunda supplicatione. num. 8. cuius in hoc opinio displicet D. Paz vbi supra. d. cap. vnic. nu. 91. ea nempe ratione: quoniam si propter prædictam causam non

licet supplicare secundo, eodem modo non licet supplicare primo in hac instantia liquidationis, siquidem in prima causa supplicatum fuit in instantia principali præcedenti: sed contrarium supponitur, scilicet, quod possint proferri duæ sententiæ super liquidatione, ergo & tertia per supplicationem secundam poterit proferri, si quantitas liquidationis huiusmodi sit, vt in ea possit secundo supplicari, iuxta leges nostras Regias. Vnde patet quod diuersa est causa supplicationis, quæ interponitur super liquidatione, ab ea quæ interponitur in prima causa. Quid tenendum?

Ego profecto primo considero quæstionem hanc, vt in ea cadere & adaptari valeat dubium præcedens, intelligendam esse vbi liquidatio fructuum vel eius: quod interest, sit, & incipit executio de nouo apud iudices ipsos supremos: secus verò erit, si apud inferiorem iudicem (prout communiter contingit) de liquidatione agatur, licet; apud ipsum cõtestetur, tunc enim cessat nostra quæstio ex omnibus supradictis.

28 ¶ Deinde concordo prædictas duas opiniones, quæ videntur contrariæ, vt ex mente eorundem authorum conciliari possunt, licet in verbis videantur contrarij: nempe vt opinio Auend. prior procedat respectu condensationis principalis fructuum, vel eius quod interest: in hoc enim in secunda instantia liquidationis nihil in effectu addi vel minui potest, cum sint iam latæ duæ sententiæ super eo transactæ in rem iudicatam, à quibus supplicatum legitime non extitit: & hoc respectu tales declarationes, & liquidationes sunt eadem cum primis, & sic eiusdem naturæ cuius est prima causa, à qua emanauit executoria: vnde sicut in prima non poterat iam supplicare, neque in ista super executione, & liquidatione: vt patet sensus hic etiam ex verbis Auend. vbi supra. ibi, Quia tales decla-

declarationes, & liquidationes, &c. & ibi & ratio istius conclusionis, &c. licet ulterius non processerit se amplius explicando.

Opinio verò D. Paz procedere possit quoties in quantitate liquidationis exceditur ab eo quod sonat, & voluit executoria præambula, quæ exequitur, vel liquidatur: & ita hoc respectu pars super liquidatione iam facta condemnata in sententia *de reuista*, sit grauata in valore trium millium duplarum auride *cabega*, vel ultra, stante etiam prima executoria super principali negotio, & fructibus, vel interesse liquidandis lata: tunc enim cum hæc secunda sententia *de reuista* super liquidatione lata excedat tenorem, formam, atque mentem prioris, non erit eiusdem naturæ, nec eadem cum prima, ac proinde ab hac secunda in excessu prædicti, poterit secundò supplicari, ceteris requisitis cõcurrentibus: & ita meo iudicio intelligenda est hæc materia, atque resoluenda præsens quæstio.

69 * Idem videtur dicendum, si forsan in prima executoria cõdemnatio fructuum, vel eius quod interest non fiat, sed tantum rem restitui præcipiatur. Sic enim postea in iudicio exequutio eiusdem executoriæ coram superioribus iudicibus nouiter incepto, & finito duabus sententijs condemnatio fructuum, vel eius quod interest fiat (prout factum fuit in prædict. causa arduissima, cuius memini in principio huius quæstionis) & condemnatio præd. fructum, vel interesse sit trium millium duplarum auride *cabega*, vel ultra, meritò, vt ab hac vltima sententia *de reuista* supplicari secundò possit iuxta formam nostrarum legum ex supra dictis, quia iam non est eadem cum prima, sed diuersa, & excedens ab ea in fructuum, vel eius quod interest condemnatione, de quibus nihil in prima dictum fuit. Sed nihilominus in hac specie contrarium est verius, &

tenendum, imò quod supplicatio secunda locum nõ habeat respectu fructuum, quia fundamentum præcedens deficit ex eo, ¶ quòd verbum, restituas, à prætoris in sententia prolaturum, plenam habet significationem, vt fructus quoque restituantur: & idè cum restitui prætor vult, etiam fructus sunt restituendi: text. expressus in l. videamus. §. in Fauiana, vers. nam & verbum. ff. de vsur. ex quo text. notat Bal. in rub. num. 15. C. de fruct. & lit. expens. quòd in iudicio singulari restitutorio veniunt fructus. Bonus text. in l. qui restituere iussus iudici non paret, contendens non posse restituere; siquidem habet rem, manu militari, officio iudicis ab eo possessio transfertur, & fructuum duntaxat, omnisque causæ nomine condemnatio fit. ff. de rei vendicat. Restituere enim videtur is, qui id restituit, quod habiturus esset actor si controuersia ei facta non esset. ff. de verbor. significat. vbi Rebuff. statim in princip. inquit ex eo text. Vnde restituendo pratum non satisfacis nisi restituas & fructus & omnia, quæ habere potuissim, si lis mota non fuisset: facit. l. 10. tit. 33. part. 7. ibi, *Otrofi dezimos, que quando el juzgador manda a alguna de las partes dar, o restituir alguna cosa: que tal restitucion como esta deve ser fecha libremente, &c.* Et in terminis per prædicta ita tenet Auendañ. in respon. 6. numer. 4. dicens, quòd vbicumque in sententia ponitur verbum, restituere, ibi de natura verbi implicitè veniunt fructus: ergo cum in iudicio restitutorio fructus veniant de natura verbi implicitè, etiam si in sententia specificè ij non exprimantur, consequitur, quòd cum vltima executoria super fructibus sit eadem cum prima, in qua iussum fuit rem restitui, saltem virtualiter, non habeat quantum ad hoc locum supplicatio secunda ab eadem, nisi in quantitate excedatur à prima eiusque mente, vt prædiximus, saluando

uando opinio est D. Paz, in versic. opinio verò. Respectu autem eius quòd interest, si in prima executoria de eo facta mentio non fit, nec implicitè in ea comprehendatur: si in secunda executoria super liquidatione prioris lata, eius quòd interest condemnatio fiat, tunc procedere poterit, quòd primò dicebamus in versic. idem videtur dicendum: nempe vt secunda supplicatio locum habeat ab hac secunda executoria lata super liquidatione, & condemnatione interesse in exequutionem primæ, ceteris nec necessarijs concurrentibus: cum in hac specie verò diuersa sit secunda executoria à prima: & sic excessum fuerit in exequutione eiusdem ab ea.

QVÆST. XXXIX.

SVMARIA.

- 1 Via ordinaria prius intentata, an præiudicet viae exequutiue pro eodem competenti: & num. seqq. pars affirmatiua eligitur numer. 5. cum seqq. & limi. d. ur. 7. modis, vt in num. seqq.
- 2 Quando plures actiones competunt ad idem: vna electa, nõ potest quis ad aliam redire, & num. 25. quo modo hoc intelligatur.
- 6 Via ordinaria prius intentata non præiudicat exequutiue pro eodem competenti, vbi reus nondum litem ordinariam contestatus esset, nec eam acceptasset. Item quando via ordinaria intentata esset, sine præiudicio viae exequutiue.
- 7 Tertio, quando intentans viam ordinariam, eidem renunciaisset, pe-
- 8 tens se condemnari in expensis: quo facto, hisque solutis, poterit via exequutiua postea agere, vt in num. 7.
- 8 Quarto, quando intentata prius via ordinaria, reus resisteret contumaciter solutioni, vt in num. 8.
- 9 Idem est si contumacia ex parte iudicis uolentis providere, prouenerit.
- 10 Quinto, quando iudex sine consensu partium expresso processisset ordinariè, licet non contradicerent: tunc enim in occurrentibus postea contradicere poterunt, vt in nu. 10. & 24.
- 11 Sexto, quoties via ordinaria ageretur contra tertium possessorem, actione hypothecaria: tunc enim hoc non obstante, poterit quis via exequutiua agere contra principalem debitorem, ei competenti, vt hic.
- 12 Septimò, quoties via ordinaria est tanquam præambula ad exequutiua, vt in nu. 12. hic.
- 13 Instrumentum conditionale, & non liquidum non habet exequutionem paratam, nisi probetur purificatam esse conditionem, vel liquidatione legitime facta.
- 14 Cautela, quòd aduocatus actoris non petat pronunciari super liquidatione: quia posset appellari ab illa pronuntiatione, & efficeretur via ordinaria: quare cauendum est à Bald. & alijs aliud existimantibus, vt in num. 16.
- 15 Cautela & forma, quæ tunc debeat obseruari, vt nõ fiat via ordinaria.

- 17 Quo tempore actor possit in præd. specie liquidationem facere: item & fens.
- 18 Praxis obseruata respectu temporis circa liquidationem faciendam, & exceptiones rei probandas, earumque exclusionem, & num. 19.
- 20 Si appellatur à præcepto de exequendo, & capiendis pignoribus, vel persona, nondum summarie saltem definita quantitate, reuocanda est exequutio.
- 21 Idem est in exequutione instrumenti uere conditionalis, dum modo iudex aduertat maxime, sit ne instrumentum uere conditionale: poterit enim in re hæc plerumq; falli, existimans conditionale instrumentum, quod uere purum est, licet ex eo actor aliquid agere teneatur.
- 22 Instrumentum continens certam tritici, vini, aut olei quantitatem, mandandum est exequutioni, antequam liqueat de valore.
- 23 Protestatio mainis ualoris solat tunc temporis in ipsa petitione prima exequutionis fieri, & postea producantur literæ testimoniales eius de valore in iudicio.
- 26 Reus etiam post litem contestatam potest suspendere petitorium ab actore deductum, proponendo possessorium recuperanda, ratione spoliationis, lite contesta conuincens; secus si spoliatio ante litem contestatam contigerit.

Quæst. XXXIX.

Ad titul. 2. 1. de las entregas y exequuciones, libr. 4. nou. Collect. Reg.

Vtrum via ordinaria prius intentata præiudicet viae exequutiue pro eodem competente?



Verò circa materiã exequutionum. Creditor habens instrumentum guarantee, sententiam tractam in rem iudicatã, vel factam uirtute compromissi contra debitorem suum, aut chirographum recognitum, vel confessionem claram iudicialem sui debitoris de debito, egit prius via ordinaria cõtra ipsum, petens eum condẽnari in illa summa, quã sibi debet: reusque contestatus est litem ordinariam, an ex hoc præiudicauerit dictus creditor, quo minus relicta illa via ordinaria, possit ad exequutiã sibi prius competentem redire, eamque in iudicio proponere, nec ne? quæstio enim hæc, sæpe, ac sæpius in praxi contingit, & in ea DD. nostri variant.

Petrus enim Rebuff. in primo tom. de lit. obligat. art. 2. glos. 1. num. 21. pag. 85. tenet, quod etiam si creditor prius petierit à iudice ut compellat debitore ad soluendum intra certum tempus, nihilominus postea possit petere exequutionem; quasi per electionem viae ordinarię non censetur renunciatum viae exequutiue, ut per glos. verb. partibus in Clem. sæpe de verb. sign. quemadmodũ potest quis suspendere petitorium prius intentatũ, & venire ad possessorium, ut in Clem. vnic. de caus. poss. & propriet. ibiq; allegat Roman. consil. 133. in præsupposito tenentẽ eandem opiniõẽ, Quod uerius, facta

facta restitutione expensarum parti, restatur idem Rebuff. ubi supr. art. 6. glo. 3. nu. 7. fol. 138. Eo quod quilibet possit iuri & actioni pro se introductæ renunciare. l. si quis in conscribendo. C. de Episcopis, & cler. cum simil. & ideo illi actioni, & instantiæ motæ renunciare potest. l. postquam liti, & ibi glos. & DD. * communiter. C. de pact. Nec obstat. l. quod in heredem. §. eligere. ff. de tribut. † ubi quando plures actiones competunt ad idem, vna electa, nõ potest quis ad aliam redire: textus namque ille loquitur, quando duæ actiones competunt, tunc enim per electionem vnus alteri renunciari videtur: ut in illo text. & probat Anton. Gabriel in suis commun. opin. in titul. de action. conclus. 1. Sed diuersum videtur in via ordinaria, & exequutiua simul competentibus, vna enim electa altera non tollitur. l. miles. §. qui iudicati. l. 4. §. si ex conuentione. ff. de re iudic. l. si seruitus. ff. de seruit. vrb. præd. Eodem etiam modo responderi potest ad l. 25. versic. Esto se entiendo del tit. 2. par. 3. Nam ideo ego ago, ut veniam ad exequutionem: ergo non renunciatur exequutioni, nec tollitur agendo via ordinaria: secus si plures competant actiones. Ita respondet Rebuff. dict. art. 6. glos. 3. num. 7. dicens esse hæc aduertenda, licet quidam non intelligant hanc differẽtiam: & ideo hanc primam opinionem, relictis expensis viae ordinarię, sequitur D. Paz dicens ita se iam vidisse * practicari in sua praxi cap. 2. 4. part. 1. tom. numer. 2. & nouissimẽ hæc opinio sine refectione expensarum placet magis D. Azeued. in l. 1. tit. 21. numer. 151. cum sequentibus, præcipue numer. 154. lib. 4. nou. Collect. Reg. præsertim attenda. l. fin. titul. 17. eodem lib. 4. ubi veritas prius in iudicijs attendenda est, non verò vana legum scrupulositas, & antiquorum apices, ut qui cadat à syllaba cadat à causa. † Sed pro cõtraria parte, imò quod agen-

do via ordinaria præiudicium fiat viae exequutiue, facit gloss. in l. fin. in fine, in l. proinde la. 2. §. notandum. ff. ad l. Aquiliam: dicit enim tex. ille, quod in actione legis Aquilię, quæ datur contra confitentem, iudex non rei iudicatæ datur, sed æstimandæ, idest, in confessum partes iudicis debent esse in æstimando damnũ: dicit ibi gloss. (& in hoc facit) idem esse intelligendum, cum reus confitetur se dedisse damnũ sine libello, & simpliciter ad instantiam actoris, iudice interrogantẽ. Si autem solenniter inchoatur, solenniter est per sententiam finiendum: quã gloss. singularem, & non esse alibi. dicit Bald. in l. diffamari. col. 2. n. 6. C. de ingen. & manũ. & Rod. Suar. in l. post rem iudicatam. in fine. ff. de re iudic. & in terminis nostræ quæst. hanc secundam sententiam tenet Angelus de Aret. in §. omnium. instit. de act. num. 7. versic. Sed pro opinione Barr. ubi dicit quod ex conclusione libelli comprehenditur an exequutiue, vel ordinarię petierit pars procedi, & sic si ex instrumento guarantee, quod habet paratam exequutionem ex forma statuti, pars petijt condẽnari, non procedatur exequutiue, prout est natura dicti instrumenti, sed ordinarię, ut refert Baldum sic distinguentem in l. 2. C. de exequut. rei. iudic. ex quibus hanc opinionem intrepidẽ probat, & sequitur maximus practicus Roderic. Suar. ubi supra aduertens aduocatum, ne petat aduersarium simpliciter condẽnari, quia perderet priuilegium exequutiuum per l. regiam concessum instrumentis habentibus paratam exequutionem: & hanc opinionem sequitur etiam Marant. disput. 6. num. 24. & plurimos referens idẽ facit D. Burg. de Paz. cõf. 39. n. 7. fol. 146. & simpliciter cum Roderico Suarez idẽ probauit D. Molin. in adnotat. ad fin. lib. de primog. Hispan. positus, sub nu. 16. & est adnotatio illa ad lib. 3. c. 13. num. 31.

In Romana tamen curia, quâdoque vna, quandoque alia est seruata opinio, secund. Lanzelot. de attent. 2. par. capit. 4. in. 30. limitation. pag. 146. prout eum refert Azeued. vbi supr. num. 154.

4 † Qui numer. 153. inter has opiniones contrarias quamdam refert cōcordiam, ex decif. Pedemō. Octauiani Chachera ni. 54. in fin. nēpē vt prior procedat, quoties debitor ipse in via ordinaria propofita contradixit, & petijt se à petitis absolui, excludique actorem: tunc enim nimirum si opponere non possit dependentia viæ ordinariæ, dum ad exequentiam creditor redit, ex iuris reg. quæ habet, quod non debet quis fructum consequi ex eo quod nisus extitit impugnare. Secunda verò opinio prædict. procedat, quoties debitor in via ordinaria nō contradixit creditori potenti, sed potius obtulit se soluere id, quod realiter appareret se debere. Quid tenendum?

5 † Ego profectò secundam partem prædictam cenfeo esse veriore, atque * receptiorem, & ideò tenendam in iudicando, & consulendo, per fundamenta supra pro ea adducta, præterquã quod à grauissimis, & practicis viris recepta est, & nouissimè à Parlado. lib. 2. rerum quot. cap. fin. 5. part. §. 11. num. 20.

6 † Sed eam limitandam arbitror sequentibus casibus. Primò vbi reus nondum litem ordinariam contestatus esset, nec eam acceperat, tunc enim liberè actor ab ea recedere posset, atque ad viam exequentiam redire, quia res est integra, argum. l. edita, cum materia. C. de edend. Secundò limitatur nisi in via ordinaria protestatum esset per actore, quod per eam non intenderet renunciare iuri, & viæ exequentiæ, aut sibi præiudicare: ita tenet Alexan. consil. 130. num. 12. vol. 4. & ibi additio: sequitur Azeued. vbi supr. num. 146. † Tertio limitatur nisi actor, qui prius via ordinaria egisset, eidem renunciet expressè, & ab ea desistat, pe-

7

tens se condemnari in expensis: quo factò & his solutis, poterit via exequentia postea agere: & ita potest saluari prima opinio: in his namque terminis loquitur Rebuff. vbi supr. num. 7. & procedere possunt sua prædicta fundamenta.

8 † Quarto limitatur, nisi via ordinaria intentata per creditorem, reus resisteret contumaciter solutioni: quia tunc ad exequentiam redire potest, etiam nō præcedente præd. protestatione, vt cū Ioanne de Platea, in l. nemo. versic. 3. colligo. C. de exactor. tribut. libr. 10. tenet Azeued. vbi supr. num. 148. hoc confirmans doct. Bart. in l. quamuis. num. 7. & 8. ff. de damn. infect. & aliorum, quos ibi refert, tenetium, quod quamuis inceperim vnum iudicium contra vnum, si ille est contumax, possum aliud incipere contra eundem. † Et idem est si contumacia ex parte iudicis nolentis prouideri prouenerit, secund. Felin. in cap. extenore. num. 5. de rescript.

9 † Quintò limitatur præfata secunda opinio, vt non procedat, quoties iudex sine consensu partium expressè processisset ordinariè, licet non cōtradicere: tunc enim in occurrentibus postea contradicere poterunt, iuxta glos. in Clement. 7. de verb. sign. verb. partibus: quam dicit singularè & auream plures allegans eam sequutos. Iaf. in l. quæ dotis. numer. fin. qui est. 108. ff. solut. matrim. & ita est intelligenda limitatio Azeued. vbi supr. num. 149.

10 † Sextò limitatur, vt non procedat. d. 2. opinio, quoties via ordinaria ageretur contra tertium possessorem actione hypothecaria: tunc enim hoc non obstante, poterit & quis via exequentia agere contra principalem debitorem ei competentem: argumento doctrinæ Bart. in l. consentaneum. num. 17. C. quomod. & quãd. iud. quæ ad hoc citat & sequit alios allegans Anton. de Fan. de pignorib. 8. p. mēbro. 3. nu. fin. & Azeu. vbi supr. nu. 150.

11 † Septi-

12 † Septimò & vltimò limitatur, nisi via ordinaria sit tanquam præambula ad exequentiam, putà, quoties contra hæredem debitoris est petenda exequentio, vel contractus publicus est conditionalis vel illiquidus: tunc enim quãuis protestatio omiffa sit, petendo liquidari esse hæredem, vel impletam conditionem: liquidatione facta, exequi poterit instrumentum: ita Azeued. vbi supr. num. 147.

13 † Sed aduertendum duxi in proposito, quòd etsi instrumentum conditionale, & non liquidum non habeat exequentionē paratam, nisi probetur, purificatam esse conditionem vel liquidationē legitime factã, vt late probat Roder. Suarez in. d. l. post rem iudicatam. limitatione. 4. per totam, & Couarr. lib. 2. var. resolut. c. 11. num. 1. cum sequentibus, & Didac. Perez in. l. 4. tit. 8. lib. 3. Ordinam. col. 1078. decif. Pedemont. 129. per totam, † attamen

14 aduocatus actoris sit cautus, ne petat pronunciarum super liquidatione: tunc enim ab illa liquidatione pronunciata posset appellari, ac in ea via ordinaria esset procedendum, quousque res iudicata super liquidatione haberetur: qua habita, iuxta eam exequentio faciendã esset: atamē antequam exequentio peti posset, multū temporis intercessisset, atq; plures expensæ fierēt. † Quare tunc temporis, vt

15 hæc euitentur, actor petat exequentionē instrumenti publici, vel confessionis iudicialis etiã non liquidum, narrando casum iudici, ac si liquidum esset, dum tamen vera narratio fiat, & quæ postea probari possit, & quòd fiat exequentio iuxta formam. l. Toleti de hoc loquētis, & postea in eodem libello petitionis exequentionis dicat se esse paratum ad liquidandum in continenti necessarium, & petat vt id fiat sine præiudicio viæ exequentiæ: & testes, quos producit examinari citata parte aduersa, iuxta tenorem illius libelli vel interrogationum, quas producit: vel quòd pars iuret de calumnia & respon-

deat positionibus: ac demum hoc acto legitimis probationibus vtrumq; productis fiat exequentio seruata forma. l. Regiæ: ita tamen vt ante hanc summarum quantitatis definitionem præceptū exequentium, nec detur, nec reus ipse, nec bona capiantur: nullibi enim iure probatur posse à iudice exequente pignora capi, nec cōdemnatum in carcerem pro solutione duci, nisi constet quid soluere reus teneatur. Cuius sententiæ authores sunt Bart. in. d. l. proinde. §. notandum per text. ibi. ff. ad. l. Aquil. & in. l. 1. col. vltim. ff. iudic. solu. Bald. in. l. 2. num. 9. C. de exequent. rei iud. Roder. Suarez dict. limitatione. 4. num. 2. cum sequentibus, dicēs, quòd ita infinitis vicibus * practicauit & obtinuit, & ideò consulit ne petatur pronuntiatio super liquidatione, ne forte ex hoc oriatur tela iudiciaria. Quam etiã sententiã cum alijs, quos citat sequitur D. Couarr. lib. 2. var. resolut. cap. 11. num. 1. vers. in summa. & D. Paz in sua praxi cap. 1. quartæ partis, primo tom. nu. 16. cum sequentibus, & ita * semper consoli & obseruauit in praxi. † Vnde cauendum est à Bald. in. d. l. 2. num. 11. sentiente, oportere priusquam instrumentum non liquidum mandetur exequi, ipsius certæ quantitatis examinationē fieri, ac super hoc articulo à iudice interlocutoriè pronunciarum: & probarunt Socin. consil. 51. lib. 1. col. 3. & Benedic. de Barzis in tract. de guarentig. quæst. 2. princip. vbi distinguit. Sed hoc non est necessarium imò falsum damnosum, & inutile, vt vidimus, & probat latè Couarr. vbi supr. in versic. primum ex his: vbi fatetur cum Bald. vbi supra & alijs licere omninò ipsi reo huic examini & certæ ac liquidæ quantitatis definitioni obijcere quicquid iure eidē obesse potest: quod & Iaf. probauit in. l. admonedi. nu. 6. ff. de iur. iur.

Non me latet contrariū tenuisse Paul. de Castr. in. d. l. 1. num. 9. ff. de edend. di-

Ee centem,

centem, Eodem modo dicunt Doctores, si statutum dicat, quod instrumentum mittatur executioni, & ego habeo instrumentum super summa non liquida, puta super interesse, possum petere executionem, & facere capi te vel bona tua, & postea liquidabo quantitatem. * Cuius opinio ea ratio esse videtur, quod etiam captis pignoribus ad executionem, interim dum subhastatio fit, & vltima licitatione pignora licitati venduntur, potest actor, citato reo, summam incertam, certam probationibus efficere: quod potissimum iure regio quibusdam placet. † Quo attento itidem reus potest tacere & expectare diem vltimum subhastationis & tunc se opponere executioni: à quo die habet decem alios, communes quidem sibi & actori ad probandas exceptiones, quæ executionem impediunt, necnon & earum exclusionem. Poterit igitur, & tunc actor priusquam executio finiatur liquidationem facere atque probare, ut iuxta eam solutio fiat. * Quinimò & * praxis sæpissime hanc opinionem admittit apud nos & sustineri quoque potest, tamen apud Gallos non sit recepta in usu forensi, ut testatur Rupellan. forens. instit. lib. 1. c. 4. relatus à Couarr. vbi supra. versi. non me laet. Vnde secundum ipsum Couarr. ibi. si à præcepto de exequendo huiusmodi appellatum non fuerit, & facta sit executio, atque intra decem præd. dies certa definita fuerit quantitas, pronuncieturque à iudice peragendam esse & finiendam bonorum subhastationem, à qua pronuntiatione sit appellatum, tunc non solet reuocari iudicium hoc executionis ex defectu certæ quantitatis, nec ex eo quod præceptum à iudice processerit intempestiue: & ita sit frequentissime, censeturque iudicium istud iure executionis etiam apud iudices appellationis. * Quod si appelletur à præd. præcepto executiuo de capiendis pignoribus vel persona, nondum summaris

saltem definita quantitate, non videt Couarr. qua ratione sit præceptum id confirmandum, sed potius reuocandam esse censeat. Eademque resolutio seruanda erit in executione instrumenti verè conditionalis: † dummodo iudex maxime aduertat & consideret, sit ne instrumentum verè conditionale: poterit namque in re hac falli plerumque, existimans esse conditionale instrumentum, quod vere purum est, licet ex eo actor aliquid agere teneatur, secund. Couarr. vbi supra. num. 2. & D. Paz. etiam vbi supra. num. 8.

21 * Illud absque controuersia receptum video, instrumentum continens certam tritici, vini aut olei quantitatem, mandandum esse exequi, antequam liqueat quantum sit tritici, vini, oleiue valor: valoris siquidem incertitudo debitum incertum non reddit: quamobrem ex præcepto iudicis viator seu apparitor aut publicus minister statim capiet pignora, eisque ablati, durate termino executionis certus constituetur tritici, vini, aut olei valor per testes, aut probos peritosque æstimatores, ut decidit Rupellan. vbi supra. & apud Gallos lege Regia statutum est à Rege Francisco eorum primo eius nominis Rege, cap. 76. suarum legum: idemque apud nos existimat seruari posse D. Couarr. vbi supra. dict. num. 1. versi. quarto. quia & iure * Regio Hispaniarum id probari recta iustitia potest. * Solent tamen cauti creditores hac in specie in ipsa petitione prima executionis protestari maiorem valorem tritici, atque postea in prosecutione executionis in iudicio producere literas testimoniales manu alicuius personæ publicæ, veluti tabellionis confectas illius maioris valoris, ut iuxta eum solutio fiat.

22 Non obstat modò glos. in Clementina sæpe. verb. partibus de verb. signific. allegata à Rebuffo in priori loco pro sua opinione: * quia glos. illa non loquitur in nostra specie, sed tantum quando iudex

dex sine consensu partium expresso processit solemniter, non tamen partes contradixerunt: & inquit quod in occurrentibus postea contradicere poterunt: & hæc est quinta limitatio supra posita. Quinimò glossa illa in versi. sed pone, facit pro nobis, dum inquit, quod si iudex de consensu partium seruauit solennia ordinis iudicarij, & postea pœnitet partes, & volunt quod procedat sine figura iudicij; potest nihilominus illis inuitis, deinceps seruare solennia. Sic etiam Romanus consil. 133. allegatus etiam per Rebuff. pro se, nostram sententiam potius probat: nam citans illam glossam, inquit quod & posito quod iudex in causa in qua procedi potest summarie & de plano, sine strepitu & figura iudicij, inceperit ordinariè procedere, nihilominus pars illa in cuius fauorem statutum est quod summarie procedatur, facere poterit, ut processus ordinariè inchoatus in summarium mutetur, & quod procedatur sine strepitu & figura iudicij: secus autem vbi apparet de expresso partium consensu à principio, quia tunc inuito iudice pœnitere seu contradicere non poterit: ex quo enim, inquit Roman. (& nunc pro nobis) elegit viam ordinariam, videtur renunciaisse summarie, tanquam electione vnus ex contrarijs.

25 * Non obstat responsio data ad regul. l. quod in hæredē. §. eligere. ff. de tribut.

nempe ut procedat in pluribus actionibus ad idem competentibus, ut tunc electione vnus tollatur alia: secus in via ordinaria & executiuia semel competentibus: nam ea differentia nullibi iure probatur, quinimò contrarium, ut vidimus in præcedentibus. Præterea d. l. 4. §. si ex cōuentione. loquitur, præterquam si nouatio intercesserit: hæc autem intercessit intentando in iudicio prius viam ordinariam relicta executiuia: ex hoc enim videtur actor huic renunciaisse: in l. autem miles. §. qui iudicati. ff. de re iudic. nec in dict. l. seruitus. ff. de seruit. urban. præd. nihil, quod nobis obsit, probatur.

26 Non etiam obest, quod possit quis suspendere petitorium prius intentatum & venire ad possessorium, ut in Clementina vnic. de caus. possess. & prop. * quoniam in hoc, omisis aliorum opinionibus, mihi illa distinctio placet, quam assignat Couarr. lib. 1. var. resol. c. 16. num. 13. versi. ego vero, &c. nempe etiã post litis contestationem reum posse petitorium ab actore deductum suspendere, proponendo possessorium recuperandæ, ratione spoliationis lite contestata contingentis: secus si spoliatio, cuius ratione possessorium deducitur, ante litem contestatam contigerit: quam distinctionem sequitur & approbat Menoc. de recuperan. possess. remedio. 15. num. 382.

FINIS QUÆSTIONVM LIBRI
quarti, nouæ Collectionis Regiæ.



IN LIBRUM QUINTUM
NOVÆ COLLECT. REGIÆ.

QVÆST. XL.

Quæst. XL.

SUMMARIA.

- 1 Onus probandi valorem bonorum parentis dotantis filiam in certa quantitate pecuniæ, vel in alijs rebus mobilibus & immobilibus vel se mouentibus, aut coniunctim, ad sciendum, an dos sit inofficiosa, necne, cui incumbat: & numeris sequentibus, ubi referantur opiniones contrariæ: & num. 4. eligitur opinio Baeca tenentis incumbere alleganti excessum, nisi in instrumento dotis expressè esset facta melioratio, vel promissio meliorandi.
- 3 Allegantes excessum dotis receptæ & possessæ a filia & genero, indubiè id probare tenentur.
- 5 Fundans se in aliqua qualitate, siue reus, siue actor sit, tenetur eã probare.
- 6 Mulier petens arras, an teneatur probare eas nõ excedere decimam partem bonorum eius, qui eas promisit, si contrarium sibi obijciatur, an verò id obijciens, quod excedunt?

In leg. 1. tit. 2. de las dotes y arras, lib. 5. nou. Collect. Reg.

Cui incumbat onus probandi valorem bonorum parentis dotantis filiam in certa quantitate pecuniæ, vel in alijs rebus mobilibus & immobilibus, aut se mouentibus, vel coniunctim.



Væro primò circa hæc. I. cui incumbat onus probandi valorem bonorum parentis dotantis filiam in certa quantitate pecuniæ, vel in alijs rebus mobilibus & immobilibus, aut se mouentibus, vel coniunctim; an filia dotatæ, eiusq; marito, quòd parens habuerit tot bona è quibus sibi dos constituta promitti potuit intra metam ab hac. I. taxatam, contrarium asserente altera parte: an verò huic parti contrarium, nempe quòd dotans non habuerit tot bona, ex quibus pro legitima filia dotatæ dos integra iã constituta sibi assignari non potuerit? Quæstio profectò practicabilis quotidie ac difficilis est, ideò hîc eam examinandam cõstitui: tametsi capi in ea resolutio

possit ex latè à nobis ratiocinatis in simili quæstione de promissione arrarum, quoties dubitatur, an intra decimam partem bonorum eas promittentis contineantur, nec ne, quis debeat probare? & delegato facto à testatore, quod dubitatur an includatur in quinto bonorum ipsius relictis descendentibus legitimis, nec ne, quis debeat etiam in hac specie probare? in meo tractatu de iuramento confirmat. prima parte, cap. 1. num. 21. cum sequentibus, vbi in specie nostræ quæstionis retuli licentiarum Bæcæ super pragmatica de Madrid. 101. anno. 1534. comprehensa in hac nostra l. 1. qui in tractatu de non meliorand. ratione dotis filiabus. cap. 36. nu. 13. cum sequentibus latissime examinat quæstionem nostram pro & contra, & in ea est sententia, quod si quis simpliciter centum promisit in dotem, teneatur ea soluere, nisi probet excedere filiæ legitimam, sicut in promissione arrarum idem contingit: vt probauimus vbi supra contra Roderic. Suar. Et Anton. Gomez tandem hanc opinionem esse magis expeditam fatetur, si quis peteret arras & dotem ex instrumento publico: tunc enim propter auctoritatem rei iudicatæ, quam instrumentum continet, non tenetur quicquam probare, quia habet ipse instrumentum promissionis & quod certè siue iudicio ordinario agatur, siue executiuo semper iudicaret onus probandi pertinere ad eum, qui arras vel dotem defalcare vult, ex eo quod tantæ doti, vel tot arris bona non sufficerent contra legem: nisi in instrumento dotis esset facta promissio meliorandi ratione dotis, vel esset facta expressa melioratio, ita quod ex verbis instrumenti constaret dotem continere meliorationem; quia tunc huiusmodi instrumentum non esset mandandum executioni, nisi pro parte legitima, quam ipse petens probare debet: & cum hac

opinionem transiimus vbi supra: quæ in dubitanter procedit, si iam gener vel filia possiderent dotem, tunc enim volentes auocare eam, tenentur probare dotem fuisse immodicam, vt resoluit Bæcæ vbi supra, num. 21.

2 * Superuenit postea Mieres, qui in tractatu de maior. prima parte quæst. 52. num. 17. tenet contrarium in nostra quæstione principali, nempe quod licet si mulier dotem iam possideat, excessum prætendentes, id probare debeant: si tamen ipsa non possideat, sed petat, & non conueniatur nec rea sit, probare ipsa & liquidare debet: & quod idem procedit in iocalibus, quæ maritus per nostram. l. non potest dare mulieri vltra octauam partem dotis: idque probat ex simili opinione Roderici Suarez in arris. vbi supra, quam ibi ipse sequitur: & secundum hanc vltimam sententiam * vidi pronunciatum antequam Mieres in lucem proferreret sua commentaria. Quid tenendum in hac difficili & controuersa quæstione?

3 * Excludamus casum clarum, qui est quando gener vel filia possidet dotem, tunc enim indubium est, volentes ab eis auocare dotem tanquam in officiosam & contra metam & taxam huius. l. teneri, prout tenentur, probare dotem fuisse immodicam: quo non probato, reus debent absolui, ex regula vulgari. l. actor, quod asseuerat, cum simil. C. de probat. vbi Cynus, & Salic. scribunt, quod si ad aliquem actum requiratur certus numerus facultatum, & aliquis obijciat actum non esse validum, quia ille non habet, vel non habebat tot facultates, is qui obijcit, tenetur illud probare, si modò alter possideat rem, quam possidere non potest, nisi habeat tot facultates: quoniam cum aliquis est iam in quasi possessione actus, præsumitur ille actus iustus & validus, cum possideat, & qui aliud dixerit, tenetur id probare, quamuis sit negatiua, cum

cum sit fundamentum suæ intentionis: quam doctrinam probarunt * omnes Doctores: ac proinde idem in arris & in dote in terminis nostris vnanimiter absque vlla contradictione tenent. Ex quo inferitur intellectus ad. l. 29. Tauri, hodie. l. 3. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg. vt in casu ipsius cum vir & vxor sint in possessione dotis, cohæredes obijciantes eam fuisse, vel esse in officiosam, tenentur id probare, non verò vir, per prædicta.

4 * Secundus casus, in quo adest controuersia & differentia inter præfatos duos authores, est, quando maritus vel vxor non possident dotem promissam, sed eam petunt, siue iudicio ordinario, siue executiuo: & in his terminis adhæreo opinioni Bæcæ existimantis & tenentis, quod huiusmodi actor probata promissione dotis & matrimonio sequuto, nec non lapso termino solutionis, non teneatur quicquam amplius probare, cum ipse probauerit, quod ad suam intentionem fundandam sufficiat, nempe dotis promissionem & matrimonium subsequutum, atque termini solutionis lapsum: qui autem dotem in officiosam esse dixerit, idem probare tenebitur, cum sit fundamentum suæ obiectionis, atque defensionis. * Qui enim se fundat in aliqua qualitate, siue reus, vel actor sit, tenetur eam probare, iuxta glos. in .l. si verò. §. qui pro rei qualitate. ff. qui satisf. da. cog. vbi si paupertas vel diuitiæ sunt causa intentionis, id allegans tenetur probare, quæ glossa * communiter approbatur secundum D. Couarruu. lib. 2. var. resolut. cap. 6. nu. 2. & Gasp. Bæcæ. de non melior. ration. dot. fil. cap. 36. num. 16. vbi plures eam sequentes citat: & secundum nos etiam dicta prima parte de iuramento confirmat. cap. 1. num. 22. ergo cum obijciens dotem esse in officiosam, fundet se in qualitate paupertatis, id probare tenetur, licet sit reus, non

verò actor, iuxta supra dictam communem opinionem: cum illa qualitate non probata, actor non excludatur. Quò fit, vt euidenter, ni fallor, opinio contraria Pelæz, vera non sit, ac proinde omninò reijcienda: tum quia deficit suum præcipuum fundamentum, vt vidimus: tum etiam quia & illud de arris; * nempe opinio Roder. Suarez, cui Mieres innititur, eamque sequitur, quæ habet, vt mulier petens arras, si obijciatur eas excedere decimam partem bonorum promittentis, teneatur probare contrarium, non verò id obijciens, excessum; hæc enim opinio licet quandoque in praxi recepta fuerit, verà quidem omninò non est, sed suspecta & non tenenda, vt dicunt Doctor Couarr. vbi sup. num. 7. & Bæcæ. nu. 19. & nos num. 23. & nouissime & latè Ayora de partitio. prima parte. c. 7. nu. 26. cum sequentibus, & probatur clarè ex prædictis: & ita merito opinionem hanc Bæcæ, & nostram in terminis nostræ. l. in hoc secundo casu probauit nouissime Matienç. in præsentis gloss. 7. in fine, licet nos non alleget.

QVÆST. XLI.

S V M M A R I A.

- 1 *Parens dotans filiam vltra metam. l. Regia, an possit venire contra proprium factum? & numeris sequentibus referuntur opiniones diuersæ: sed num. 17. amplector negatiuam.*
- 2 *Non potest quis venire contra proprium factum: nisi ipsum sit nullum, &c. vt in num. 6.*
- 3 *Alienans res prohibitas alienari, vt sunt res maioratus, vel alienationi*
Ec 4 *consen-*

- consentiens, ad reuocationem admittendus non est; nec etiam eius hæres: nisi fuerit exheredatus, ut in num. 4.
- 7 Vendens rem feudalem, vel fidei commissio subiectam, seu aliàs alienari prohibitam, potest eiusdem rei alienationem reuocare: & quomodo hoc debeat intelligi? num. 8.
- 9 Donans ultra metam legis absque insinuatione, potest donationem impugnare.
- 10 Potest quis aduersus proprium factum venire, quando factum est contra.l. prohibitiuam.
- 11 Maritus alienas rem dotalem, potest aduersus proprium factum venire.
- 12 Responso simplex, aut ambigua, seu rescriptum recipit interpretatione à supplicatione, & num. 21.
- 13 Dos inofficiosa cum fructibus excessus repeti potest etiam constante matrimonio iure Regio attento: & quid de iure communi, num. 14.
- 15 Donatio vel melioratio inofficiosa ex causa matrimonij facta, iure Regio potest reuocari etiam costante matrimonio.
- 18 L. 29. Tauri, hodie. l. 3. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg. intellectus.
- 19 Legitima ad hoc ut agi possit contra testamentum patris querela inofficiosi testamenti, intelligitur secundum valorem bonorum patris tempore eius mortis.
- 20 Idem ad deducendam meliorationem tertij & quinti, nam tunc valor etiam bonorum meliorantis tempore mortis ipsius considerandus est.

- 22 Filij parentis dotantis filiam ultra metam.l. Regiæ, an in vita eiusdem parentis possint se opponere pro suo interesse contra exequutionem dotis?
- 23 Filij viuente patre nullum ius habent ad eius hereditatem, neq; ad quicquam ex ea petendam, etiam pro legitima, neq; in spe considerabile, nisi tantum post mortem patris.

Quæst. XLI.

In eandem legem. 1.

An parens dotem promittens filia ultra metam.l. Regiæ possit aduersus proprium factum venire agendo, vel excipiendo?



Varo ¶ ulterius circa eandem.l. an parens dotem promittens filia ultra metam huius.l. possit aduersus proprium factum venire agendo vel excipiendo, cum habeamus iuris regulam in contrarium, ¶ nempè quod quis non possit venire contra proprium factum.l. si post mortem, & ibi Barto. ff. de adoption. cap. si quis presbyterorum. & ibi Abbas de rebus Ecclesiæ non alienan. regula. quod semel. de regulis iuris in. 6.

¶ Hinc est quod alienans res prohibitas alienari, ut sunt res maioratus, vel alienationi consentiens, ad reuocationem admittendus, non est.l. cum pater §. libertis. ff. de leg. 2. vbi * communiter scribentes, id notant: imò non solum is,

lūm is qui alienauit, non poterit alienationem rerum maioratus reuocare, sed neq; etiam eius hæres id facere poterit: l. cum à matre. C. de rei vend. l. ex qua persona. ff. de reg. iur. l. vendicantem. ff. de euct. l. filiusfamil. §. cum pater. ff. de legat. 2. vbi probatur, quod si pater prohibuit fundum alienari extra familiam, filiusque illum alienauit, ne pos, qui fuit hæres patris alienantis, non potest fundum vendicare, poterit tamen id facere si fuerit exheredatus: & ad hoc communiter ille text. adnotari solet, idque ex eo deducunt in Hispanorum maioratibus loquentes Roder. Suarez latè disputans in. l. quoniam in prioribus. C. de inoffic. testament. ampliat. 7. numer. 4. cum pluribus sequentibus. Gregor. Lopez in. l. 24. tit. 13. part. 5. verb. entonces sentitque Anton. Gomez in. l. 40. Taur. numer. 84. quod verum censet. D. Molin. de Hispan. primog. lib. 4. cap. 1. num. 17. aduersus Arium Pinelin. l. 1. in. 3. part. C. de bon. mater. num. 99. quamuis dubium, & Peraltam in rubr. ff. de hæred. instit. numer. 9. 4. cum sequentibus. contrarium probantes: nempè hæredem alienantis posse bona maioratus vendicare: sed eos improbat, & merito D. Molin. quia dict. §. cum pater congruè responderi non potest, & numer. 24. cum pluribus sequentibus. latissimè agit, an idem procedat quado hæres inuentarium cõfecerit.

5 ¶ Nihilominus tamen in specie nostræ principalis quæst. contrarium verius videri, inquit Gaspar Baeça de non melior. ration. dotis filiabus, quem super nostra. l. constituit. cap. 34. nu. 2. cum sequen. vsq; ad numer. 8. exclusiue, & in num. 6. dicit, quod hæc videretur opinio vera, & probabilis ex tribus fundamentis de quibus ibi per eum. Et primò in summa, quoniam quando actus, vel contractus est ipso iure nullus, licet factum proprium improbare. l. 1. & ibi notat gloss. C. de liberal.

caus. gloss. in cap. diuersis fallacijs. de cleric. coniug. & est text. in. l. quemadmodum. C. de agricol. & censit. libr. 1. & in l. iubemus. §. sane. C. de sacrosanct. Eccles. vbi Baid. num. 1. & cõmuniter scribentes id notant, & refert plures Baeça, vbi supr. dict. num. 2. ¶ Per quæ iuradicerere solent scribentes, vendentem rem feudalem, vel fideicommissio subiectam, seu aliàs alienari prohibitam, posse eiusdem rei alienatione reuocare: quod censuerunt Aretin. consil. 123. num. 7. Socin. consil. 79. num. 47. lib. 4. & alij plures congesti per D. Molin. vbi sup. num. 18. & 19. Neque obstat reg. * communis supra adducta in contrarium cum sua illatione, quæ omnino aduersari videtur huic communi resolutioni. ¶ Posteriora namque omnia, e x quibus primum fundamentum huius partis sumptimus, intelligenda sunt, quando nullus alius est qui valeat alienationem nulliter factam reuocare, sed solum ille in cuius fauorem alienatio prohibita fuit, vel eius hæres. Secus tamen est, quando alienatio etiam fauore aliorum prohibita fuit, & supersunt alij, qui illam reuocare possint, tunc namque is qui alienauit, vel eius hæres non reuocabunt alienationem: secus vltiores, qui neque alienauerunt, neque alienationi consenserunt, neque etiam fuerunt hæredes alienantis: sicque intelligendi sunt text. in dict. l. cum pater. §. libertis, & d. l. quemadmodum, & dict. l. iubemus. §. sane. & dict. l. filiusfamil. §. cum pater. & dict. l. cum à matre. cum similib. vt optimè considerauit Paul. de Castr. in. l. filiusfamil. §. diui. num. 3. ff. de legat. 1. quem sequitur Ambrosius de Oppiz. ibi num. 9. & Loazes. num. 60. & D. Molin. vbi supr. num. 20. & 21. dicens hoc in minore, ecclesia, vniuersitate, & alijs verum esse, & singulariter considerandum, atque animaduertendum, ne in hac materia æquiuocè procedatur, vt prædictis scriben-

tibus, & alijs etiam contingit, & nuncupatim Baeçæ dict. cap. 34. num. 5. adducenti ex Paulo Castrensi. col. 2. Ambros. de Oppizon. 5. Loaces. 7. ad fin. 2. notab. vbi supra, quòd si testator prohibuit rem quampiam alienari extra familiam, prohibitio valet, & si alienetur, non solum alij de familia, verum etiam ipsemet alienans potest improbare alienationem per dict. l. quemadmodum, hoc namque verum quidem non est, sed quòd prædiximus.

Ex qua mirabili resolutione fortificatur in specie nostræ quæstionis primum fundamentum de quo agimus pro parte affirmatiua in fauorem patris, cum in ea nullus alius sit, qui valeat dotem in officiosam reuocare, nisi solum parens, qui eam constituit, eiusque hæredes pro parte, qua nulla est: poterit igitur pater id facere. Secundò eandem partem in fauorem patris confirmat Baeça, * vbi supra, ex doct. Imol. in. l. Aquilius. ff. de donat. scribentis, quòd si quis donet ultra metum legis absque insinuatione, potest donationem à se factam impugnare: quod refert, & sequitur Ias. in. l. si donatione. num. 7. C. de collat. & in. l. frater à fratre. num. 45. ff. de condict. in deb. vbi dicit esse regulam verissimam, quòd liceat venire aduersus factum proprium, quando factum est aduersus legem prohibitiuam: idque ampliat ex alijs Baeça etiam si iuramentum interpositum sit aduersus legem. † Tertio quia sic etiam videmus, quòd maritus alienans rem dotalem potest aduersus factum proprium venire, iuxta communem opinionem, quam ibi refert. num. 4. vbi quòd sic donans impugnat donationem natis liberis, beneficio. l. si vnuquã. C. de reuocand. donat. Tandem Baeça, vbi supr. dict. nu. 6. rectè diluit difficultatem illam, quæ videbatur obstare suæ prædict. sententiæ, nempe patrem teneri de euictione, & quòd quem de euictione tenet actio, eun-

dem agentem repellit exceptio, vt in. d. l. vendicantem. Verum & quartò in fauorem huius partis ultra Baeçam adduco petitionem & supplicationem procuratorum curiarum huius regni, ann. 1534. huiusmodi: *Otrofi suplicamos a vuestra Magestad, que las dotes que en estos Reynos se dieren, no puedan ser mas de la legitima que le vernia a la dotada, si entonces se parciesen los bienes del dotador, &c.* Et statim Imperator respondet: *A esto vos respondemos, que atenta vuestra suplicacion, y la desorden, &c.* vt latius in dict. pragmatica, ann. 34. continetur, & transumptiue in præsentis nostræ. l. * Sed sic est, quòd responsio simplex, vel ambigua, aut rescriptum, recipit interpretationem, declarationem, & supplementum à supplicatione, vt in. §. præterea. in l. de inutil. stipul. & in cap. inter dilectos in versic. ceterum, ibi, *Quamuis ex forma petitionis. de fide instrum. quem text. dicit meliorem de iure ad hoc Ias. in. l. Gallus. §. idem credendum in prima lectura. num. 10. ff. de lib. & posthum. & Beccius plures citans consil. 21. num. 2. & 3. cum sequentibus lib. 1. decis. Pedam. 23. numer. 44. Petrus Surd. consil. 49. num. 24. Menoch. nouissimè de præsumpt. lib. 2. præsumptione. 29. & in terminis nostræ. l. tradit Matienç. in præsentis gloss. 2. numer. 3. vers. præterea. Cum ergo in supplicatione, vt vidimus dicatur, *que las dotes, &c.* poterit pater statim petere, vt dos in officiosa statim ad legitimam dotatæ, quæ si ilico diuisio fieret ad eam pertineret, in bonis dotantis reudatur.*

* Quinto facit. l. 29. Tauri, hodie. l. 3. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg. dum disponit, quòd dos in officiosa possit repeti à genero, & quòd ipse eiusque vxor filia dotantis teneantur reddere fratribus repetentibus, id quod est in officiosum, etiam constante matrimonio: licet in hoc, scilicet constante matrimonio de

de iure communi aliud esse videretur, † nempe vt constante matrimonio non possit repeti à genero dos in officiosa, quia eam non habeat ex causa lucratiua sed onerosa, vt tradunt Bart. & * communiter Doctores per text. ibi, in. l. fin. §. si à socero. ff. quæ in fraud. credit. & Baeça vbi supra cap. 32. in princip. num. 1. & 2. & plures citans Doctor Burgos de Paz, consil. 34. num. 4. & 5. vbi dicit * communem: & latissimè Matienço hic gloss. 4. num. 3. cum sequentibus: non tamen omninò est certum, quia ipse ibi, num. 7. & Baeça, vbi modò proximè eum citauimus num. 3. cum sequentibus, contrarium late verius esse probant etiam attento iure cõmuni & iure Regio indubium: quam sententiam cum Paulo de Cast. in. l. 1. C. de inoffic. dot. Palat. Rub. Couarruu. & alijs sequutus fuit senatus Neapolit. secundum Vincent. de Frächis decis. 104. per totam: quamuis prius in fauorem viri & matrimonij iudicauerit idem senatus ex dicta. l. fin. §. si à socero, vt constat ex Matth. de Afflict. decis. 86. Sed dicto. §. si à socero responderetur per Modern. Parisi. & eum referentem Frächis vbi supra nu. 3. quòd procedit, quando filia fuit à patre congruè dotata: secus quando incõgruè, & fuerit excessum in modo dotandi: tunc enim etiam constante matrimonio, in eo quod excessit daretur illud edictum.

* Ex quo hodie attenda dicta. l. 29. Tauri non procedit opinio Palatij Rubei in. l. 17. Taur. num. 43. concludentis, quòd si alicui fiat donatio vel melioratio ex causa matrimonij, nempe filio vel filia, non potest reuocari nec repeti durante matrimonio in præiudicium matrimonij & ipsius mariti, qui ex dote habet sustinere onera matrimonij, postquam dos est ad filiam reuersa, cum habeat eam titulo lucratiuo: eo autem soluto possit à patre vel fratribus tãquam in officiosa reuocari cum dict. l. 29. Taur.

totum contrarium decidat, nempe vt etiam constante matrimonio, id quod est in officiosum repeti possit: per quam. l. ita contra Palat. Rub. in hoc probarunt Baeça dicto cap. 32. num. 9. in fine, & Matienç. in præsentis, dicta gloss. 4. num. 7. & Ayora vbi infra statim citabitur. Tamen si opinionem præd. Palat. Rub. dum loquitur in patre, adhuc hodie, etiam stante dicta. l. 29. Taur. defendat & sequatur Burgos de Paz dicto consil. 34. num. 5. qui num. 6. & 7. respondet dict. l. 29. vt loquatur in filijs volentibus reuocare dotem in officiosam, non verò in parentibus: & cum sit correctoria, quia iure communi attento, constante matrimonio dos in officiosa reuocari non potest, vt vidimus, ergo extendi non debet etiam ex rationis maioriã, vt in auth. quas actiones C. de sacrosanct. Eccles. & alibi. Sed nihilominus opinio prædicta Palat. Rub. hodie, vt prædiximus, attenda dicta. l. 29. Tauri sustineri non potest respectu filiorum, quia à filijs, mortuo patre, reuocari potest, non obstante quòd duret matrimonium: à parente vero minime: non quidem ea ratione quòd duret matrimonium, cum eadem sit ratio, siue duret, siue non, attenda dispositione dict. l. 29. ideòq; si aliud nõ obstaret idem esset dicendum: Sed quia data est à lege illa optio filia dotatæ, & ipsius marito eligendi tempus constitutionis dotis, vel mortis parentis, qui dotem constituit, ad sciendum an dos constituta fuerit in officiosa, necne: quod in vita ipsius patris verificari non potest. Nec obstat altera ratio Burgos de Paz, dicto consil. 34. num. 10. nempe quòd non reperimus legem nec doctorem, quibus constet parentem, constante matrimonio, in officiosam dotem etiam extraneam datam reuocare posse, igitur nõ est dicendum, vt in. l. illa. C. de collat. & l. si seruus. §. prætor. vers. nõ dixit prætor. ff. de acquiren. hæred. hæc nãq; ratio non est peremptoria, cū iã cesset in

in filijs per dicta. l. 29. Taur. sed illa, quia in vita patris non possit cadere aut verificari prædicta electio, vt infra latius dicemus.

Dum igitur Palat. Rub. vbi sup. loquitur in patre, non facit pro hac prima opinione in nostra quæst. principali, quæ habet, quod pater possit venire contra factum proprium in proposito nostræ. l. sed imò potius cōtra eam. Nihilominus tamen præd. opinionem principalem affirmatiuam sequitur Matienç. in. d. l. 3. glof. 7. num. 6. & 7. in fin. tit. 8. hoc lib. 5. dicens, patrem posse in vita reuocare dotem immensam, vt optimè probat Baeça, vbi supra, inquit ille: non tamen eam differit, nec tangit difficultatem vllam vllam contra eam. † Contrariam tamen sententiam omnino nouissimè probauit itaquam indubiam Ayora de partition. 2. par. quæst. 20. per totam, firmans, quod si parens promisit genero certam quantitatem cum filia nomine dotis, quæ tunc temporis videtur inofficiosa, & gener à focero in iudicio eam petat, focerque se defendat, allegans se non teneri soluere eidem genero ultra quam ad filiam ex legitima pertineat, etiam si ceteri filij idem obijciant, & probent dotem promissam esse immodicam, nec non, & eorum pater se offerat sine lite statim facere diuisionem, & partitionem suorum bonorum, quæ tempore præsentis habet, & possidet, cum filia sua, & genero, & tradere statim illis omne id, quod ad eos pertinuerit pro sua legitima, nihilominus tenebitur integrè dotem à se promissam soluere. Et tandem subiicit, quod ita practicatur, & iudicatum fuit in illo regali auditorio Granatensi, referuato tamen iure opponendi, & agendi de inofficiosa dote hæredibus post mortem patris, prout id facere possunt.

Hæc opinio solidissimum habet fundamentum in decisione expressa. d. l. 29. Taur. hodie. d. l. 3. tit. 8. hoc lib. 5. nouæ

Collect. Reg. vbi expressè cauetur, *que para se dezir la dote inofficiosa, se mire a lo que excede de su legitima exercicio y quinto de mejoría (en caso que el que la dio) podía hazer la dicha mejoría*: hodie eam non potest facere parens in filiam ratione dotis, & matrimonij per contractum inter viuos, vt in nostra. l. *quando hizo la donacion, o dio la dicha dote, auiedo consideracion al valor de los bienes del que dio, o prometio la dicha dote constituida, o mandada, o al tiempo de la muerte, del que dio la dicha dote, o la prometio, do mas quisiere escoger aquel a quien fue la dicha dote prometida, o mandada*: cuius. l. authores contrariæ partis in proposito nō meminere: sed ea attendenda, quæ omnino seruanda est in decisionibus causarū, cum sit in voluntate generi eligere tempus, quod maluerit prædictorum, poterit planè replicare gener aduersus exceptionem, & oblationem prædict. parentis qui dotem constituit, vel promisit, se velle gaudere præd. electione: qua vt non potest quousque parens moriatur: sicque ipsum socerum non esse audiendum, quia nullomodo in vita ipsius dici potest dotem esse inofficiosam, quia licet tēpore dotis promissionis dos ipsa talis appareat, & videatur respectu valoris bonorum præsentis: tempore tamen futuro, nempe mortis patris, quod potest eligere, poterit esse iusta & legitima: tum ratione bonorum quærendorū: tum etiam & præcipuè, quia potest contingere quod aliquis filius, vel plures eiusdem parentis, qui nunc viuunt, postea non supersint, sed deficiant tempore mortis patris, quam ob rem maior sit legitima filiarum dotatarum, ac proinde dos prædicta non sit inofficiosa: nam si tres, vel quatuor fortè erant filij tempore quo dos data, vel promissa fuit, & postea vnus vel duo eorum decesserint in vita patris, clarum est, quod tēpore eius mortis, maior legitima, & sic dos tanget filiam eiusque maritum: ac proinde, quæ

quæ à principio dos inofficiosa videbatur, ex post facto iusta erit, atque legitima. Hoc autem beneficium à genero inuito auferri non potest, vt in reg. ius nostrum. cum simil. ff. de reg. iur. Quibus sit, vt proculdubio hæc quæstio & conclusio videatur, vt inquit Ayora in fine dict. quæst.

17 Quid tenendum? † Ego profectò cum sæpe ac sæpius mecum tacitus rem hæc considerauerum, ac vim fundamentorum vtriusque sententiæ rumaue- rim, & præterea an fortè præfata. l. 29. Tauri, cui hæc secunda pars innitur, possit responderi, loqui tantum (vt ex eius mente patet) *quando algun hijo o hija viene a heredar, o partir los bienes de su padre, o de su madre, o de sus ascendientes*; quo casu tenentur conferre dotem datam vel promissam, si velint plus consequi & habere, & sic succedere in bonis illius à quo dotem receperunt, vel promissa fuit: quod si ab hæreditate eius abstinere velint, id possint facere, præterquam si dos fuerit inofficiosa; quia tunc tenentur hæredibus defuncti excessum reddere, vt inter eos diuidatur, prout ibi cauetur. Quasi secus esse videatur, vel saltem non sit lex, quæ idem præcipiat, quando non agitur de successione bonorū defuncti, nec de eorum diuisione, vel partitione, sed in vita ipsius, qui, cum à se petitur dos inofficiosa promissa, iure communi potest factum proprium nullum impugnare, vt puta contra. l. nostram resistentem: & offerre se esse paratum soluere dotem iuxta legitimam tunc temporis filiarum competentem secundum petitionem, & supplicationem procuratorum curiarum de Madrid, cui respondet nostra lex: ac proinde patrem esse audiendum in vita, vt habet prior opinio. Nihilominus non potui, nec possum animum meum ad eam applicare, sed ad secundam, vt puta veriore, & pro-

baram expressè, in. d. l. 29. Taur. in verbis supra relatis, quæ euasiones nullas patitur, sed præcisè eam probant. Cuius. l. immemor fuit Baeça contrarium tenens, ad eius decisionem non aduertens: qua sublata, opinio Baeçæ verissima videbatur: attamen ea stante, opinio contraria indubia & clara est; & idè merito eam præxis amplexa est, vt profitetur Ayora: & iuxta ipsam nos quoque iam pridem iudicauimus ob. dict. l. 29. Neque obstat euasio modò proxima à nobis considerata: quoniam eidem respondemus. Primò quod decisio illius. l. cui innitimur, ibi: *Y para se dezir la tal dote inofficiosa, se mire, &c.* generalis est, & omnes casus comprehendens: quo fit, vt licet casus legis specialis, & restrictus sit, si tamen dictum, atq; decisio, & ratio eiusdem generalis sit, ad amplitudinem rationis extenditur decisio, vt latè probauimus supr. hoc lib. quæst. 17. numer. 75. cum pluribus sequentibus.

18 † Secundò, quia etiam si dicatur, decisionem illam restringendam esse ad casum illius. l. vt patet ibi, *la tal dote*, & sic repetit casum præcedentem: adhuc tamen idem generaliter dicendum est ex identitate rationis, argum. l. illud. cum simil. ff. ad. l. Aquil. quæ enim maior ratio militat in vno casu, quam in alio? Tertio, quia electio hæc tribuitur genero, & filiarum eius, qui dotem promisit, ratione, & fauore dotis, vt qui in eo grauantur nouiter ab eadem. l. contra ius commune, nempe vt constante matrimonio excessus dotis receptæ, vel recipiendæ, & habendæ ex titulo oneroso, vt pote pro oneribus matrimonij sustinendis. l. pro oneribus. cum simil. C. de iur. dot. ab eis repeti possit; in hoc releuentur, vt ad sciendum an dos prædict. sit inofficiosa, necne, inspiciatur valor bonorum eam dantis, vel promittentis, vel tempore constitutionis, & promissionis ipsius,

ipſius, vel tempore mortis dotatis, quod maluerunt gener & filia, vt ibidem expreſſe cauetur. Si igitur hoc priuilegium electionis tribuitur doti ſolutæ vel promiſſæ, eamq; habentibus, vel habere debentibus ex promiſſione prædicta: ergo in vtroque caſu iure optimo locum habet, ſiue agatur de exigenda dote promiſſa à parente & opponatur ab eodem quòd ſit inofficioſa, ſiue de defalcanda ea ab eius hæredibus tempore partitionis, eo quòd inofficioſa dicatur: vtroque enim tempore de eodem agitur, id eſt, quòd ſit inofficioſa, & quòd pro tali declaratur, & exceſſus reddatur, ſi dos eſt ſoluta: vel ſi tantum eſt promiſſa, nõ ſoluatur, ſed ad formam noſtræ. l. reducat. Onera præterea matrimonij in vtroque caſu ſuſtinentur, ac ſuſtineri debent, ergo idem ius ſtatuendum eſt. Lex denique. 29. Taur. in ſui principio eam ſpeciem caſu expreſſit, non verò cum myſterio in ea loquuta eſt ad differentiam aliquam conſtituendam inter noſtrum caſum & illum eiudem. l. quod ex ea colligi poſſit, aut valeat: quòd ſi aliud diceremus in noſtra ſpecie limitando in ea deciſionem. d. l. 29. Taur. nempe quòd in terminis noſtræ quæſtionis ſolum tempus promiſſionis dotis inſpiciatur ad ſciendum an ſit inofficioſa, necne, abſurdum profectò eſſet: tum quia loqueremur ſine. l. & ſic obmuteſceremus, vt in. l. illam C. de collat. l. ſi ſeruum. §. prætor, verfic. non dixit Prætor. ff. de acquir. hæred. & in terminis D. Burgos de Paz. d. conſil. 34. num. 10. tum etiam quia ratio identitatis repugnaret: quòd non eſt admitrendum: & ideò cū caſus occurrat, an dos dicatur, vel ſit inofficioſa, necne, recurrendum eſt ad id, quòd iure Regio deciſum extat in propoſito, ſi non in eodem caſu in ſpecie & in indiuiduo, ſaltem in ſimili vbi eadem concurrat ratio, prout hic concurrat, & ſic ad deciſionem dict. l. 29. Taur. cuius contrarium in noſtra ſpecie non

inuenimus eodem iure Regio cautum, ſiue expreſſum, argumeto. l. nõ poſſunt. ff. de legib. & eorum, quæ late in propoſito tradit Euerard. in loco à ſimili.

Qua ſecunda opinione veriſſima reſtentata, non obſtant fundamenta cõtraria adducta pro primo, nempe regula dict. l. quemadmodum. cum ſimil. quibus habetur quòd quis poſſit contra proprium factum venire, quoties eſt nullum, vtpote contra. l. id prohibentem: Reſpondemus namq; id verum eſſe regulariter: nõ verò procedere poſſe, vbi alia ratio legitima obſiſtit atque impedit venire quæ contra proprium factum, prout in propoſito reſiſtit: nempe quòd ſciri non poſſit an dos promiſſa ſit inofficioſa, prout parens allegat, necne, quouſque ipſe moriatur, ex dict. l. 29. Tauri: & ſic fundamentis Baecæ ſufficienter remanet ſatiſfactum. Nec etiam obest alterum, quòd ex ſupplicatione procuratorum curiarum fundamentum ſumpſimus pro eadẽ prima opinione: quia reſpondemus, quòd etſi ſupplicatio prædicta, id contineret, attamen aliter & ſecus fuit reſpoſum & prouiſum ab Imperatore inuictiſſimo noſtroque Rege in eiſdem curijs ſupplicationi prædictæ, vt patet ex eadem pragmatica, quæ in noſtra hac. l. præſenti habetur. Nempe, *Que qualquier cauallero, o persona que tuuere doxientas mil, y den de arriba, haſta quinientas mil de renta, &c. vt in prima parte noſtræ. l. in qua diuerſum omninò eius, quòd ſupplicatum fuit, vt patet, prouidetur: diuerſum inquam reſpectu modi: & in ſecunda parte, ibi. Y mandamos, que ninguno pueda dar ni prometer por via de dote ni caſamiento de hija, tercio ni quinto de ſus bienes, ni ſe entienda ſer mejorada tacita ni expreſſamente por ninguna manera de contrato entre viuos: Sua ergo legitima contenta eſſe debet. * At verò legitima, ad hoc vt agi poſſit contra teſtamentum patris querela inofficioſi teſtamenti, intelligitur*

tur regulariter ſecundum valorem bonorum parentis tempore ipſius mortis, vt in. l. cum quæritur. & ibi Doctores. C. de inoffic. teſtament. † Idem ad deducendum meliorationem tertij, & quinti, vt in. l. 23. Taur. hodie. l. 7. titul. 6. hoc libr. 5. & ſpecialiter in noſtra materia, cum electione de qua in dict. l. 29. Tau. vbi Ant. Gom. 35. late hoc agit. 20 † Tunc autem reſponſio declaratur ſecundum interrogationem & ſupplicationem præcedentem, quando reſponſio eſt ſimplex & ambigua, vt patet ex eiſdem authoribus. Sed in propoſito reſponſio non fuit conformis ſupplicationi, ſed omnino diuerſa: ergo iuxta ius commune antiquum, & regium de quo in dict. l. 29. Taur. intelligenda eſt. Quòd tandem veriſſimum efficitur, eo quòd in noſtra. l. nulla verba præd. ſupplicationis infera ſunt, & ſic ceſſat omnino difficultas præfata. 21 † Superest, vt videamus de cæteris filijs eiudem patris dotantis, an in vita eius poſſint ſe opponere cõtra petitionem, vel executionem dotis pro ſuo intereſſe, allegando dotem eſſe inofficioſam, illudque probantes? Et in hoc idem proculdubio dicendum eſt, quòd in patre eiſdem rationibus, quæ in hac quoque ſpecie vrgent: nempe quòd non poſſint id opponere, nec ſint audiendi in vita patris, Et † præterea, quia viuente patre nullum ius habent ad eius hereditatem, neq; ad quicquã ex ea petendũ etiam pro legitima, nec in ſpe conſiderabile, niſi tantũ poſt mortem patris, arg. l. qui ſuperſtitis. ff. de acquir. hæred. & l. 1. §. impuberi, ibi, Præmatura eſt enim hæc ſpecies. ff. de collat. bon. cum ſimil. & ex pluribus authoribus probat Beccius conſil. 34. numer. 17. cum ſequent. & conſil. 74. nu. 5. cum ſequentib. lib. 1. & in terminis noſtris hoc late iure probat Baec. dict. c. 34. numer. 9. cum ſequentib. & Ayora. vbi ſupra, & Matienç. in præſenti gloſſ.

4. numer. 2. vbi quòd omnes in hoc concordant: idem Matienç. in dict. l. 3. titul. 8. hoc libr. 5 gloſſ. 7. num. 4.

QVÆST. XLII.

SVMARIA.

- 1 *Arrarum promiſſio decimã partẽ bonorũ eas promittentis excedere nõ poſteſt, & an bona fide poſſeſſa, ſi poſtea euincantur, comprehendantur? & num. ſequentib.*
- 2 *Promiſſio arrarum in dubio intelligitur de bonis, quæ tempore promiſſionis promiſſor habebat, niſi de futuris quoque eas promiſerit.*
- 4 *In bonis noſtris computantur, quæ bona fide poſſidemus.*
- 5 *Error facit ius & præfertur veritati. num. 7.*
- 6 *Teſtamentum in ſcriptis, vel nũcipationum ſuſtinetur, & valet, cum teſtis tempore teſtamenti liber exiſtimabatur, licet poſtea ſeruus appareret, & num. 5.*
- 8 *Inſtitutus ab eo, qui tunc ius patronatus poſſidebat, licet poſtea ab eo euincatur, remoueri non debet, & num. 10.*
- 9 *Præſentatus à bonæ fidei poſſeſſore, præfertur præſentato à vero patrono: de quo late agitur. num. 40. cum ſequent. vſque in finem.*
- 11 *Idem in rectorẽ putatiuo, & in collatione facta ab eo, qui ius conferendi putabatur habere.*
- 13 *Ratio, quare vltra decimam partem bonorum nomine arrarum promiſſi non poſſit.*

- 14 Veritas præfertur opinioni.
- 15 Lex, ubi unum disponit, & alterum præsupponit, ad hoc, ut locum habeat dispositum, debet prius verificari præsuppositum.
- 16 Promissio seu datio arrarum ultra decimam partem bonorum iuramento non firmatur.
- 17 Bona, appellatione naturali, intelliguntur deducto ære alieno.
- 18 Idem in usufructu bonorum omnium alicui relicto.
- 19 Civilis appellatio est, quæ etiam admixta habet onera, ut hæreditas, bonorum possessio: & id, quod bona fide possidetur.
- 20 Bona proprie dici non possunt, quæ plus in cõmodi, quã commodi habent.
- 21 Civilis appellatio ad facultates tantum refertur.
- 22 Bonorum appellatio, quomodo accipi debeat in quocumque actu, bona distinctio, & num. sequent.
- 25 Computatio quotiescumque faciendæ est, æs alienum prius est deducendum.
- 26 Animus compensandi præsumitur quotiescumque testator dixit, quod legatarius esset legato contentus, & nihil amplius petere possit: etiam si minus sit in legato, quã in debito, ut in num. 27. Fallit si dixit, quod plus non possit petere de bonis suis, ut in num. 28. & 31. quare ex his verbis filia non intelligitur prohibita petere dotem maternam, ut in num. 29.
- 30 Mulier si ex suis bonis leget marito mille, non intelligitur compensare cū ea parte dotis, quam maritus ex forma statuti debet lucrari: secus in legato simpliciter relicto.
- 32 Debita deducenda sunt prius ex boniseius, qui promisit arras ad computationem faciendam, ut sciatur an excedant decimam partem bonorum, necne.
- 33 Patrimonium defuncti quomodo estimandum sit ad deducendam quartam hæredi gravato restituere hæreditatem alteri competentem, quoties fundus ei relicto pro ea, liber non est, sed pignori subiectus, atq; euinci speratur.
- 34 Destructo fundamento, necesse est ut edificium super eo iactum corruat.
- 35 L. Bonorum appellatio. 49. ff. de verbor. signif. intellectus.
- 36 Dominium quomodo probetur.
- 37 Omnis actus & dispositio regulariter intelligitur rebus sic stantibus: idẽ in iuramento, ut in num. 38.
- 39 Favor publicus versatur in cõservatione testamentorum, & actuum iudicialium.
- 40 Cap. consultationibus de iure patron. ratio & intellectus, & in num. seqq.
- 42 De proprietate cognosci potest, cū possessor id non cõtradicit, secus aliàs ut in num. sequent.
- 45 Praxis procedendi in presentatione beneficii, vel capellani facta in iudicio.
- 46 Probata possessione vnius patroni, & proprietate alterius, pronuntiandũ est pro presentato à patrono, qui est in possessione presentandi, reseruato iure proprietatis, & c. limitatur hoc tribus modis in numer. sequent. 47. 48. 49. 50. & 51.

QVÆST.

Quæst. XLII.

Ad. l. 1. cū sequent. tit. de las dotes y arras, lib. 5. nou. Coll. Reg.

Promissio arrarum an comprehendat bona eas promittētis, quæ postea ab eo euincuntur, bona tamen fide ab eo possidebantur?



Veropræterea circa easdem leges, dum, l. 1. eiusdem tituli † disponit, quod nemo possit promittere sponsæ vel uxori nomine arrarum ultra decimam partem bonorum suorum, quid si vir tempore promissionis arrarum bona fide possidebat tot bona ut sua, quorum decima sufficiebat ad quantitatem arrarum promissarum, postea tamẽ mouetur sibi lis super aliquibus eorum bonis, & re vera, iustitiaque mediante, à se auferuntur in contradictorio iudicio: vel ita notum est non esse sua, ut de hoc dubitari meritò non valeat, quoniam frater absens, qui communiter reputabatur mortuus, denuò comparuit, & euincit ab eo nonnulla bona eorum, quæ tempore promissionis arrarum bona fide tanquam sua possidebat: vel aliàs iustè ab eo abdicantur, ita ut decima eorum, quæ illi, qui arras promisit, iure proprio competebant, non sufficeret ad promissas, vel solutas: quid dicendum erit in hac facti specie, an nihilo secius valebit quantitas earum promissa, vel soluta tempore quo sufficientia bona, bona fide tanquã sua possidebat, ad eandem quantitatem arrarum promissam, vel solutam: an verò reuocabitur, & reductetur ex nouo successu & contingentiã, ad decimam eorum tantum bonorum, quæ verè ut propria postea promittenti remanserunt?

† Pro cuius quæstionis planiori intelligentia præsupponendũ erit, quod iuxta leges fori promissio arrarum intelligitur de bonis, quæ tempore promissionis promittens habebat, nisi de futuris quoq; eas promiserit: tunc namq; de eis quoq; debentur, & mulier potest eas petere sibi assignari, quãdo voluerit, dum tamen maritus non promiserit, vel assignauerit eas, ultra decimam partem bonorum suorum, quæ illo tempore, hoc est, cū petuntur, habebat: ita disponit l. 2. tit. 2. lib. 3. fori: & iste est casus singularis, secundum Roderic. Suarez in l. 1. eiusdem tit. in vers. nota ulterius. & lex illa est in hoc notabilis, & quotidie practicatur, secundum Anton. Gom. in l. 5. r. Taur. cum sequentib. num. 13. in versic. vnum tamen est. & sequitur Baeça de non melior. ratio. dot. filiab. c. 31. nu. 10. in fin. & Matienç. in l. 2. tit. 2. lib. 5. nou. Collect. Reg. glos. 2. nu. 5. & nouissimè Ayora de partic. 1. p. cap. 7. num. 17. & 18. & ita sunt intelligenda, quæ in proposito diximus supra libro. 2. pract. q. 17. num. 4. cum seqq.

3 Hoc præhabito † in quæstione præmissa, respondet Roderic. Suarez vbi supra in vers. nota tamen. valere donationem arrarum, habita consideratione, ad tempus promissionis, licet bona postea sint euicta ex prædicta, vel simili ratione: ex quo enim ea bona fide tunc temporis possidebat, satis videtur in bonis habuisse tẽpore promissionis arrarum, ut in l. bonorum appellatio. 49. ff. de verbor. signif. † vbi quod in bonis nostris computantur, non solum quæ dominij nostri sunt, sed et si bona fide à nobis possideantur: & hanc opinionem Roderic. Suarez in terminis sequuntur Anton. Gomez vbi supra dict. num. 13. in princ. in vers. vnum tamen est. Baeça vbi supra num. 12. idem existimant nu. 11. in dote promissa: idem Baeça vtrumq; probans cap. 28. num. 4. & hoc de arris Matienç.

Ff in

in. d. l. 2. glos. 2. nu. 4. Sed ultra ipsos potest eorum opinio confirmari, ex text. in. l. 1. C. de testa. & in. §. sed cum aliquis. instit. de testam. ordin. quibus consonat
 5 1.9. in fin. tit. 1. p. 6. vbi probatur, quod error facit ius, & præfertur veritati: ibi enim contingit, quendam ex testibus testamenti faciendi tempore liberum existimari, postea autem seruus apparuit: & nihilominus inquit text. testamentum ita esse firmum, ac si ut oportebat factum fuisset: cum eo tempore, quo testamentum signaretur, omnium consensu hic testis liberi loco fuerit, nec quisquam esset, qui status ei quaestionem moueret: quod bene declarat Antonius Gomez in
 6 1.3. Taur. num. 27. * Et procedit in testamento in scriptis, vel nuncupatio, non solum cum scriptura publica confecto, sed etiam si absque scriptura factum sit, ut verius & receptius testatur Marti. in. l. 1. glos. 8. nu. 5. tit. 4. lib. 5. nou. Collec. Reg. ergo ita in proposito videtur dicendum, ut error præferatur veritati, cum tempore promissionis arrarum, promissor bona fide, & absque contradictione aliqua, illa bona tanquam sua possidebat, sicque ad illud tempus haberi respectus debet, ac si verè omnia bona prædicta essent sua:
 7 † Et quod error faciat ius, probat etiam l. 3. in fin. ff. de supellec. leg. l. Barbarius Philippus. ff. de offic. præ. cui consonat l. 4. ad fin. tit. 4. p. 3. c. ad probandum. de re iud. & in cap. fin. qui filij sint legit. & utrobique DD. Hyppol. de Marsil. in practica crim. §. aggredior. nu. 32.

Tertio eadem pars comprobatur ex textu in cap. consultationibus. in. 1. p. de iur. patron. † vbi probatur, quod institutus ad præsentationem eius, qui tunc ius patronatus Ecclesiæ possidebat, remoueri non debet, licet illud ius ab eo postmodum euincatur. Quo fit, ut si verus patronus præsentet vnum Capellanum, † & existens in possessione patronatus bona fide præsentet alium, præ-

fertur, estque potior præsentatus à bonæ fidei possessore: ita Innocen. ibi, quem * omnes sequuntur, ut testatur Casar Lambert. de iure patron. lib. 2. r. p. q. 3. princip. in princip. artic. 6. nu. 1. † adeo ut (quod prædiximus) remoueri non debeat, licet illud ius patronatus ab eo postea euincatur: ita DD. * communiter illum textum summant secundum Cas. Lambert. ibi supra in dict. quaestione. 3. princip. in princ. num. 1. & 6. & sequitur Hyppolit. de Marsil. in pract. crim. §. aggredior. numer. 39. † vbi idem dicit de rectore putatio, & de collatione facta ab eo, qui potestatem conferendi putabatur habere: & alios allegans sequitur Rochus de Curte de iur. patronat. verb. competens in. 19. quaest. num. 39. vol. 15. tract. diuers. doct. fol. 355. in antiquis: Ergo ita in proposito videtur dicendum ut si promittens arras tempore promissionis, aliqua bona possideat tanquam sua bona fide, habeatur respectus ad ea, ut in valorem decimæ partis bonorum suorum computentur, licet postea ab eo euincantur.

12 * His tamen omnibus non obstantibus, in nostra quaestione principali contraria sententia mihi plus placet, imò quæ promissio, seu datio arrarum minimè valeat, nisi respectu decimæ partis eorum bonorum tantum, quæ verè & realiter erant promittentis, deductis illis, quæ ab eo postea iuste euicta fuerunt, quamuis tempore promissionis seu dationis arrarum ea bona fide possideret, ex sequentibus fundamentis.

Primò ex. d. l. 1. tit. 2. de las arras. lib. 3. fori, relata, approbata, & ampliata per nostram. l. 2. hoc tit. 2. lib. 5. nou. Collect. Reg. quibus cauetur, *que el marido no pueda dar mas en arras a su muger de la decima parte de sus bienes*: expendenda enim sunt verba illa, *de sus bienes*, quæ denotant proprietatem, & verum dominium, & sunt sumenda in potiori significato. Sed bona quæ

quæ postea euincuntur à bonæ fidei possessore arras promittente, non sunt eius propria, sed aliena: ergo computanda non sunt in valore suorum bonorum in nostra specie: non enim inquit lex *de los que tuuieren entre sus bienes, sed de sus bienes*: ergo de suis bonis verè & proprie intelligenda est, non verò de illis, quæ licet pro suis habeat, in rei veritate sua non sunt, sed aliena: quia verba proprie sunt intelligenda. l. 3. §. hæc verba. cum simil. ff. de neg. gest.

13 † Præterea eadem ratio prohibitionis nostræ. l. militat in præd. bonis alienis bona fide possessis, quæ in cæteris bonis alienis mala fide possessis, ut patet: nempe ne maritus flagrans amore sponsæ, vel vxoris, cui arras promittit vel donat, se bonis spoliaret, ac nimis pauper efficiatur, si omninò liceret ei, quam arrarum quantitatem vellet promittere vel dare, in præiudiciū suorum consanguineorum: idè lex huic incōuenienti obtians certam metā constituit, intra quæ arræ promitti possint, nempe decimam partem bonorum promittentis, non verò ultra, sicut in dotibus præstandis filiabus assignata est, eadem, vel prope simili ratione à. l. 1. huius tituli.

14 Cum igitur, attēta rei veritate (* quæ plus valet, quam quod in opinione est, ut in. §. si quis rem suam. instit. de legat. & in. l. si pater. §. quoties, ibi, plures enim, &c. ff. de manum. vindict. & in. l. regula. §. qui ignorauit. ff. de iuris & fact. ignor.) bona illa licet in initio bona fide possessa, aliena sint, & non propria promittentis arras, quocumque tempore, id detegatur, in computationem bonorum illius non sunt trahenda: quinimò optimo iure ab eis deducenda, ut iuxta illa bona tantum, quæ verè sunt promittentis, vel dantis arras, computatio fiat, ad hoc ut ultra decimam partem illorum tantum bonorum, quæ eius verè sunt, promissio vel datio arrarum non exce-

dat, & datæ ultra præd. metam repetantur: hoc enim ratio, & veritas, iuxta quam iudicandum est, postulant & consonant voluntati contrahentium, & animæ nostræ. l. denique; verba eius in aliud non conueniunt: sed vbi verba legis non conueniunt, nec ipsius dispositio locum habet. l. 4. §. toties, cum simil. ff. de damn. infect. † Præterea vbi lex vnum disponit & alterum præsupponit, ad hoc ut habeat locum dispositum, verificari debet prius præsuppositum, iuxta gloss. singul. & à Doctoribus approbatam in. l. mancipia. verb. auocadum. C. de seru. fug. diximus supra hoc lib. q. 22. nu. 3.

Secundò, quia nullo alio iure, quam nostris legibus Regijs promissio, seu datio arrarum censenda, aut iudicanda est, ut patet: sed illis cauetur ut nullo modo maritus possit ultra decimam partem bonorum suorum sponsæ, vel vxori suæ nomine arrarum dare vel promittere: cum ergo hæc non sint sua bona, sed aliena, ad ea respectus in proposito haberi non debet. Nec obstat, quod tempore promissionis, vel dationis earum, illa bona pro suis communiter reputabantur, & ea tanquam sua bona fide possidebat: & promissio seu datio arrarum, ut præsupposuimus supra, intelligitur de bonis, quæ quis tempore promissionis, vel dationis earum habebat: hoc namque verum fatemur. Nihilominus tamen contrarium nostræ sententiæ non probat: quia prædicta bona, de quibus agimus, licet tunc temporis pro suis haberentur, nihilominus inspecta rei veritate, quam euentus litis postea demonstrat, sua non sunt, nec erant illo nec alio tempore, ac proinde ad ea respectus haberi non debet. Quod si tunc, occulta cum existeret veritas, respectus habitus fuit, ac iuxta præsentem illius temporis statum arræ traditæ, vel promissæ fuerunt, nunc ea comperta, rescandæ erunt, atque in verum decimæ partis suorum bonorum

valorem reducendæ, ne consanguineis viri præiudicium fiat, & factū reparatur. Leges enim fori, ad quas lex nostra secunda se refert, dationem & promissionem arrarum prohibentes ultra præfinitam à se quantitatem, non solum id prohibent, respectu & favore promittentis, verum etiam & eius consanguineorum, quibus leges prædictæ deferunt ius huiusmodi excessum repetendi, vt in. d. l. i. tit. 2. lib. 3. fori, ibi: *E si por auentura mas diere, los parientes mas propinquos del marido lo puedan demandar por el.* * Qua ratione potissimum resoluius in nostro tractatu de iuramento confirmatorio. r. p. cap. 14. num. 2. & prius in rep. auth. sacramenta puberum. nu. 44. C. si aduers. vend. promissionem, seu dationem arrarum ultra decimam partem bonorum eas dantis, vel promittentis minimè iuramento firmari, vt pote in præiudicium tertij, hoc est, consanguineorum, quibus hoc ius repetendi excessum à lege defertur, ex text. in. c. cum contingat. cum similib. de iur. iur.

17 * Tertio probatur hæc secunda pars, quoniam appellatione naturali bona alicuius dicuntur, quod superest deducto ære alieno: alioqui si multis essent implicata debitis, non bearent. l. sub signatum. §. bona. ff. de verb. signif. l. mulier bona. ff. de iur. dot. sic consuluit Decius conf. 237. in casu. num. 2. * Idem in usufructu bonorum omnium alicui relicto, vt in primis deducatur æs alienum, & omnia quæ testator debet, & de residuo usufructus debeat, probat. l. usufructu bonorum. ff. ad. l. Falcid. & in. l. fin. ff. de usufr. leg. sic consuluit Barbat. consil. 63. præclare, in. 3. quæst. vol. 2. prout eum refert & sequitur Petr. Rebuff. in. d. l. bonorum appellatio. in vers. & sic inferitur. ff. de verb. signif. † vbi quod ciuile appellatio est, quæ etiam admixta habet onera, vt hæreditas, bonorum possessio, & id quod bona fide possidetur, secundum

hæc enim

20 glos. ibi, & Alciat. & in naturali significatione venire bona, quæ profunt: † nam proprie bona dici non possunt, quæ plus incommodi, quam commodi habent. l. proprie. ff. eodem. tit. de verbor. signif.

21 † Ciuile autem ad facultates tantum refertur: quod in idem fere recidit, cum supra dicta elucidatione. Et præterea in versic. quomodo. agens, quomodo debeat bonorum appellatio accipi, naturaliter, vel ciuiler ita resoluit: † quod in contractibus bonorum appellatio accipi debet deducto ære alieno. l. mulier bona. In beneficijs autem Principum, non deducto ære alieno. l. Princeps bona. ff. de verb. signif. & in dispositionibus fauorabilibus bona capiuntur, vt plurimum, non deducto ære alieno: sed in dispositionibus quæ strictè concipiuntur, deducto ære alieno, vt scribit Corn. consil. 260. ad euidetiam. col. 2. volum. 1. vbi in vltimis voluntatibus mediam viam dicit adhibendam: quia si bona relinquuntur, tunc bona dicuntur, non deducto ære alieno, per. l. nam quod. §. fin. cum. l. seq. ad Trebell. Si verò pars bonorum, tunc quod superest, deducto ære alieno. l. non amplius. §. fin. ff. de legat. 1. l. si quis seruum. §. fin. cum. l. fin. ff. de leg. 2. Decius consil. 237. in casu. num. 3. & consil. 387. nu. 2. Iass. conf. 64. volu. 1. Si transferantur bona per legem, tunc cum suis oneribus. l. tutoribus. ad. l. l. de vi pub. & in l. 2. ff. de bon. possess. * Addit insuper Rebuffus, quod quando appellatio est naturalis, tunc antequam tradantur bona, deducitur æs alienum: si verò appellatio sit ciuile, omnia dantur, & is qui bona habebit, debita soluet. Quod * fit regulariter in illo Regno Franciæ, & seruatur, vt is, ad quem bona venire debeant, ea recipiat, & postea debita persoluat.

24 † Sed sic est, quod nostra lex fori agit de appellatione bonorum naturali, vt patet ibi: *Todo home que casare no pueda dar mas arras a su muger del diezmo de quanto oniere*

oniere: quam sic intelligit nostra. l. 2. In princip. ibi: *La ley del fuero que dispone, que no pueda el marido dar mas arras a su muger de la decima parte de sus bienes, &c.* Et præterea de promissione arrarum, quæ est contractus, sicut ille promissionis dōtis, de quo. l. mulier bona. ff. de iur. dot. vt in. l. 12. tit. 1. libro. 4. huius nou. Collect. Reg. ibi: *Et contratos de dotes, y arras: ergo iuxta præcedentem resolutionem, cum in contractibus bonorum appellatio intelligi debeat, deducto ære alieno, consequi videtur, & à fortiori, vt in nostra specie bona aliena, quamuis bona fide in initio possessa, si postea euincantur, deduci debeat à bonis arras promittentis, vel eas dantis.*

25 † Rursus, quod quoties computatio facienda sit, æs alienum prius deducatur, probat textus, qui de redditibus loquitur, in. l. Fundi Trebatiani. ff. de usu fruct. legat. quem in hoc expendit in. l. neq; in fine. C. de compensat. & in. l. cohæredibus. C. famil. ercisc. vbi scribit, eos appellandos redditus, qui deductis oneribus supersunt, quem refert & sequitur Bæça de non melior. rat. dot. filia. cap. 28. nu. 1. qui num. 2. & 3. plura in proposito & confirmationem eius, quod in principio huius fundamenti (nempe bona dici deducto ære alieno) adducit.

26 † Hinc est, quod si quando testator simpliciter dixit, quod legatarius esset legato contentus, & plus petere non posset, tunc quidem præsumatur animus compensandi, iuxta. l. si debitor. ff. ad. l. Falcid. secundum Bald. in. l. liberti, libertæq;. num. 28. C. de oper. libert. sequitur Ruyn. consil. 136. num. 7. volu. 2. Mantic. de coniect. vltim. volun. lib. 10. tit. 2. num. 17. † vbi cum alijs, quos citat, hoc ampliat, etiam si minus sit in legato, quam in debito, quando testator expressit quod legatarius nihil amplius petere possit: & idem esse dicendum

affirmat, si testator voluerit legatarium esse contentum: legato sibi relicto pro omni eo, quod petere possit: † attamen si testator dixerit, quod plus non possit petere de bonis suis, tunc non intelligitur habuisse animum compensandi, nec legatarius, qui agnouit legatum, prohibetur petere id, quod sibi debetur, quoniam non intelligitur petere de bonis ipsius testatoris. l. Prætor. §. emancipati. ff. de collat. bon. cum bona dicantur, deducto ære alieno, vt in iuribus supra allegatis: † & ita quod ex his verbis, filia non intelligatur prohibita petere dotem maternam, quia eam petit tanquam æs alienum, & non de bonis patris, scripsit Bartolus in. l. vt iuris iurandi. §. si liberti. num. 7. ff. de oper. libert. sequitur Bald. in. l. si cum dotem. §. si pater. in fin. ff. solut. matrim. & plenius in. l. quoniam nouella. num. 9. C. de in offic. testam. & in. dicta. l. liberti, libertæq;. num. 28. & alios plures referens Mantic. vbi supra num. 20. 21. & 22. vbi similiter cum Iass. in auth. præterea. num. 26. versic. limita. C. vnde vir, & vxor. † inquit, quod si vxor ita scripserit in testamento: *Lego marito de bonis, vel ex bonis meis mille, non intelligitur habuisse animum compensandi cum eâ parte dotis, quam ex forma statuti debet lucrari: quanquam secundum communem sententiam, quam ipse etiam Iass. sequitur, aliud sit dicendum, si legatum simpliciter relinquatur, vt prædiximus: nisi ex præcedentibus & sequentibus colligatur, testatorem sensisse de bonis suis, secundum Benedic. de Capra consil. 164. num. 10. quem refert & sequitur Mantic. dict. numer. 22.*

31 † Faciunt tradita per Roderic. Suarez post alios, quos refert in. l. 1. tit. de las arras. lib. 3. fori. in vers. limita secundò, vbi tenet, quod quando testator dixit: *Lego de bonis meis, non potest induci animus compensandi: quia bona dicuntur, deducto ære alieno.*

32 Deniq; in terminis nostris arrarum, cum tractatur de computatione honorum, ut liquet quanta sit decima eorum, ut deducenda sint, quæcumq; eas promittenti debeat, & illis deductis, estimandum, quæ sit residua decima pars, teneat, probat Montalu in d.l. 1. fori. in glos. De quant. ouium, quem refert, & sequitur ibi Roder. Suarez in ver. nota tamen secund. Alfonso & Ant. Gom. in l. 5. Taur. in 13. in prin. & ibi Castell. in glos. arras. & Baeza. d. c. 28. nu. 2. & Matienç. in d. l. 2. glos. 2. nu. 10. Si ergo hoc ita verum est, à fortiori deducenda sunt bona aliena, quamuis bona fide possessa, si postea veritas appareat, & ut aliena euincantur.

33 Quarto, & ultimo hæc nostra sententia comprobatur, ex text. in l. 1. §. si hæres p̄cepto fundo. ff. ad Trebel. iun. c. 1. his, quæ ibi notant DD. vbi habetur, quod si hæres iustus sit hæreditatem restituere alteri, retento sibi fundo, qui quartam faciebat, quem testator pig nori dederat, si postea à se euincatur, vel euincti posse speretur propter pig nus, vel hypothecam, estimari debet patrimonium verum defuncti, & cauendum est hæredi de euictione illius fundi vel melius estimari debet totum patrimonium, & fundus ille cum suo onere, quantum idè valeat minus propter dubium euictionis, & reliquum iudicabitur verum patrimonium defuncti: vel illud minus iudicabitur habere si postea euincatur: pendebit igitur à futuro euentu quantitas, quæ potuit dari arrarum nomine. Quæ ratione, & aliâ proxime dicta hanc opinionem secundam principalem nouissimè contra authores primæ tenet ac probat pro constanti Ayora de partit. 1. p. c. 7. nu. 2. & 23. cum seq. quam ipse & veriore & probabiliorè censeo, ac iudico per prædicta.

Supereft pro comprobatione huius nostræ sententiæ, vt fundamentis contrariæ satisfaciamus: si enim sufficienter

hoc egerimus, ea destituta fundamento manebit: fac. per consequens destructo fundamento, necesse est, ut edificium super eo iacuum corruat. c. cum Paulus. 1. q. 3. legi. ff. de except. rei iud. l. nam origo. ff. quod vi aut clam. Aym. cons. 91. in fin. & cons. 15. num. 2. & consil. 266. ver. ex qua. Becc. cons. 3. nu. 2. si in ma.

Non igitur obest primū & præcipuū fundamentum contrariæ partis, nempe. l. honorū appellatio. 40. ff. de verb. signif. in qua cautum, q. in bonis nostris copuratio non solū, quæ domini nostri sunt, sed etiam bona fide à nobis possideantur: quoniam intelligitur civiliter ad alios effectus, ne si caueat lege vel statuto, ne quis possit habere officia publica, nisi habeat mille in bonis: nunc enim, cum illa quantitate possideat quis bona fide, etiam si opponatur, illa iustus titulis non possidere, nihilominus admittetur ad officia: quia sufficit illa possidere bona fide: ex possessione enim præsumitur dominium, quando de eo incidenter agitur, vt in l. quidam in suo. ff. de condit. instit. & ibi Barr. & alibi sæpissimè.

36 Sed si agat principaliter de dominio, vel de bonis alicuius, illud verè & plene probari debet, vt in l. cū res. C. de probat. c. fin. de caus. poss. & propriet. nec sufficit etiam, si probetur, q. res tenebatur, & possidebatur pro sua, & tanq̄ sua: quin imò etiam, si probetur, quod possessor publicè tenebatur, & reputabatur dominus, vt alios allegans vtrūq; probat Ripa in l. rem, quæ nobis. num. 51. & 52. ff. de acquir. possell. textus igitur in dict. l. honorū appellatio. secund. Ayora. vbi s. nu. 25. præcedit rebus sic stantibus, & vt est regulare & perpetuū in omnibus actib⁹, & dispositionibus, vt semper intelligantur, rebus sic stantibus, ex text. quem omnes, præsertim Bald. ad id solēt allegare, in l. quod. Seruius. ff. de cond. ob caus. vbi hoc notat glos. quæ etiā ad id citat l. continuus. §. cum quis. ff. de verb. oblig. quod

quod etiam probat text. in l. quæro. §. inter locatorem. ff. locat. quem etiam omnes ad id allegant, & in l. ex facto. in princip. ff. de vulg. & pupill. & in l. vlt. C. de sponsalib. sequitur plures citans Tiraquelus in præfatione. l. si vnquam. num. 167. cum sequentibus. C. de reuoc. donat. inter quos, & Baldum loquentem in promissione, & num. 168. plura loca Senecæ in idem allegat: & deniq; illud, omnia esse debent, quæ fuerunt cum promitterem, vt promittentis fidem teneam.

38 Quinimò idem in iuramento procedit, semper namq; intelligitur rebus sic stantibus, atq; in eodem statu permanentibus, vt probat textus optimus in l. vltim. in princip. ff. ad munic. & in cap. 2. & ibi glos. Anton. de Butrio, & Abb. qui ex hoc multa decidunt, de renunt. & in cap. venerabilem. in fin. de elect. text. in cap. quemad. & ibi notant glos. Innoc. & alij, de iure iur. refert plurimos huius ampliationis authores Tiraquel. vbi supra num. 166. & 169. & alios idem probantes nos citauimus in nostro tractatu de iuramento confirmat. 1. part. cap. 71. num. 6. Vnde si in casu dict. l. bonorum, illa bona euincantur, non dicetur ille habuisse tantum in bonis: & hæc est vera mens illius textus, & sic non contradicit decisioni dict. l. sub signatū. §. bona. cum simil. ff. de verb. signific. nec nostræ hac de re præcedenti sententiæ.

Secundum etiam fundamentum contrariæ opinionis, nempe. l. 1. C. de testa. & §. sed cum aliquis. instit. de legat. cum l. partitæ illis simili non obstat: Quoniam ea in specie versatur fauor publicus in conseruatione, nempe testamentorum, argum. l. vel negare. ff. quemad. testam. aper. cum simil. Eodem modo responderetur ad d. l. Barbarius Philippus. cum simil. congestis per Neuizan. conf. 26. num. 7. cum sequen. & in terminis ita considerat Burgos de Paz in l. 3. Tauri.

nu. 528. quæ refert Matienç. in l. 1. tit. 4. glos. 5. nu. 17. lib. 5. nou. Collect. Reg. ibi enim versatur fauor publicus in eo quod valeant acta ab illo, qui cōmuniter reputabatur iudex, cum talis esse non posset: quia in rei veritate erat seruus.

Non obstat & tertium, quod adduximus ex c. consultationibus. de iure patr. cū cæteris ei adiunctis: ratio em̄ illius decisionis est, secūd. Abb. ibi col. 1. & reli quos, quia præsentare est quidam fructus iuris patronatus, vt ibi est tex. & notatur in c. cum Bertholdus. de re iud. vnde quæ admodum fructus rei naturalis pertinet ad possessorem bonæ fidei, & non ad dominum, vt in §. si quis à non domino. instit. de rerum diuis. & notatur in cap. grauis. de restit. spoliat. ita & iste fructus iuris præsentandi pertinet ad possessorem, & non ad dominum: sed ex quo quis consumpsit fructum bona fide, non tenetur illum restituere: ita per præsentationem & institutionem iste fructus videtur consumptus: & idè institutio remoueri non debet: tum quia iste fructus non est naturalis, sed industrialis: tum quia licet esset naturalis, ex quo bona fide est consumptus, & possessor non est effectus locupletior, non tenetur ad illius restitutionem, vt plenius inquit Abbas se dixisse in cap. grauis. de restit. spoliat. quæ ratio in proposito nostro minime congruit: & idè nihil obest illa decisio nostræ sententiæ principali, cum materia diuersa sit, ac differens ratio militet in vno casu, quam in alio: hinc enim non agimus de fructibus bonorum, bona fide possessorum, sed de computandis bonis proprijs promittentis arras: vnde meritò vt inter illa non computentur, quæ in rei veritate aliena postea constat esse, & ita à possessore iure euincuntur: sed tantum ea, quæ sua sunt irrevocabiliter.

41 Nihilominus tamè circa casum d. c. cōsultationibus: quia iam de illo egimus,

vt radicitus intelligat, quatuor species, seu facti contingētias considerat, distinguit, & decidit Lambert. vbi s. d. artic. 6. 3. q. princip. 1. p. 2. lib. num. 4. Primus est, quādo possessor præsentauit, & postea comparuit proprietarius dicens, se proprietarium, & præsentat alterum & vltorius non prosequitur causam ipse: sed est lis inter præsentatos: & licet ambo probent intentionē præsentantium, ex quo tamen præsentatio fuit facta à possessore bonæ fidei, ille est instituendus, secundum Innocent. in cap. Cumana. in vlt. colum. circa med. de elect. & bene dicit. Secundus casus Lambertini est, quando possessor bonæ fidei præsentauit vnum, & postea proprietarius comparuit, & præsentauit alterū, & mouet litem possessori super proprietate: & tunc si ille præsentauit ante litem motam, vel ante litem contestatam, præferetur præsentato à proprietario: quia ille fructus nō subiacet restitutioni, iuxta latē dicta superius per eundem authorem in. 4. artic. iuxta primum & secundum casum, quod etiam mihi placet. Tertius casus est, quando bonæ fidei possessor præsentauit vnum, proprietarius verò alterum: quæ præsentationes fuerunt factæ, siue ante, siue post litem contestatam, sed ex negligentia fuit retardata institutio in tantum quod constitit de iure proprietarij, & tunc præferetur præsentatus ab illo: secus si præsentatio à possessore fuit facta ante litem contestatam, vel litem motam, & sequuta fuit institutio antequam esset cognitum de proprietate: nam tunc illa præualeret: si verò fuit facta post litem contestatam, expectabitur euentus litis, vt dixit idem author dicto. 4. articulo, in tertio casu. Et in hac specie potest saluari opinio Abbatis in in dict. cap. consultationibus. colum. fin. intelligentis illum textum procedere, quando fuit processum ad institutionē, antequam constaret de iure propieta-

tis: secus si prius constaret de proprietate: quia proprietate absorbet causam possessionis, vt in cap. dilectus. de caus. possess. & propriet. ita Cæsar Lambert. vbi supra.

Sed contra hanc opinionem Abb. & Lambert. dum tenent, quod quando retardata fuit institutio, & simul cōstat de possessione iuris præsentandi vnus patroni, & de proprietate alterius, quod præferendus sit præsentatus à proprietario, facit, quia possessor tuendus est ante omnia in sua possessione, vel quasi, & prius decidi debet causa possessionis, quā proprietatis, vt in l. ordinarij iuris est. C. de rei vendic. l. incerti. C. de interd. cum similib. Nec obstat quod cum simul cōstat de possessione & proprietate super proprietate pronuncian-

42 dum sit, quia ipsa absorbet causam possessionis. * Respondemus namq; hoc locum habere posse, cum possessor non contradicit cognosci super proprietate, priusquam super possessione: tunc enim iudex bene potest ferre sententiā super dominio, vel proprietate, secund. Matth. de Afflict. decis. Neapol. 193. etiam si tacite id consentiat possessor, non tantum si expressè: † imò non sufficeret, si opponeret leuiter, & simpliciter, quod nō intēdit ingredi petitorium, nisi expressè & clarè id protestetur, vt latissimè probat plures allegans Menoch. de recuperan. possess. r. remedio. nu. 161. cum sequen. quamuis nu. 166. dubitet de eo quod dixerat non sufficere simplicem protestationem: quia sibi videtur, quod sufficiat: & mihi quoq; non displicet.

44 † Attamen cum possessor à principio clarè protestatus est (prout decet) q̄ non intēdit deducere petitoriū, nisi ad confirmationē, vel corroboracionē possessorij, sibi non nocet si vltorius pcedatur, vt constat ex s. dictis, & ex Boerio decis. 238. num. 5. colum. 5. illius. nu. ad fin. Diximus in nostro tract. de iuram. confirm.

3. p.

3. part. capit. 19. num. 14. quod in praxi semper deducimus. Requirēdo præterea iudicem, ne procedat in proprietate, hoc est, in petitorio, donec prius cognoscatur de possessorio, eiusq; causa decidatur ac finiatur, ad quem effectū suspendimus petitorium & contrarij nullitatem protestamus. Hoc igitur obseruato, cur iuris dispositio seruanda non erit, quæ hoc habet, nēpè vt prius decidatur causa possessorij, reseruato iure super proprietate? Causa enim possessionis summaria est, grauari enim possessor videtur, si aliud fiat. Accedat communis praxis, quam in proposito obseruari vidi in similibus negocijs in Episcopatu Placentino, & ea quidem iustissima meo iudicio: cum vacat aliqua capellania iuris patronatus.

45 † Præsentatus ab vno patrono, vel capellanus eam petens iuxta foundationem eiusdem, comparet coram ordinario ecclesiastico, & narrando casum petit eam sibi conferri, & in ea Canonice institui, &c. Ordinarius statim præcipit affigi edicta in locis publicis, & consuetis Ecclesiæ cathedralis, & Ecclesiæ vbi capellania inseruenda est, tam super iure patronatus ipsius, quā capellaniæ prædictæ vacantis, vt sua interesse putantes in vtroq; vel alterutro cōpareant intra certum quēdam terminum, competentem, quem eis assignat in forma, &c. Affixis his edictis, comparent sua interesse putantes, & præsentāt alios capellanos, neutriq; sit institutio, nec declaratur ad quē pertineat ius patronatus, quousque causa cum omnibus comparentibus conclusa super vtroq; sententia diffinitiuaprofertur. Iuxta igitur hanc praxim semper iustè retardatur institutio, comparente aliquo contradictore, quousque causa, vt præfertur, cum ipso agatur, atq; debito iuris ordine obseruato concludatur: probata ergo possessione vnus patroni & proprietate alterius, semper oporteret proprietario, & ab eo capellano præ-

sentato pronunciare, neglecto possessore, si resolutio præcedens Abb. & Lamb. in hac. 3. specie vera esset: hoc autem si protestatio prædicta, aut aliàs sufficiens præcessisset in præiudicium possessoris, iniustum videtur. Quid dicendum?

46 † Ego profectò (saluo iudicio, cuiusque melius sentientis) censeo in prædicta specie pro possessore pronuncian- dum esse, reseruato & saluo iure proprietatis partibus, vt in alio iudicio de ipso agatur, quoties possessio illa vel quasi sufficiens sit, atque iuridica, etiam ex vnico actu electionis, vel præsentationis, nēpè primò, quod bona fide electio, vel præsentatio facta fuerit: secundò quod fuerit admittā & confirmata: tertio quod præsentatus, & confirmatus fuerit tamquam recto in possessione recto orię, iuxta latius à nobis dicta cum communi, consil. 3. num. 1. & ita in facti contingētia in simili specie vidi pronunciatum, & obtinui: in prima enim instantia fuit declaratus pro vero patrono possessor, & admittus capellanus nominatus ab eo, cui mandatum fuit fieri collationem capellaniæ super qua litigabatur: in secunda verò instātia fuit confirmata hæc sententia respectu collationis faciendæ dict. capellano ratione possessionis, vel quasi, in qua erat patronus, qui eum præsentauit: respectu verò proprietatis dict. iuris patronatus, fuit reuocata dict. 1. sententia, & ius patronatus applicatum alteri tāquam verò patrono: tertia verò sententia confirmauit primā & secundam respectu possessionis, & collationis faciendæ nominato, & præsentato à possessore, qui fuit iussus tueri in sua quasi possessione præsentandi, & nominandi: reuocauitque secundam sententiam respectu proprietatis alij patrono applicatę, cum reseruacione iuris in proprietate partibus facta, vt in alio iudicio de ea ageretur, vt retuli dict. consil. 3. num. 14.

F f 5

† Limi-

- 47 † Limitanda tamen erit hæc resolutio duobus vel tribus modis. Primò, ut procedat præterquam si bonæ fidei possessor tacitè, vel expressè consentiat simul agi super proprietate, absq; præd. protestatione, per prædicta. † S. cundò, ut non procedat quando constaret de notorio defectu possessoris in proprietate: & de notorio iure proprietarij: † quia si in hac specie spoliato, de cuius notorio defectu in proprietate constat, non est facienda restitutio, iuxta * magis communem sententiam, quam pluribus citatis authoribus, retulimus consil. 6. nu. 2. & 8. à fortiori possessore nò spoliato, pronunciandum erit pro proprietario, huiusmodi in præd. specie: facilius enim quid impeditur à principio, quam ex post facto tollitur, ut in l. patre furioso. ff. de his, qui sunt sui vel alien. iur. cum simil. & præterea ex præd. notorio defectu in proprietate mala fides possessoris arguitur: † sed data eius mala fide, præferri debet præsentatus à proprietario, iuxta tradita per Lambert. ubi supra art. 7. per totum.
- 51 † Tertio limitari potest præfata nra resolutio, quoties verus patronus proprietarius haberet rem iudicatam, hoc est; exequutoriam in contraditorio iudicio latam contra possessorem prædictum, & sic ius perfectum: tunc enim ipsius nominatio & præsentatio præferenda erit facta à possessore: quia eius possessio quamvis vsq; tunc legitima, est tamen iam extincta, & absorpta per prædictam exequutoriam in proprietate latam: tunc enim rectè procedit quod prædiximus, proprietatem absorbere causam possessoris: quia aliàs inanis esset, atq; illusoria res iudicata in proprietate: quod minimè est dicendum. Et hæc de tertio casu Lambertini.
- 52 † Quartus & ultimus casus est, quando facta præsentatione per possessorem, & institutione sequuta, constaret de pro-

prietate alterius, & tunc ille vellet præsentare, quia adhuc supererat tēpus, vel non: & iste casus est clarus, quòd non admittatur, cum non remoueat præsentatus à bonæ fidei possessore, institutione sequuta, ut est casus in d. c. consultationibus. & in hoc benè dicitur: tum quia legitimè facta fuit prædicta institutio, ac proinde retractari nò debeat: tum quia præsentatio est fructus iuris patronatus, ac proinde bona fide consumptas non est restituendus, ut prædiximus. † Tandem concludit Lambert. d. art. 6. num. 4. quòd sit cautus præsentatus à proprietario, ut litem agitari faciat ab ipso proprietario, & ipse compareat & assistet pro interesse suo, ut euitet dicta in primo casu: † & num. 6. admonet, quòd è contra sit cautus præsentatus à bonæ fidei possessore, ut quàm citius poterit institui se faciat, & euitet dicta in secundo & tertio casu, prout ex eis colligi potest. Hoc tamè intelligendum est iuxta nostram resolutionem prædictam in casu præcedenti.

Superiora tamen circa intellectum d. c. consultationibus, & si nostræ principali sententiæ in materia arrarum circa bona bona fide possessa, quæ postea euincuntur, non obsint, ut docuimus: nemo tamè ocio: è dicta existimet: tum quia si ea omitteremus, forsitan cuiq; difficultatem facerent: tum quia sic explicata in praxi maximo vsui esse possunt.

QVÆST. XLIII.

SVMARIA.

- 1 *Promissum vel datū nomine arrarum, an imputandum sit in quintum, relictis filijs legitimis prioris matrimonij, vel tanquam æs alienum deducendū sit de corpore hæreditatis.*

& num.

- 21 *& num. sequent. per totam questionem: distinguit author. nu. 18. & 22.*
- 2 *Arra in Hispania successerunt in locum donationis propter nuptias, quæ non est in usu & num. 3. & 6.*
- 4 *Maritus & vxor, secundum communem usum loquendi, dicuntur, qui matrimonium, copula & cohabitatione longa consummarunt.*
- 5 *Arrarum promissio fieri potest constanter matrimonio, sicut olim donatio propter nuptias.*
- 7 *Arrarum donatio non est pura, sed remuneratoria.*
- 8 *Tutor pupilli potest munera solennia mittere parentibus, & cognatis pupilli in specie de qua hic.*
- 10 *Arrarum datio est debitum voluntarium, non verò præcisum, aut necessarium.*
- 11 *Donatio propter nuptias olim erat necessaria & præcisæ.*
- 12 *Arrarum necessitas vsu etiã sublata est.*
- 13 *Arrarum promissio, etiam in locis ubi consuescit ipsas dari, procedit ex causa voluntaria contrahentium, non verò ex necessaria.*
- 14 *Necessitas duplex est, una præcisæ, & altera casualis.*
- 15 *Sponsus vel maritus nulla lege cogitur ad arras promittendas sponse, vel vxori, & num. 17.*
- 16 *Donatio remuneratoria, an de quinto, vel de corpore hæreditatis deducenda sit.*
- 19 *L. 28. Taur. hodie. l. 12. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg. intellectus.*
- 20 *L. Si vnquam. C. de reuoc. don. cum sim. hodie in Hispania non procedit respectu quinti.*
- 21 *L. si vnquam. C. de reuoc. cum sim. non procedit in donatione remuneratoria.*
- 23 *Coniux transiens ad secunda vota, quid possit relinquere, aut donare in præiudicium filiorum.*
- 24 *Mulier an possit aliquem filiorum meliorare in arris.*
- 25 *Mulier secundo nubens, non solum in arris, sed etiã in omnibus bonis, quæ quomodolibet habuit ex bonis prioris mariti, habet tantum vsum fructum; proprietates namque applicatur statim ipsis filijs.*

Quæst. XLIII.

In eandem legem. 1. cum sequet. tit. de las arras.

Promissum vel datum nomine arrarum an imputandum sit in quintum, relictis filijs legitimis prioris matrimonij, vel tanquam æs alienum deducendum sit de corpore hæreditatis?



Varo † vltius an promissum, vel datum sponsæ, vel vxori nomine arrarum, iuxta tenorè & formam earūdem legum, sit imputandum in quintum, relictis filijs legitimis prioris, vel secundi matrimonij, an verò tanquam æs alienum, ante omnia de corpore hæreditatis deducendū sit? Elegans profectò, atque sæpissimè in praxi contingibilis quæstio est, de qua non semel fui consultus, & de iure respondi. Et primò in præmissa quæstione videtur dicendum, arras prædictas, ac similiter las joyas y preseas, que el esposo da y embia

y embia a su esposa estando desposados, como no excedan de la octava parte de la dote, non sint in prædict. quintum imputanda, sed ex corpore hæreditario tamquam æs alienum prius deducantur, ex.l. 30. Taur. hodie.l. 13. tit. 6. infra hoc lib. 5. Dum ibi ponuntur, quæ ex quinto extrahenda sunt, & tamen de his mentio non fit. Vnde coniectari potest, quod si præd. arras, vel dona vellet ex quinto extrahi, hoc expressisset, sicut de cæteris ibi contentis.

- 2 † Secundò ex doct. Palat. Rub. in repetit. rubr. de donat. inter vir. & vx. §. 24. incip. & circa num. 2. & in §. 23. vbi tenet quod arræ in Hispania successerunt loco donationis propter nuptias, quæ non est in usu, eo modo, quo de iure communi erat; id circo maritus potest cõstante matrimonio arras dare vel promittere vxori, quia non est mera donatio, sed remuneratio dotis, & virginitatis, iuxta tradita per eundem Palat. Rub. in dict. rub. §. 50. nu. 12. Ex quo sequi videtur, quod non deducuntur arræ de quinto bonorum, nec dona, vel iocalia, quæ sponsus mittit spõsæ, cum non sit mera donatio, sicut non deducitur alia donatio remuneratoria, sed de corpore hæreditatis, tamquam æs alienum. † Pro qua doctrina Palat. Rub. est. l. 1. tit. ii. part. 4. ibi, *Lo que el varon da a la muger, es llamado en Latin donacion propter nuptias, que quiere tanto dezir, como donacion que da el varon a la muger, por razon que casa con ella: y tal donacion como estã llamada en España propriamente arras: iuncto versic. mas las dotes, è las donaciones que faze el marido a la muger, è la muger al marido, asi como de suso diximos, se pueden hazer antes que el matrimonio sea acabado, o despues.* Ad idem induci potest. l. 7. tit. 18. part. 3. in forma instrumenti arrarum; idem probat. l. 5. Taur. hodie dict. l. 2. ibi, *El marido dar mas arras a su muger.* & in. l. 52. Taur. ibi, *No aniendo arras en el tal casamiento y matrimonio.* † Nã

iuxta communem vsum loquendi *marido y muger* dicuntur, qui matrimonium copula ex cohabitatione lōga consummarunt: & quod prædict. dicatur donatio propter nuptias ex dict. l. 1. tit. ii. part. 4. notat Gregor. Lopez ibi, in gloss. *En España, &c.* Statim in princip. citans Mōtaluam hoc idem sentiētem in. l. 1. tit. 2. *de las arras* lib. 3. for. & Palat. Rub. vbi supra ad hoc, † quod sicut iure communi donatio propter nuptias constante matrimonio fieri poterat, vt in. l. inter eos ff. de donat. inter vir. & vx. & in. l. si constante, & in. l. cum a matre. C. de donat. ante nupt. sic & poterit constante matrimonio, fieri donatio arrarum: quod & latè probat Roderic. Suarez in dict. l. 1. tit. *de las arras* versic. *pone* quod tempore: idem Roderic. Suarez in. l. quoniam in prioribus, in declaratione. l. Regiæ in 5. quæst. princip. num. 10. C. de inoffic. testam. Castell. verb. arras, & Palatius Rub. num. 4. in. l. 50. Taur. & Anton. Gomez in. l. 51. Taur. cum sequen. num. 12. circa fin. ibi, & potest fieri. Eandem sententiam, quod arræ constitui etiam possint constante matrimonio, vltra supr. dicta probauit, & D. Couarru. in. 4. de spõsal. 2. part. cap. 3. §. 7. num. 12. in princip. & Marienç. in dict. l. 2. gloss. 2. num. 2. vbi supra dictos citat: & Baeça de non melior. rat. dot. filia. cap. 5. nu. 19. & 20. Quæ opinio tamquam verior, & * magis recepta à nostratibus, tenenda est: tametsi Gregor. Lopez vbi supra in versic. nihilominus, existimet esse passum dubium, & ideò fortè prædict. communem conclusionem procedere, quando nobilitas vxoris, vel magnitudo dotis eius, vel alia causa probabilis impelleret maritum constante matrimonio ad istam donationem arrarum, & non aliàs, si omnino saperet meram inter coniuges donationem. Cuius hæc opinio procedere posset, quando constaret, maritum in fraudem legis prohibentis

bentis donationem gratuitam inter coniuges durante matrimonio, arras promittere: aliàs fecus.

- 6 † Et quamuis in Hispania istæ arræ successerint in locum donationis propter nuptias, vt in dict. l. 1. tit. ii. part. 4. nihilominus in pluribus differunt, vt constat ex Palat. Rub. Gregor. Lop. & Couarruu. vbi supr. dicentibus sibi non placere quod dicunt Palat. Rub. & Suarez, nempe donationem propter nuptias dici in hoc Castellæ regno arras, quia licet hoc possit procedere attentis partitarum legibus: non tamen per pensis legibus fori, atque Taurinis: idem voluit Anton. Gomez, vbi supra. num. 11. circa fin. ibi: Et licet Montaluis: & iterum numer. 17. in versic. Item etiam. Ex superioribus igitur patet; † quod iuxta * magis communem sententiam nostrorum Cohispanorum donatio arrarum nō est pura & liberalis donatio, sed remuneratoria, quando quidē constante matrimonio ea fieri potest: si igitur est remuneratoria, videtur quod tamquam æs alienum è corpore hæreditario deducenda sit, non verò ex quinto bonorum defuncti.
- 7 † Tertiò hæc eadem pars corroborari videtur, ex. l. cum plures. §. fin. & ibi, Bar. ff. de admin. tut. vbi tutor pupilli potest munera solennia mittere parētibus, & cognatis pupilli de bonis ipsius pupilli, si secundum qualitatem suam, & consuetudinem hoc facere debuit, quia non reputatur hoc mera liberalitas, vel donatio: per quem text. ita tenet Bald. in. l. 2. C. de dot. promif. & Bart. in. l. contra iuris. §. 1. ff. de pact. & Palat. Rub. vbi supr. in. d. rubr. de donat. inter vir. & vx. §. 63. num. 10. & 11. Si ergo tutor potest hanc donationē facere de rebus alienis, à fortiori poterit pater hoc facere de suis proprijs bonis: nec reputabitur hoc munus vel arra, donatio, si secundum consuetudinem patriæ, vel prouinciæ non potuit

hoc prætermittere, sine dedecore: id circo non extrahentur de quinto bonorū, sicut cæteræ donationes voluntariæ, quas pater facit in vita, sed de corpore hæreditatis tamquam æs alienum: & ita in terminis per prædicta hanc opinionem in specie nostræ quæstionis probauit, & tenet Ayora de partition. quæst. 44. per totum. † Sed pro contraria parte, imò quod prædictæ arræ in quinto bonorum defuncti, qui eas promisit vel dedit, computentur, ab eoque extrahantur, non verò à corpore hæreditatis, facit: Primò * quoniam donatio arrarum est debitum voluntarium, non verò præcisum, aut necessarium, quia procedit à libera promissione mariti: ipse namque aliàs inuitus non compellitur dare arras vxori, vt tenet D. Couarr. in cap. officij. nu. 4. de testamen. quem sequitur Tellus Fernan. in. l. 16. Taur. n. 8. & nos quoq; sequuti fuimus lib. 2. practic. quæst. quæst. 123. num. 2. necnon & D. Spino in suo Specul. testam. gloss. 18. in princip. in titul. de melior. num. 94. cum sequent. & Angol. in. l. 12. gloss. 1. num. 16. tit. 5. *de las mejoras* hoc lib. 5. nou. Collect. Reg. vbi quod licet arræ successerint loco donationis propter nuptias, vt notatur in ca. Et si necesse. de don. inter vir. & vx. & supr. probauimus: † & donatio propter nuptias esset necessaria, & præcisã auth. dos data C. de don. ante nupt. auth. sed quæ nihil C. de pact. conuent. ea tamen necessitas * cõsuetudine abrogata est, secund. Bal. Ang. & Paris. quos ibi refert, † & per cõsequens arrarum necessitas * vfu etiam sublata est, vt experientia docet: earum enim promissio ex vrbantate potius quàm ex obligatione procedit, secundum ipsum. † Quibus adde, quod etiam si in aliquo oppido, vel ciuitate vfu esset promittendi arras, prout hic Ciuitatenf. nihilominus promissio arrarum procedit ex causa voluntaria partium conuenientium: non verò ex necessa-

necessaria, quandoquidē ab initio contractus fuit voluntarius, licet ex post facto sit necessarius. l. sicut ab initio. C. de action. & oblig. tradit latē Auendañus
 24 respons. 13. num. 6. † vbi quodd duplex est necessitas: vna precisa, quæ de iure, vel de facto infertur, cui resisti non potest: altera causatiua, seu potius voluntaria, in qua quis seipsum spontē ponit: in quo genere sunt omnes ineuntes contractus: nam à principio sunt voluntarij, postea verò efficiuntur necessarij, vt in dict. l. sicut ab initio: imò quidquid fit ex conuentione, licet postea dicatur necessarium, est tamen voluntaria necessitas, quia à lege non est inducta, vt ibi latius probat.

15 † Sed per nullam legem sponsus, aut maritus obligatur ad arras promittendas sponsæ, vel vxori, vt patet ex ipsis legibus de promissione arrarum agentibus, sed tantum datur ei facultas eas dandi, vel promittendi intra decimam partem suorum bonorum, & non plus, præcipuè ex. d. l. 1. fori. & nostra. l. 2. ibi: *La ley del fuero que dispone, que no pueda el marido, &c.* ergo si vir eas det, aut promittat ex conuentione, voluntariè id facit, non verò necessitate precisa coactus: secus quàm in dote, quã pater filiæ dare tenetur, vt in. l. fin. cum simil. C. de dot. promiss. Dos igitur meritò quòd in legitimam computetur, sicut donatio propter nuptias filio facta, vt in. l. 29. Taur. hodie. l. 3. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg. arræ verò tanquam voluntariè, & nullo iure cogente promissæ, ex quinto, sicut cæteræ voluntariæ donationes, deducendæ videntur.

Secundò & principaliter hæc secunda opinio probatur: quoniam etiam si donatio arrarum non esset pura & liberalis, sed remuneratoria, vt probauimus
 16 supra, † adhuc tamen donatio remuneratoria de quinto est deducenda, si ipsa extraneo fiat: si verò descendenti legi-

timo, ex tertio & quinto, in quibus potuit à parète meliorari, nisi quoties merita sunt talis conditionis, quòd donans in iudicio posset pro eis conueniri: quia tunc dicitur debitum, & ideò non computabitur in tertio & quinto, sed ex corpore hæreditario tanquam æs alienum deducendum erit, vt latē resoluius plures citando authores hoc tenentes in nostro tractatu de iuramento confirmatorio. l. p. c. 5. num. 24. & 25. Et post nos idem concludit Andreas Angul. vbi supra num. 13. & 14. & nouissimè Doctor Azeued. in. l. 12. tit. 6. hoc lib. 5. nou. Coll. Reg. num. 20. † Sed si sponsus sua voluntate, & conuentione inter partes inita, nullas promitteret arras tempore matrimonij contrahendi, nec postea, nullo iure compelli posset in iudicio ad eas promittendas, vel soluendas, vt prædiximus: & probat Ayora de partit. c. 7. num. 32. ibi: Nam arræ: ergo non est debitum necessarium: & quamuis esset donatio remuneratoria in præmium virginitatis, aut compensationem dotis, deducendæ sunt ex quinto bonorum, non verò ex corpore hæreditario prædicta: quod indistinctè in terminis nouissimè probat Doctor Azeuedus vbi supra in dict. l. 12. num. 4. 5. & 6. dicens ita tenere Anton. Gammam in decis. Lusi. 308. num. 14. quid tenendum?

Ego profectò, omnibus rectè pensatis & consideratis censeo, atque ita respondi, distinguendum esse in hunc sanè modum.

18 † Aut enim promittens, vel donans has arras tempore quo duxit vxorem, arrasque promissit, hæredes necessarios non habebat, sed erat liber, poteratque de suis bonis liberè disponere, sed postea liberos suscepit: & in hac specie arræ datæ, vel promissæ non sunt imputandæ in quintum, nec ex eo deducendæ, sed ex corpore hæreditario tanquam æs alienum: & ita nihilominus
 eis

eis non obstantibus, poterit maritus in vita vel in morte de integro quinto prohibito disponere: quod deducetur ex cumulo bonorum secundum tempus mortis post deductas arras. Sicque in huiusmodi quinto non sunt cõputandæ, nisi fraus & machinatio probeatur, quæ in dubio non præsumitur. Quod probatur, quia cum promittens arras eo tempore nullos hæbeat hæredes necessarios descendentes, vel ascendentes, & bona fide hac lege contraxerit matrimoniū,
 19 licet initium voluntarium fuerit, nihilominus tamen eius mens & intentio in huiusmodi contractu, potius dirigitur naturali affectu suscipiendorum filiorum, quos postea hoc medio suscepit, quam eorum fraudandi causa, quos non habebat, & habere desiderabat, atque intendebat. Accedit præterea, quod forsitan aliàs non inueniret condecentem vxorem, si arras non promitteret, aut daret attenda consuetudine patriæ, & ideò eas promissit, aut dedit, in remunerationem dotis, virginitatis, aut nobilitatis spõsæ: quæ omnia in hac specie vbi sponsus nullos habebat hæredes necessarios, quibus nocere posset, rectè conuincunt, cum in bonum naturale tendant, vt est procreatio liberorum, vt sicut cætera debita ex causis onerosis etiam voluntariè à principio contracta, ita hoc arrarum ex corpore hæreditatio tempore diuisionis bonorum defuncti iudicio familiæ eriscundæ deducatur: quia reuera dici non potest omnino gratuita, & libera donatio: nec talis, vt postea susceptis liberis, in quinto bonorum tantum valeat, & cõputetur & ad id redigatur, sed habet quid plus, quamuis non omnino necessaria, hoc est, à lege præcepta fuerit. Accedit præterea, quod promissio, & donatio arrarum à legibus huius regni est permessa, dum tamen decimam bonorum eas promittētis non excedat: & rursus liberis postea susceptis, alijs legibus

eorum parenti conceditur facultas de quinto bonorum suorum, vt libuerit disponere. Diuersis itaq; legibus huius regni, & ex diuersis causis, hæc dux dispositiones, vna videlicet, decimæ partis bonorum ex causa arrarum, altera quinti ex alia quacumque causa cuiuslibet homini permittuntur, nec vna alteri aduersatur, aut derogat, nec est eadem, sed diuersa. Cõpatiuntur ergo inter se, ac si vna eademque lege ambæ completerentur. † Nec his obstat. l. 28. Taur. hodie. l. 12. tit. 6. hoc lib. 5. sic disponens: *La ley del fuero, que permite, que el que tuuere hijo, o descendiente legitimo, pueda hazer donacion hasta la quinta parte de sus bienes, y no mas: y la otra ley del fuero que ansi mismo permite, que pueda mandar, teniendo hijos, o descendientes legitimos a tiempo de su muerte, la quinta parte de sus bienes, se entienda y platique, que por virtud de la vna ley, y de la otra no pueda mandar el padre, ni la madre a ninguno de sus hijos, ni descendientes mas de vn quinto de sus bienes en vida ni en muerte.* Hæc enim lex imprimis diuersa est à nostra specie, quoniam non loquitur in terminis arrarum, neque mentionem facit earundem legum fori de quibus supra, sed vnus tantum earum, illius nempe, quæ permittit in morte meliorare vnum ex filijs, vel nepotibus in quinto: altera verò est diuersa à nostra, quia loquitur de illa, quæ permittit in vita donare filio, vel descendenti legitimo, quintum bonorum. Colligitur ergo manifestè ex hoc, illam. l. fori de qua in nostra quæstione agimus, quæ permittit sponso, vel marito dare in arras, vsque ad decimam partem suorum bonorum, in dispositione dict. l. 28. Tauri minimè esse comprehensam, sed potius ab eadem videri exclusam, nempe vt quòd virtute dict. l. primæ fori de arris loquentis, promissum aut datum fuerit nomine arrarum, dum tamen iuxta eius præceptum & formam
 decimam

decimam partem bonorum eas promittentis, aut dantis non excedat, non sit computandum in prædicto quinto, sed ex corpore hæreditatis deducendum. Præterea & secundò, præd. l. 28. Tauriloquitur in eo, qui tempore donationis habebat filium, vel alium descendente legitimum, cui fecit præd. donationem, illi enim fieri poterat intra quintum: cæterum prouidet lex illa, atq; sanxit, ne ex pluribus donationibus gratuitis, cæteri filij debitis suis legitimis defraudentur: nempe ne virtute huius. l. fori, permittentis fieri in vita huiusmodi donationem filio, vel alij descendente legitimo, & alterius. l. eiusdem fori, quæ in morte idem permittit, legari aut donari possit ultra vnum quintum: at verò nos agimus in eo homine, qui tempore promissionis arrarum nullum habebat filium descendente, aut ascendente legitimum: sed potius volebat filios suscipere, & vt eos licite haberet, voluit matrimonium in facie Ecclesiæ contrahere, illudq; contraxit conuentione arrarum inita in fauorem sponsæ in præmium suæ virginitatis, aut nobilitatis & dotis remunerationem, vt matrimonium secum contraheret ad liberos procreandos, & ad cætera bona matrimonij. Diuersus igitur casus est hic, à casu. d. l. 28. Taur. vnde nimirum si diuerso iure censeatur. Tertio considero diuersitatem inter eos, quòd d. l. 28. loquitur in duabus, aut pluribus donationibus liberalibus, & pure gratuitis descendentebus factis: nos verò agimus in vna donatione remuneratoria, ac penè necessaria, si non precisa, facta tempore quo donans liberos non habebat, & altera gratuita: illa igitur merito vt de corpore hæreditario deducatur: hæc autem de quinto. Deniq; & quarto d. l. 28. Taur. generalis est, & generaliter loquitur: ad casum igitur præcedentem specialem promissionis arrarum trahi non debet, nec illam corrigit, iuxta glos.

in. l. 3. C. de silent. lib. 12. in verb. Decurionibus, * communiter vbiq; celebratam & approbatam, vt in alijs pluribus locis docuimus.

20 † Vltimò huic primo membro nostræ distinctionis non obstat. l. si vnquam. C. de reuoc. donat. & l. 8. tit. 4. p. 5. vbi quòd si quis cum filios non haberet, donauerit extraneo etiam liberto omnia bona sua, vel partem aliquam, & postea ei filij nascantur, donatio in totum reuocatur ipso iure: de quo latè agimus in nostro tractatu de iuramento confir. 1. p. cap. 9. per totum: vbi nu. 17. & 18. quòd * hodie in nostris Regnis Hispaniæ reuocabitur, nò quidem in totum, sed pro quatuor partibus, remanente quinta parte, donatario etiam extraneo: ergo ita videbatur dicendum in nostro proposito, vt arræ datæ, seu promissæ ante liberos susceptos, natiuitate eorum reuocentur ad quatuor partes ex quinque bonorum parentis, quæ sunt legitima filiorum, iuxta leges huius Regni, & pro quinta tantum validæ remaneant: & sic quòd in quintum imputentur, non verò de corpore hæreditario deducantur contra supradict. primum membrum, & casum nostræ distinctionis.

21 * Respondemus namq;, obiectione præmissam procedere in pura & mera donatione, gratuito & liberaliter facta: secus in huiusmodi remuneratoria, vt patet ex supradictis, & deducitur latè, ac pbat plures citas Tiraq. in. d. l. si vnquam. verb. donatione largitus. num. 12. cum seqq. nos verò agimus in datione arrarum, quæ non omninò gratuita est, sed respectiua & propè onerosa, quandoquidem in præmium virginitatis & remunerationis dotis fit, & ob causam matrimonij contracti, vel contrahendi. Lex igitur generalis, veluti. d. l. si vnquam. cum similibus (vt dicebamus) in proprijs donationibus loquens, trahenda non est ad casum specialem arrarum. l. fori

fori de impropijs donationibus loquētis, prout est remuneratoria, quæ non est mera, simplex, gratuita & propria donatio, sed potius quædam permutatio, remuneratio, compensatio, & vt titulus onerosus, vt in. l. Aquilius Regulus. cum materia. ff. de donat. & probat bene Tiraquel; vbi sup. nu. 11. & cum his finitur hic primus casus nostræ distinctionis. * Aut verò promittens, vel dans arras (& nunc in trat secundus casus distinctionis) eo tempore hæredes necessarios, putà descendentes legitimos ex primo matrimonio, aut ascendentes huiusmodi habebat, quibus fiat præiudicium per promissionem vel dationem arrarum, si ultra eas posset etiã maritus idèq; pater disponere de quinto vel tertio, & hoc casu arræ prædictæ computandæ erunt in quintum vel tertium respectiue, vt remaneat integra & non diminuta, aut defraudata legitima in aliquo descendentebus vel ascendentebus prædictis: quia etsi dicta promissio, aut datio arrarum, non sit propria donatio, sed impropria, vt pote remuneratoria & ob causam vt prædiximus, nihilominus tamen non omninò procedit ex causa onerosa precisa & necessaria, sed potius voluntaria: & quicquid sit, denique in hac specie promittens vel dans arras non est liber, cum habeat hæredes necessarios, quibus præiudicare minimè potest, iuxta. ll. huius regni ultra quintum & tertium respectiue: & constat de verò & actuali præiudicio, si ultra arras vellet quoque de quinto vel tertio in præiudicium suorum descendentebus vel ascendentebus respectiue disponere, & propterea donatio etiam remuneratoria (nisi contineret debitum pro quo donans in iudicio posset conueniri) in quinto computatur, vt prædiximus: sed arræ in proposito non sunt huiusmodi, igitur, &c. Sed & pro hac opinione adduco tex. expressum & ineuitabilem, à nemine prius, quod viderim, in hoc expensum in. l. hac

23 edictali. in princip. præcipue in versi. ita tamen. C. de secund. nupt. tibi deciditur, quòd coniux transiens ad secunda vota, non potest vilo titulo plus relinquere in vltima voluntate, nec dotis aut antenuptialis donationis nomine inter viuos conferre quàm vni ex filijs, cui minus reliquerit, & quòd ultra reliquerit, ipso iure rescatur, & inter liberos æqualiter diuiditur: ita tamen vt quarta pars, quæ eisdem liberis debetur ex legibus (hoc est legitima) nullo modo minuatur, nisi ex causis, quæ de inofficioso excludunt querelam: sed per leges huius regni omnia bona parentum sunt legitima filiorum; excepto quinto, de quo pater liberè disponere potest etiam inter extraneos, & de tertio in fauorem filiorum: & omnia bona filiorum, deficientibus descendentebus legitimis, sunt legitima parentum, excepto tertio: ergo arræ in præd. specie, quæ iuxta legem Partitiæ in Hispania successerunt in locum donationis ante nuptias siue propter nuptias, vt prædiximus, de qua loquitur dict. l. hac edictali. in quinto bonorum parentis habentis liberos ex primo matrimonio, quibus debeat legitimam, imputandæ necessariò sunt, ne in legitima eorum præiudicium fiat, ex dict. l. hac edictali, quæ profectò in hoc ponit gladium ad radicem. Quòd etiam eadem ratione dicendum est in tertio respectu parentum: cum ipsis ita debeat legitima, sicut descendentebus legitimis, vt in. l. scripto. ff. vnd. lib. & in. l. nam & si parētibus. ff. de inoffic. testam. cum simil. Et hæc legitima parentum ad duas tertias partes bonorum filiorum præcisè redacta est per. l. 6. Taur. hodie. l. 1. tit. 3. lib. 5. nou. Collect. Reg. & in terminis ex supradictis (excepta d. l. hac edictali) hanc distinctionem probarunt, & tenent in vtroq; membro. D. Spin. vbi s. nu. 94. cum seqq. & Angul. etiã vbi s. nu. 17. vbi nu. 18. ampliat, vt quo casu iuxta supradicta arræ sunt à filio vel extraneo

computandæ in quintum sibi relictum: eodem casu erunt etiam ab ipsa vxore: & præfatam distinctionem & resolutionem censeo esse verissimam & tenendam in iudicando & consulendo: quicquid contrarium teneat Azeued. vbi s. & in l. 2. nu. 30. tit. 2. hoc lib. 5. eamq; sequuti fuimus in * praxi duo iurisconsulti in arbitros electi à parentibus in casu contingenti, quo promittens arras secundæ vxori habebat filios legitimos ex prima prædefuncta: iudicauimus enim, arras prædictas de quinto legato ab eodem marito vni filio secundi matrimonij, deducendas esse, nõ verò ex corpore hæreditatis in præiudicium filiorum legitimorum præcedentis matrimonij. Quod etiam comprobatur ex nostra opinione in similibus terminis, nempe in sponso vel marito habente filios ex alio præcedenti matrimonio, donante sponsæ præsentis iocalia & vestitus vitra octauam partem dotis in præiudicium filiorum prioris matrimonij, tenuimus enim, hæc donationem vestituum & iocalium in præiudicium quatuor partium legitimæ filiorum, non firmari iuramento, vt deduximus in nostro tractatu de iuramento confirm. prima parte, cap. 14. nu. 2. & 15. ergo idem eadem ratione in arras dicendum est, licet ibi de eis non simus loquuti: aliud inaduerter existimante Azeued. vbi s. d. nu. 30. Rursus iuxta eiusdem distinctionis primum membrum * iudicatum accepimus in regali cancellaria Pinciana, in homine libero, qui non habebat hæredes necesarios: promiserat enim arras suæ sponsæ, & fuit iustum, vt deducerentur de corpore hæreditatis, non verò de quinto.

¶ Vltimò antequã ab hac materia arrarum me expediã, illud addam: qd post nostra priora commentaria in hunc lib. 5. nouæ Collect. Regiæ, in lucem prodierunt alia conciuis nostri in eundem lib. D. Azeued. qui super l. 3. huius tit. 2. num. 2. agens de illa quæst. quam nos illic quæst.

18. examinauimus, tenet indistinctè cum Roder. Suarez & sequacibus cõtra Tellũ Fernandez, & nos ibidem, mulierem non solum quæ ad secundas nuptias trãsiuit, sed nec etiam, quæ ad eas non peruenit, posse aliquem filiorum meliorare in arras, & à fortiori generalem meliorationem tertij & quinti arras: minimè comprehendere, sed cætera tantum eius bona, his exceptis: quod iterum latius præsequitur in additione quæ est in fin. præd. sui libri; nos sæpe citans in contrarium: cuius fundamenta sunt.

Primũ, quòd nostra hæc. l. 3. casum magis difficilem & dubium decidat, nempe, quoties mulier nullos filios reliquit: ergo quando eos habet, absq; dubio nõ potest de arras disponere, sed filijs æqualiter reseruantur: melioratio igitur fieri tunc temporis non potest, & sic lex nostra expressa est pro opinione Roderic. Suarez, & sequacium.

Secundũ argumentũ à contrario sensu nostræ. l. dum loquitur permissiue, quãdo non extant filij, ergo eis extantibus, fieri non potest melioratio in arras.

Tertium, quia si aliud diceremus, lex nostra illusoria esset.

Quartũ, quia nostra opinio, dũ probauimus generalè meliorationè arras comprehendere, videtur cõtra nostrã. l. tertiam.

Quintum, quia si mater, quæ trãsiuit ad secundas nuptias, meliorare non potest aliquem filiorum in arras, vt nos fatemur, ergo nec etiam si ad eas non trãsierit, vt ipse latius nititur considerare.

Sextum & deniq;, quia diluere nititur certo modo considerationem. l. 52. Taur. pro nostra opinione à nobis factam.

His tñ nõ obstantibus, imò eis visis, verior reddit profectò atq; efficitur nostrã & reliquorũ sententia affirmatiua in matre, quæ ad secundas nuptias nõ trãsiit, ex fundamentis s. à nobis adductis: quæ profectò solidissima sunt; cõtraria verò minimè, nec vrgètia, sed potius inefficacia.

Non

Non enim obstat primum, quia fate-mur legem nostram decidere casum magis dubium: attamè id facit respectu excludendi maritum: nempe, *Que si la muger no touiere hijos del matrimonio en que interuiniere promission de arras, sino dispusiere expressamente de las dichas arras, que las aya el heredero, o herederos della, y no el marido, ora la muger aya hecho testamento, o no:* quod secus antea erat, vt patet ex traditis per Palat. Rub. in repet. rubricæ de don. inter vir. & vxor. §. 27. num. 1. At verò nos hïc de hoc non agimus, sed an possit mulier quæ ad secundas nuptias non trãsiit, meliorare aliquem ex filijs in arras: quem casum nullo modo lex nostra decidit expressè, nec tacitè voluit decidere; nec eius mentis fuit, vt de hoc loqueretur, aut aliquid sentiret: & sic immeritò, atque sine pondere affirmatur esse expressam contra nos, & pro opinione Roder. Suarez.

Ad secundum respondemus eodè modo, videlicet quòd præcitatus author nõ perpendit veram mentem nostræ. l. quæ loquitur respectu mariti excludendi à petitione arrarum, quando non extant filij illius mariti: non verò respectu facultatis meliorandi, cum his deficientibus, cesset materia meliorandi: melioratũ enim dicitur & cadit inter filios.

Ad tertium respondemus, ipsum iam cessare ex supradictis, quia etiam si aliud dicamus, prout dici debet, non est illusoria nostra. l. multum em̃ proficit respectu mariti excludendi.

Ad quartũ dicimus quòd nullo modo opinio nostra est contra hanc. l. tertiam. cũ vt prædiximus, ipsa non agat vllò pacto de melioratione tacitè nec expressè.

Quintum est parui, seu verius nullius momenti: * quia mulier secundò nubès, non solum in arras, sed etiam in omnibus bonis, quæ quomodolibet habuit ex bonis prioris mariti, etiam successione filij, tantum habet vsufructum, proprietas

verò applicatur statim ipsis filijs. l. foemina. C. de secundis nupt. non tamè potest alienare, auth. ex testamento. C. eodem tit. nec in eis meliorationem facere vni ex filijs. d. matrimonij: talia namq; bona omnibus filijs illius matrimonij æqualiter deferuntur, vt in auth. lucrum. C. de secundis nupt. vbi Bald. notat. qd vbi lex disponit, homo disponere non potest: idem est in marito ex l. 4. tit. 1. hoc lib. 5. quæ est. l. 15. Taur. vbi hoc notat, & latè probat Anton. Gom. nu. 3. & Molin. lib. 2. de Hispan. primog. c. 10. nu. 59. & Angul. hic glos. 1. nu. 11. At verò si mulier nõ transeat ad secunda vota, vere est domina arrarum, quæ sibi in præmium suæ virginitatis, vel nobilitatis à marito promissæ & datæ fuerunt: vnde etiam si liberos habeat, tanquam de bonis proprijs poterit de eis disponere, sicq; in eis meliorare aliquem filiorum. Quinimò & eadem ratione generalis renunciatio eas comprehendet; quia arræ sunt bona propria mulieris, tam in vsufructu, quàm in proprietate, dum non trãsit ad secunda vota: si verò ad ea trãserit, tenetur reseruare eas quoad proprietatem filijs prioris matrimonij, & solum sibi remanet vsufructus liber: meritò igitur quòd in hac specie, non possit meliorare in arras aliquem filiorum prioris matrimonij, cum tũ iure inter eos sint æqualiter diuidendæ: at verò quando nõ trãsit ad secundas nuptias, quia domina est proprietatis & vsufructus simul, id rectè facere potest.

Sextum & vltimum non obest, quoniã cum. l. 52. Taur. electionè dederit viduæ eligendi arras, aut iocalia, eiusdem qualitatis vtraque facere visa fuit, cum equiparatio generalis sit: præmaximè cum nulla lege caueatur contrarium in arras, saltem quæ vigorem. l. habeat: nec quòd. d. l. 52. Taur. dum de iocalibus loquitur, disponit quòd sint mulieris, de arras verò minimè: quia si de iocalibus id expressit, fuit, quia lex illa ad hoc principaliter de-

Gg 2 cidendum

cidendum venit, vt constat ex toto eius tenore: non verò de arris, cuius sint; id namque decisum extat alijs legibus, nēpe esse mulieris: sed agit. l. illa præcipue tantum respectu electionis vtriusque, quando in matrimonio fuerunt arræ constitutæ. Cū ergo nulla sit lex vigens, quæ declaret, arras esse filiorum quoad proprietatem, muliere ad secundas nuptias non transeunte, nihil est quod ex. d. l. 52. Taur. colligi possit contra nos, sed potius pro nobis, vt prædiximus.

Destructis igitur fundamentis edificij, & sic opinionis contrariæ, corrui & ipsum edificium superimpositum, vt in. c. cum Paulus prima quæst. 1. & in. l. legi. ff. de except. rei iud. & in. l. origo. ff. quod vi aut clam: qua ratione in simili vtitur Aymon Crauet. consi. 91. nobilis Ioānes in fin. & alibi, prout eum refert & sequitur Beccius consi. 3. num. 25. Sed neq; auctoritas Palatij Rubei. d. 5. 27. num. 1. in contrarium allegata nobis nocet, quia non tenet contrarium, saltem expressè: licet enim dicat quòd si filij supersint, mulier non possit disponere nisi de quarta arrarum, quam potest distribuere pro anima sua: aliæ vero partes remanent filijs, vt in. l. 1. tit. 2. De las arras, lib. 3. Fori, per hoc tamen non tollitur facultas alijs legibus eiusdem Fori, & Tauri concessa meliorandi vnū ex filijs in tertio & quinto bonorum suorum: quòd si hoc cessaret, denique lex illa Fori, vel est intelligenda in muliere transeunte ad secundas nuptias, vel cum legis vigorem nō habeat, non est seruanda, vsu non probato, vt respondimus vbi sup. Rodericus prætereā Suarez, qui contrariæ sententiæ primarius & principalis auctor citatur in hac specie nostræ sententiæ, quando mulier non transit ad secundas nuptias, dubius est; vt patet ex ipso in versic. circa hoc, ibi. Et per ista hæc pars videtur mihi sustentabilior, tamen non assero determinatè. Denique Angul. minus rectè

ab eodem auctore citatur pro sua opinione, cum nostram, & Telli expressè tenent.

QVÆST. XLIIII.

SVMARIA.

- 1 *Lex 52. Tauri, hodie. l. 4. tit. 2. lib. 5. nou. Collect. Reg. an habeat locum quando osculum, vel copula præuenit donationem iocalium? & numeris sequentibus num. 2. pars affirmatiua probatur.*
- 3 *Sponsa ex cōmuni vsu loquendi in his regnis semper dicitur ante velationem, postea verò dicitur vxor.*
- 4 *Argumentum à contrario sensu summi non debet in correctionem iuris communis.*
- 5 *D. l. 52. intellectus.*
- 6 *Legis pars sequens dubia, declaratur per partem claram eiusdem. l. præcedentem.*
- 7 *Osculis aut copula interuenientibus ante contracta sponsalia, licet postea ipsa celebrentur, nihil ex sponsalicia largitate lucratur sponsa virtute priorum actuum venereorum.*
- 8 *Sponsus si miserit mundos muliebres sponsa absentis, & ipse prius accessit quàm nuntius, eamq; osculatus fuerit, vel carnaliter cognouerit, deinde accesserit nuntius & sponsa dona tradiderit, nihilominus locum habet distinctio dictæ. l. 52. Tauri.*
- 9 *Distinctio. d. l. 52. non procedit in donatis sponso ab sponsa.*

Quæst.

Quæst. XLIIII.

In. l. 52. Tauri, hodie. l. 4. tit. 2. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Lex. 52. Tauri, hodie. l. 4. tit. 2. lib. 5. nou. Collect. Regiæ, an habeat locum, quādo osculum vel copula præuenit donationem iocalium?



Vzro. Hac. l. cauetur quòd per osculum spōsa lucretur medietatem iocaliū ab sponso donatorum; per copulā verò omnia iuxta tenorem & formam eiusdem legis. Quid si inter sponfos interuenit osculum vel copula antequam hæc donatio fieret & postea ipsa donatio & spōsalitia largitas sequatur, an habeat locum dispositio huius. l. vel requiratur q̄ præcedat donatio præfata; ad hoc vt procedat decisio nostræ legis? Et in hoc videtur primò, dicendū, quòd si osculum vel copula præcedat, & donatio sequatur, nihil horum lucretur sponsa, & sic quòd non habeat locum nostra lex, ex eademmer. l. ibi. *Gane si el esposo la ouiere besado, la mitad de todo lo que el esposo le ouiere dado antes de consumido el matrimonio.* & iterum in versic. *Pero si qualquiera dellos muriere despues de consumido el matrimonio, que la muger y sus herederos ganen todo lo que siendo desposados le ouo el esposo dado, &c.* Et in terminis per prædicta ita tenet D. Castell. in dict. l. 52. Taur. in glos. *antes de consumido*, ibi, ex quo habes, & Palat. Rub. ibi num. 2. in fine dicēs, quòd sicut non valet donatio facta vxori iam traductæ, sic nec sponsæ carnaliter cognitæ, quæ veritate inspecta propriè dicitur vxor. Idem tenet Gomez Arias etiam ibi num. 20. & sequitur Gregor. Lopez in. l. 3. in glossa *besado*, tit. 11. part. 4. & huic opinioni se subscribit nouissi-

me Ioann. Marienç. in præsent. l. 4. glos. 3. num. 2. dicens, quòd est * communior, & tenenda, & quòd hoc videtur veriùs, & receptius, sequitur idem glos. 6. nu. 3. ut Ego verò minimè possum acquiescere huic sententiæ, sc̄t. pullosa enim distinctio est prædicta, ac difficile scitu, an præcesserit, nec ne; copula donatione; & ita nunquam vidi in praxi ad hoc atteri, sed indistinctè iuxta nostram legem responderi in vtroque enim casu militat ratio fundamentalis eiusdem, de qua per Anton. Com. ibi num. 4. in versic. pulchrum tamen: Prætereā licet præcederet copula, nihilominus tunc temporis credendum est in mente habuisse sponsum donare sponsæ prædicta iocalia: vnde donatio subsequuta esset executio prioris volū ratis, sed libidine incensus incepit à copula, & in præmium & remunerationem huius beneficij recepti, hoc est, coitus admisi, censetur donasse. Tandem quia in his regnis ex * cōmuni vsu loquendi semper sponsa dicitur & vocatur ante velationem & benedictiones Ecclesiæ, & cōmuniem habitationē, sit cognita, vel non: post prædictas verò solennitates propriè vocatur vxor, vt est notum & fatentur Doctores statim citandi: sed lex nostra loquitur in sponsa, ergo indistinctè est intelligenda. Deniq; & peremptoriè hæc pars probatur in nostra eadem. l. in versic. *pero si*, supra relato, ibi, *Ganen todo lo que seyendo desposados le ouo el esposo dado.* Ecce ergo. l. expressam decidentem, quòd sponsa per copulā lucretur indistinctè omne q̄ sibi ab sponso donatum fuerit tempore quo fuerūt desponsati, & sic ante velationem. Nihil igitur interest quòd ante vel post copulam donetur, dummodo contractis iam sponsalibus tempore quo fuerunt desponsati ante velationem donatum sit: nam quod lex non distinguit, nec distinguere oportuit, nec nos distinguere debemus, præcipue vbi eadem militat ratio, vt sunt

lura vulgaris, & in terminis ita tenet expresse contra Castell. Anton. Gomez in dicta. l. 52. Taur. num. 6. per totum, quam opinionem sequitur Auendañ. in prima parte cap. 15. præ. num. 5. Sequitur etiam & dicit veriorum Ayora. de partit. prima parte cap. 7. num. 37. & refert, ita * communiter omnes consentire, ex Anton. Gomez vbi supra, Matienç. dict. glos. 3. in princip. quâuis ego hæc verba apud Anton. Gomez non inueniam. Nihilominus tamen hanc opinionem veriorum, & literæ nostri text. magis consonam, ac proinde tenendam censeo: præmaximè cum præd. authores eam probauerint.

Tota difficultas pendet ab intellectu illorum verborum nostræ. l. quibus prioris opinionis authores nituntur, nempe, *Gane, si el esposo la ouiere besado, la mitad de todo lo que el esposo le ouiere dado antes de consumido el matrimonio*: videtur ergo quod datum post consummatum matrimonium, minimè lucretur, argumento sumpto à contrario sensu, quod est fortissimum argumentum in iure. Sed nihilominus respondemus hoc argumentum sumi non posse in proposito contra decisionem generalem nostræ legis statim sequentem, qua expresse generaliter probatur contrarium in vers. præcitato: *Pero si, ibi, Todo lo que seyendo desposados le ouo el esposo dado*: non enim, vbi lex de copula principaliter agit, repetit nec requirit quod sit datū ante consummationem matrimonij, sed potius decidit, quod sponsa lucretur, omne quod sibi ab sponso donatum fuerit indistinctè quocunque tempore, dum tamen datum fuerit cum ipsi essent desponsati, hoc est, ante velationem: ergo id lucrabitur, siue copula præcesserit siue subsequatur: * & argumentum à contrario sensu sumi non debet cum inde induceremus legis, aut iuris communis correctionem, vt probat text. in cap. à nobis *el segundo de sententia excommunicat.*

vbi Abb. eum in hoc expendit & sequitur ibi Felin. probat etiam text. in l. fin. §. filij familiars. C. de bon. quæ lib. iuncta .l. penultima. C. qui testamen. facer. poss. glos. vnic. in cap. vnic. de ætat. & qualit. ordinan. lib. 6. & in cap. significasti de foro compet. & in Clementina prima. verb. obseruare. de sentent. excommunicatas refert & sequitur, hoc declarans Euerard. in topic. legal. loco quarto. à contrario sensu in secunda limitatione: est communis secundum Doct. Molinam lib. 3. de Hispan. primogen. cap. 3. numero. 33.

* Non obstant. modò priora verba contraria nostræ. l. ibi, *La mitad de todo lo que el esposo le ouiere dado antes de auer consumido el matrimonio*: hæc namque non tam iuris mysterium, vt patet ex vers. sequenti iam supra expenso, quam facti contingentiam, atque narrationem casu factam continent, in eum nempe sensum, vt distingueret osculum à copula; quasi velit text. dicere quod per osculum lucratur sponsa dimidietatem donationis factæ ante consummationem matrimonij: nã per copulam, hoc est, per consummationem matrimonij, lucratur totum, vt infra in dicto versic. *Pero si*. Itaque verba illa, *antes de consumido el matrimonio*: non sunt referenda ad donationem, sed ad orationem priorem, nempe quod per osculum ante consummationem matrimonij lucretur sponsa dimidietatem *de todo lo que ouiere dado el esposo*. Et licet hæc expositio videatur quodammodo literam. l. permutare, cum potius esset dicendum, prout iacet esse intelligendam, ac sic quod referantur præd. verba ad orationem proximè immediatè præcedentem: attamen, licet hoc in ordine literæ verum sit, in ordine tamen intellectus non est absurdū, quod prædiximus; præmaximè vt euitemus correctionem dispositionis eiusdem legis generalis postea sequentis in dicto versic. *Pero si*, sequita

- 6 quata copulâ: † quando enim pars legis sequens est clara & præcedens dubia, vna per alteram declaranda est argumento. l. 1. & ibi Doctores. ff. de rebus dub. latè Matthæus de Afflict. decisi. Neapol. 375. num. 1. Idè in instrumentis probat post alios Beccius consi. 41. num. 4. & 17.
- 7 & consil. 88. num. 41. lib. 1. * quod si osculum vel copula ante contracta sponsalia interuenerint, tunc ex eis nihil sponso lucrabitur de donationibus postea contractis sponsalibus factis, vt bene probat præd. authores & eos referens Matienç. dicta glos. 3. num. 3. & ante eum Couarr. lib. 4. de sponsal. prima parte cap. 4. §. 1. num. 14. quod sequor, nisi postea contractis sponsalibus, iterum osculum vel copula interuenerit: tunc namque seruandam censeo dispositionem nostræ. l. nec enim nocere debet osculum vel copula præcedens sponsalia, quia vtile per inutile vitari non debet, iuxta regulam iuris.
- 8 * Ex quibus omnibus infertur, quod si sponsus miserit mundos muliebres sponsæ absenti, & ipse prius accessit, eamque osculatus fuit, vel carnaliter cognouit, deinde peruenit nuntius & sponsæ dona tradidit, nihilominus locum habebit dispositio nostræ. l. nempe vt sponsa per osculum lucretur dimidietatem eorū, & per copulam omnia: tum attenda secunda opinione supra dicta veriore & tenenda, tum etiam quia iure nostro Regio, quomodocumque appareat de voluntate obligandi, remanet quis obligatus, vt in l. 2. tit. 16. hoc lib. 5. sed in hac specie sponsus voluit donare sponsæ, quæ ei per nuntium miserat statim quod nuntio tradidit præd. vestes seu iocalia, ex eo igitur tempore manet obligatus, ex tuncq; valet donatio sequuta acceptatione sponsæ absenti, & ita indistinctè tenendum esse censeo: tametsi Castell. in dicta. l. 52. verbo *Le ouiere dado*, & Palat. Rub. ibidem num. 14. distinxerint

inter nuntium sponsæ & sponso, per quos missa fuerunt hæc sponsa, vt in primo casu, valeat statim donatio, in secundo vero non: hæc namque distinctio confunditur ex supradictis & aduersus eos cum nobis concurrat idem Matienç. in præfenti glossa. 4. num. 4. qui priorem opinionem in specie nostræ quæstionis principalis tenuerat.

† Vltimò illud in proposito obseruandum erit, distinctionem nostræ. l. minimè procedere in donatis ab sponsa sponso, hic enim osculo interueniente non lucratur dimidiam partem rerum ab sponsa donatarum, sed potius soluto matrimonio res donatæ ab sponsa sponso reuertuntur integræ ad eam, nisi copula interuenerit: ea enim interueniente confirmatur donatio per conditionis adimplementum, vt probat text. in l. si à sponso. versic. sponsa. C. de donat. ante nupt. & l. 3. tit. 11. part. 5. & l. 5. tit. 2. lib. 3. Fori, & tenet Palat. Rub. in dicta. l. 52. Taur. num. 13. & in repetitione rubricæ de donat. inter virum & vxor. §. 3. in fine, & ibi Castellus in glossa *Lo que el esposo*, & Anton. Gomez. num. 3. in versic. si vero donatio. Auendañ. dicto cap. 15. Præ. num. 3. & tenent Doctores * omnes secundum Matienç. in præfenti glossa. 4. num. 2. qui eos sequitur aduersus Gomez Arias in l. 50. Tauri, qui refragari videtur supra dictis, quando copula interuenit.

QVÆST. XLV.

SUMMARI A.

- 1 *Testamentum in scriptis, quod non potest valere vt testamentum in scriptis ex defectu solennitatis, an valeat vt nuncupatum, solennijs*

- 15 eius intervenientibus? & numeris sequentibus eligitur pars affirmativa in dubio, num. 2. & num. 8. & 9. agitur de eius intellectu.
- 3 Absurdum non est, quod in eadē scriptura servetur forma testamenti in scriptis & nuncupatiui.
- 4 Testator si adhibuerit solennitatem sufficientem ad utrumq; testamentum, valebit in utraq; forma.
- 5 Testamentum quod neutram solennitatem habet, non valet nec ut nuncupatiuum.
- 5 L. 5. Taur. circa fin. hodie. l. 2. tit. 4. lib. 5. nou. Collect. Reg. sensus & intellectus.
- 6 L. 1. tit. 1. part. 6. intellectus.
- 7 Forma inducitur in omnibus dispositionibus per clausulā annullatiuā.
- 10 Testari tantum in scriptis non ideo censetur quis, quod voluntatem suā testibus non esse notam voluit.
- 11 Testamentum in scriptis, valet ut nuncupatiuum, etiam si testes in eo contenta ignorauerint.
- 12 Rogitus tabellionis ad testamentum conficiendum non inducit necessitatem præcisam testandi in scriptis: etiam si testator postea in codicillis dicat se testamentum in scriptis fecisse, ut in num. 13.
- 14 In dubio quando non constat, quod testator se restrinxerit ad testandum in scriptis, etiam si ex i. so ordine testandi appareat, quod voluerit testari in scriptis, valet eius testamentum ut nuncupatiuum, si integra eius solēnitas interueniat, quæ tamen deficiat ad testandum in scriptis.

Secus si expressè se restrinxerit ad testandum in scriptis, & non aliter.

Testamentum contra voluntatem testatoris sustineri non debet aliter quam ipse voluerit.

Testator si expressit, ut suum testamentum valeat omni meliori modo quo valere possit, tunc si non habet solennitatem requisitam ad testamentum in scriptis, habeat tamen quæ sufficit ad nuncupatiuum, proculdubio valebit ut nuncupatiuum: & an hoc procedat, si à principio testator voluit se arctare ad testandum in scriptis tantum? nu. 18. Et quid, quando interpretatiuè ea clausula interfuerit? num. 19. Et quid si iuramentum appositum fuerit in testamento? num. 20.

Testatore dicente coram sufficienti num. testium talem scripturam vel le esse suum testamentum, licet coram testibus non exprimat nomen hæredis nec legata, si tamen non sit perfectum ut in scriptis, valebit ut nuncupatiuum: & num. 25. & 26. agitur de huius intellectu.

Sufficit testatorem implicite per relationem ad certam scripturam hæredum nomina expressisse, & quomodo hoc procedat, num. 23. & cautela datur ut hoc rectè fiat. numero. 24.

Testatore dicente in codicillis se prius testamentum in scriptis fecisse, non ob hoc rumpitur, quod a principio valuit ut nuncupatiuum, quia ut in scriptis valere non potuit.

Quæst.

Quæst. XLV.
In l. 5. Tauri, hodie. l. 2. tit. 4. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Testamentum in scriptis, quod non potest valere ut testamentum in scriptis, ex defectu solennitatis, an possit valere ut nuncupatiuum, si adsint eius solennia?



Varo. Hæc. l. 3. Tauri, hodie. l. 2. tit. 4. lib. 5. nou. Collect. Reg. ponit formam necessariam iure Regio ad valorem testamentorum in scriptis, & circa finem addit clausulam irritantem, dicens: *Los quales dichos testamentos y codicilos sino tuuieren la dicha solennidad de testigos, mandamos que no hagan fe ni praua en su xio, ni fuera del.* An testamentum in scriptis, in quo solennitas huius. l. integra non interuenit, habet tamen requisitam ad testamentum nuncupatiuum, valeat ut nuncupatiuum? Hæc profecto quæstio satis controuersa inter Doctores nostros est, difficilis atq; practicabilis: nostra tamen lex in verbis præcitatis videtur probare, quod in dubio, quando non constat quod testator voluit se astringere ad testandum in scriptis, vel nuncupatiuè, videatur se restrinxisse ad formam testandi in scriptis, atq; ideo nõ valebit ut nuncupatiuum. Quinimò & secundo idem videtur probare. l. 1. ibi, *La otra manera es, que dixen en Latin testamentum in scriptis, que quiere tanto dezir como manda que se haze por escrito, e no de otra guisa:* iuncta. l. 2. statim sequenti. l. 1. part. 6. quasi velit. d. l. 1. q. qui vritur forma testamenti in scriptis, eo ipso probatur velle testari in scriptis & non alio modo: & hæc videtur esse intentio

*communis Doctorum etiam iure communi in. l. hac. consultissima. §. per nuncupationem. C. de testam. ut inquit idem sequutus Greg. Lopez in. d. l. 2. glos. magna. ibi, *Mihiverò magis placet. Cuius opinionis quinq; fundamenta congerit Burgos de Paz in. l. 3. Taur. num. 1369:* quamuis eam non probet. Nihilominus tamen fecius in specie nostra vera & communis opinio est in contrarium, imò quod in re dubia valeat testamentum ut nuncupatiuum, licet in scriptis testator destinasset testari, quia non videtur se restrinxisse ad vnam formam testamenti, argumento. l. 3. ff. de milit. testamento: & hoc voluisse in dubio testatorem est præsumendum, ne actus subvertatur: quod vellet nemo vnquã præsumitur, ut in. d. l. 3. & in. l. Scruola. ff. ad Trebel. cum alijs quæ congerit Alciat. reg. 3. præsumptione. 34. Albert. Brunus de reb. dub. num. 56. Decius in. c. quoniam abbas nu. 5. vers. 2. limitatur. de officio deleg. & in. c. cum super nu. 12. vers. extra istos casus, eodem tit. & hæc est verior & *communis sententia, ut plures allegans eam sequutus testatur Menchac. de success. creat. §. 1. 1. vers. quod si talis, & eam probat ramiure communi quam Regio ibi à num. 3. cum seqq. & iterum. §. 14. nu. 112. & 113. Eandem sequitur & probabiliorè, atque * commune esse Doctorum placitum dicit Burgos de Paz vbi supra num. 1370. cum sequentibus & Grassus de success. §. testamentum. quæst. 10. nu. 1. sequitur etiam Ludou. Gozadin. cõsi. 3. nu. 4. 11. 16. & 27. & Matth. de Afflict. dicēs, ita fuisse obtentum in Neapolit. consilio decif. 143. col. vlt. num. 3. & prius decif. 69. num. 3. & plurimos referens cum * communi Matienç. in præfenti glos. 10. num. 3. Idem refert plures auctores huius opinio citans Francisc. Mantica. de coniect. vltim. volunt. lib. 1. tit. 7. num. 2. & Iulius Clarus lib. 3. recept. sentent. §. testamentum, quæst. 4. versic. sed quæro, quamuis

ibi, non rectè carpat Gozadinum: loquitur enim in terminis Barro. in .l. vltima in fin. ff. de iur. codicill. dum tenet quòd quando non constat quòd testator voluerit testari in scriptis, licet cœperit testari in scriptis, valet eius testamentum, vt nūcupatiuum, quia sumenda est semper illa interpretatio per quam actus valeat, nisi voluntas testatoris deficiat, & subdit ita sentire * omnes fere Doctores in hac materia loquentes: & reuera hæc secunda opinio est * cōmunis, vt patet ex præd. doct. oribus & eam sequitur & cōmunem dicit plures citans, & ab ea non esse discedendum, Simon de Prætis de interpretat. vltim. volunt. lib. 2. dubitatione. 2. solutione. 2. num. 15. cum seqq. pag. 191. cum sequē. non enim sufficit testatorem velle testari in scriptis, ad hoc vt deficiente forma testamenti in scriptis, nō valeat eius testamentum vt nūcupatiuum, si adsit solennitas sufficiens ad testamentum nūcupatiuum, nisi constet testatorem se restrinxisse ad testandum in scriptis, vt infra dicemus. Cum igitur de hoc non constiterit, in dubio, licet voluerit testari in scriptis, si ad hoc non se restrinxit, valebit eius testamentum saltem per iuris interpretationem vt nūcupatiuum, si eius voluntas adsit, vt actus valeat potius quàm pereat: & hoc est quod habet hæc secunda principalis opinio & sententia. Quæ etiam comprobatur: † quoniam absurdum non est quòd in eadē scriptura seruetur forma testamenti in scriptis & nūcupatiui, ad eò vt si vna species nō valeat, possit altera sustineri, quia hæ non sunt formæ repugnantes, vt senserunt Iacob. de Raben. Cyn. Alber. de Rosat. & alij, quos refert Mantica. vbi sup. & sequitur alios referens Gregor. Lopez in dict. l. 2. glos. magna in princip. vsque ad vers. sed quid in dubio, hoc intelligēs quando testator non se arctauit, vt vellet testamentum suum valere vt in scriptis, & Burgos de Paz vbi sup. nu. 1372.

4 † Vnde si testator adhiberet solennitatem sufficientem tam ad testamentum in scriptis, quam nūcupatiuum, valeret testamentum in vtraque forma: videbiturque tertia eademq; mixta species testamenti: neque altera testamenti forma alteram consumit, sed pariter cœunt: & hæc est * magis communis opinio secundum Menchac. d. §. 11. num. 11. in princip. & Grass. vbi supra num. 3. Quo fit secundum ipsam ibi nu. 49. q. si ex diuerso solennitates adhibeat, neque ad testamentum in scriptis per se, nec ad nūcupatiuum per se sufficiunt, secundum omnes indubitanter testamentum etiam vt nūcupatiuum non valebit.

Non obstat huic secundæ sententiæ principali lex nostra Regia in verbis supra relatis pro prima opinione: † nam vt rectè intellexit Menchac. vbi supra. d. num. 15. in vers. nec me mouet, eius sensus est, vt testamentum nūcupatiuum si non habuerit suam solennitatem, non possit valere vt nūcupatiuum, neque vt in scriptis, neque vt codicillus. Rursum, testamentum in scriptis carens debita solennitate, eiusdem iuris erit. Primò, cū neutrum horum testamentorum habuerit suam formam & solennitatem peculiarem, neque etiam formam, aut solennitatem alterius testamenti: vel secundò si eam habuit, interfuit tamen clausula annullatiua. * Lex præterea prima Partitæ supra citata pro prima opinione, tantum abest vt eam nō probet, sed vt nostram secundam confirmet, dum clarè innuit, non sufficere testatorem velle testari in scriptis, vt per tale dictum desinat valere huiusmodi testamentum vt nūcupatiuum, si adsit eius solennitas requisita, nisi præterea adiecerit, *E non de otra guisa*, id est, & nolo aliter testari, vel vt in alia forma hæc mea dispositio valeat, quàm in scriptis: & sic vltra verba dispositiua adiecit clausulam annullatiuam: † per quã similiter in legibus, & denique in alijs omni-

omnibus dispositionibus inducitur forma præcisa: non sic per verba tantum dispositiua, vt ex receptissimis sententijs inquit Menchac. vbi supra. numer. 4. se resoluisse. §. 4. num. 14. & in terminis allegat Greg. Lopez tenentem. in .l. 1. in gl. *ende otra guisa*, sic dicentem, id est, cum testator vult testari in scriptis, nō ad probationem voluntatis, sed ad substantiam testamenti, ita quòd scriptura sit de substantia, vt in l. hic contractus. C. de fide instr. Ceteris fundamentis contrarijs satisfaciunt Burgos de Paz vbi supra. nu. 1372. cum sequent. qui num. 1379. alio modo respondet ad dict. partitæ. Et vt ego cōiicio, non quidem inibi probatur, testatorem forma testamenti in scriptis vtentē, eo ipso in scriptis testari voluisse, & non alias, nec ad verba illius. l. in sinuant, dum dicitur: *la otra manera, a que dizen en Latin* testamentū in scriptis, *que quiere tanto dezir, como manda que se haze por escrito en otra guisa*: sed tantum docere nititur, quòd sit testamentum in scriptis, quòd testator in scriptis testari voluerit, non verò si sine scriptura testetur, sicq; ibi nō agitur, an si quis in scriptis testatur, testamentum vt nūcupatiuum esse possit, necne: sed hoc tantum intenditur, nempe testamentum in scriptis esse, cum testamentum in scriptis fit, & non sine scriptura. Eadem namq; lex etiam sancit, & nūcupatiuum testamentū in scriptura, & sic in scriptis confici posse, vt patet ibi: *La vna es, a que llaman en Latin* testamentū nūcupatiuum, *que quiere tanto dezir como manda que se haze paladinamente ante siete testigos, en que demuestra el que lo haze por palabra, o por escrito a qual establece por sus herederos*.

8 † Nunc autem nostra hæc secunda sententia vera * communis, & tenenda, temperanda videtur, vt non procedat, quòdo ex ordine testandi constaret testatorem voluisse testari in scriptis, quia iussit accersitos testes subscribere, & sigil-

lare testamentum: tunc enim si omnes nō subscripsissent, aut signacula impressissent, licet intercessisset idonea solennitas ad testamentum nūcupatiuum, ad hæc id testamentum non valeret tamquam in scriptis, quia defuit eius forma, nec tamquam nūcupatiuum, quia defuit voluntas testatoris: cōtra enim tunc potest, in scriptis tantum voluisse tunc testari: secus si non iusserit seruari solennitates, quæ sunt propriæ eius testamenti, quòd dicitur in scriptis: quia tunc magis creditur testatorem voluisse testari nūcupatiue, vt valeat ipse testamentum. l. quomodo cum similibus. ff. de reb. dub. Ita fertur tenuisse Ioan. de Blonisco Doctorem antiquum (quem omnes ad hoc referunt) in dict. l. hæc consultissima. §. per nūcupationem. C. de testament. Quam opinionem amplecti videtur Iulius Clarus vbi supra, & est * communis sententia doctorum, vt refert Menchac. vbi supra. num. 12. addens, quòd secundum eam facilius hoc obtinebit, quando aperte cōstaret assertionem testatoris facta ex ipso tempore testamenti, velle scilicet se testari in scriptis, etiam si minime protestatus esset, quòd nullo alio modo volebat suam dispositionem valere: quia forte in mentem suam id non venit, nec de testamento nūcupatiuo, vel alia dispositione cogitauit, sed tantum de testamento in scriptis: quòd & tenuit Greg. Lopez in .d. l. 2. glos. magna vers. sed quid in dubio: & voluit Iulius Clarus vbi supra, dicens ita sentire fere * omnes doctores: & hanc partem probauit consulendo Marant. consil. 112. numer. 5. cum sequent. & consil. 140. num. 1.

9 † His tamē non obstantibus, verior est sententia cōtraria in hac eadem specie, nempe quòd in præd. duobus vltimis casibus, cum ex ordine testandi, vel ex assertionem facta ipso testandi tempore colligitur voluntas testatoris, quòd in scriptis voluerit

Iurii testari: ad huc tamen si solēnitas nō sufficiat ad testamentum in scriptis, sed tantum ad testamentum nūcupatiuum, id testamentū valeat tamquam nūcupatiuum, vt in specie tenet, & inquit cōmuniter tenent Ludou. Gozad. vbi s. & eum referens probat quā plurimis fundamētis Mechac. vbi s. d. n. 1371. vbi s. verum, his non obstantibus, & n. 1373. cū seqq. vbi nūcupatiuum quod hęc pars non sibi minus * recepta videtur, quā cōtraria, & quod vt potest pia & testamento fauens in omni * vbi fore si sequenda est: quam etiam sequitur, & dicitur q̄ communem ex Gozad. vbi s. cōtra Greg. Lop. vbi s. Tell. Fern. in l. 3. Taur. in 5. part. nu. 8. & seqq. dicēs se credere reuerē, quod nisi verbis ostendatur velle præcisē testari in scriptis, semper valebit, vt nūcupatiuum testamentum huiusmodi. Eandem sequitur, & probabiliorē ceteris loquēs in primo casu s. dicto Burg. de Paz vbi s. n. 1376. & nu. 1381. cū seqq. & in vtroq; * cōmunē dicit & eam sequitur aduersus primā: quam etiam cōmunē esse fatetur Grass. vbi s. nu. 7. & Simon de Pretis vbi s. præcipue. nu. 19. cum sequē. Quam etiam in effectu sequitur, & testatur * cōmunē doctōrū scholam ita cōcludere Mantic. vbi sup. nu. 6. Nempe (quod idem est) cum testator nec se restrinxit ad testamentum in scriptis, nec expressit quod valeret omni meliori modo quō posset, sed tñ explicite voluntatē suam testibus aperuit: & ratio est in præcepto secundum ipsum, quia non creditur testator se voluisse restringere ad vnā tantū speciē testandi, & eligere viam per quam suum iudicium impugnaretur, vt in d. l. 3. ff. de milit. testam. & quia actus sic debet intelligi, vt potius valeat quā pereat. d. l. quōries. cū simil. Et in his terminis hęc appellat verā & * cōmunē sententiā plures aucthores eius citans Grass. vbi sup. nu. 6. & faciunt tradita s. in 2. opin. principali: & ita teneo, & cum hac opinione resideo. Notanda sunt igitur summo pere supra di-

cta in praxi, quia doctōres in hoc articulo maxime varij & cōtrarij sunt, ad eō vt vix cōprehendi possit, quid ipsi sentiāt. 10 * Ex quibus dubia, imō non vera videtur sententia Matth. de Afflic. decif. 143. quæ censuit ex hoc testate, in scriptis tantum testari voluisse, non autē nūcupatiue, quia eius voluntatē testibus non esse notā voluit, vbi citat ad hoc Paul. Castrel. & Cyb. Etenim vbi testator testibus suā voluntatē notā esse voluerit, si saltē eam implicite illis eam detexerit, prædictorū sententia non obtinebit, sed vt nūcupatiuum testamentum hoc in casu valere potest, vt videtur Burg. de Paz id bene probāti, vbi sup. nu. 1381. in vbi sup. nu. 1381. Deducitur etiam ex superioribus, veram hō esse opinionem D. Castelli in d. l. 3. Taur. in gloss. no. hoga fecim. 3. oppositione, dum existimauit testamentum in scriptis indistinctē vt nūcupatiuum firmum esse non posse, cum testes in testamento contenta ignorauerint: nec probatur in l. si non speciali. C. de testam. ab eo allegata, & ita merito cōtra ipsum in hoc tenet D. Burg. de Paz vbi s. nu. 1382. 11 Similiter infertur, non quidē ob id testatorē in scriptis tantū testari voluisse, non autē nūcupatiue, quod tabellio ad conficiendum testamentum iussu eiusdē testantis fuerit euocatus, cum etiā tabellio ad testamentū nūcupatiuum rogari possit: neq; ex hoc solum cōfendū testamentum in scriptis sit, vt in l. 2. ff. quemadmodum testam. aper. & notatur in d. s. per nūcupationē. & in l. si n. C. de fideicommissis. & alibi sepius: ita in terminis tenet Alex. cōf. 105. lib. 7. col. pen. nu. 5. cuius opinio proculdubio vera est, vt ex prædictis constat, secūd. Burg. de Paz vbi sup. nu. 1383. 12 * Deniq; & illud consequitur, supradicta procedere, etiam si testator in codicillis postea confectis dicat se in scriptis testatum fuisse, per text. in l. hæredes palam. §. si quid post. ff. de testam. & l. militis

tis codicillis. §. veteranus. ff. de testam. milit. & in l. ex parte. ff. de adimend. leg. ita consuluit Paul. Cast. consil. 93. col. fin. nu. 5. lib. 1. quem sequitur Burg. de Paz, vbi s. nu. 1384. Superest igitur ex omnibus supradictis, vera & * communis resolutio, ac in * praxi tenenda aduersus alios Doctores. * Primò, q̄ in dubio quando non constat quod testator expressē voluerit se restringere ad testandum in scriptis, etiam si ex ipso ordine testandi appareret q̄ voluerit testari in scriptis, vt in exemplis supra positis, si integra testamenti in scriptis solēnitas non interuenit, adfuit tamen ea, quæ sufficit & requiritur ad testamentum nūcupatiuum, quia voluntatem suam explicite, vel saltē implicite testibus requisitis aperuit, valebit huiusmodi testamentum, vt nūcupatiuum: & hæc sit prima conclusio. 14 * Secunda conclusio, quando testator expressē restrinxit se ad testandum in scriptis, hoc est, & non aliter, nec alia forma, si deficiat aliqua pars eius necessaria, corrumpitur testamentum: adeo vt nec valeat etiam vt nūcupatiuum, quamuis adsit eius forma, ex defectu voluntatis testatoris: hoc enim casu conuenit ratio illa, quod potui nolui, & quod volui adimplere nequii, & colligitur velle nugari cum sit actus contrarius voluntati. Quæ conclusio colligitur ex omnibus supra adductis, & Doctores ibi citatis: imō eam * omnes indiscriminatim profitentur secundum Tellum Fernandez in l. 3. Taur. in quinta parte num. 5. & 6. & probatur in l. hac consultissima in princip. & in fine ibi, Nō subscriptum autem, &c. & procedit iste casus sine scrupulo dubitationis: * quia contra testatoris voluntatem non debet sustineri testamentū, vt alio modo valeat quā ipse voluerit, vt in l. verbis ciuilibus, & ibi notat Paul. Castren. num. 3. Alexand. etiam in tertio notab. & Ias. num. 6. ff. de vulg. & pupill. subst. & in terminis ita affirmat Mantic.

vbi sup. num. 3. & est * magis communiter recepta hæc resolutio secundum Matienç. in præsent. d. gloss. 10. num. 3. vbi plures in id citat: & ante eum Burgos de Paz, vbi sup. nu. 1371. & nouissime Grassus vbi s. & Simon de Pretis, vbi s. nu. 18. 17 * Tertia adest conclusio, quando testator expressit, vt testamentum valeret omni meliori modo, quo posset, tunc nulla versatur dubitatio, quin valeat testamentum tanquam nūcupatiuum, si adsit eius forma & solēnitas requisita: quoniam testator expressit illud valere omni meliori modo: ita tenet Romanus in l. neque professio. num. 13. C. de testam. argumento l. vnic. C. de codicill. & Alexand. consil. 176. num. 4. lib. 5. Matth. de Afflic. decif. Neapolit. 144. prout eos in hoc refert & sequitur Mantic. vbi s. nu. 4. & ante eum Gregor. Lop. in dict. l. 2. tit. 1. part. 6. gloss. magna. in vers. & maxime ista procederent, & iterum ad fin. d. glossæ sequitur plures citans, & ita consulens Burg. de Paz, vbi s. num. 1385. & Simon de Pret. vbi sup. num. 23. estque * cōmunis opinio, vt alios allegans eaq; sequutus testatur Menchac. vbi s. d. §. 11. num. 11. vers. aliquando & quarto, & in vers. quod procedit. * Quod procedit secundum Alexand. consil. 176. num. 4. volum. 5. etiam quando constat testatorem perpetuò se arctasse præcisē ad viam testandi in scriptis, quia adhuc ex dicta clausula testamentum valebit, vt nūcupatiuum. Sed hæc opinio Alexād. intelligēda est primò, non q̄ perpetuò voluerit testator quod testamentum esset in scriptis, cum non possit propter defectū solēnitatis, sed quod voluntas à principio fuit testandi in scriptis præcisē: postea verò timens ne testamentum eius subuerteretur, apposuit clausulam codicillarem, vt haberet effectū vt nūcupatiuum: ita Tellus Fernandez in dict. l. 3. Tauri in quinta parte num. 11. ibi, Vnde opinio Alex. Secūda opinio Alex. præd. procedit

procedit sine controuersia, vbi cumque tantum solennitates requisitæ testamenti interueniunt, & aliqua deficit, adest tamen clausula codicillaris, tunc enim valet vt testamentum nuncupatiuum, vt constat ex eodem Alex. vbi supr. num. 3. & alijs quos in proposito refert, & sequitur Tellus Fernand. vbi supr. num. 9. in princip. quia etsi apposuerit dictas solennitates, quæ sunt testamēti in scriptis, ita demum voluit valere vt in scriptis, si modo quo disposuit, esset sufficiens testamento in scriptis: sin autem non possēt, voluit habere effectum eo modo quo de iure melius valere possit.

19 * Hanc. 3. conclus. ampliat Mench. vbi supr. vt procedat etiam si interpretatiue tantum ea clausula interfuerit, quale est cum pater testatur inter liberos, secundum Alex. quem refert post alios ab eo citatos. Charitas etiam personarū & ardor liciti amoris magnam præsumptionem inducit, vt testator voluerit valere suum testamentum omni meliori modo quo possit valere, vt cū Thom. Gramat. dicit Mantic. vbi supr. num. 5. & sequitur
20 Grassus etiam vbi supr. nu. 5. * Imò & idē locum habet si iuramentum appositum fuerit in testamento, quia habet vim & virtutem illius clausulæ, vt valeat dispositio meliori modo, quo possit, vt in l. cū pater. §. filius matrē. ff. de legat. 2. de quo latè diximus in nostro tractatu de iuramento confirmat. in. 2. par. per totū & in terminis nostris: ita tenet Romanus in dict. l. neq; professio. num. 13. Quem refert & sequitur Mantic. vbi supr. num. 4. ibi, Et quod dicitur, nec non & benè probans Burg. de Paz, vbi supr. nu. 1386. cum sequent. & quod iuramentum operetur clausulam codicillare, idem Mantic. lib. 1. de coniect. vltim. vol. tit. 9. num. 12. cum sequent. & Simō de Pretis. lib. 2. fol. 165. num. 36. & fol. 211. num. 14.

21 * Et vltima deniq; sit conclusio in ista materia, quod quando testator non se ar-

stauit expressè ad testandum in scriptis, neque explicitè declarauit voluntatem suam testibus, sed implicitè dicens, talem scripturam velle esse suum testamētum, licet coram testibus non exprimat nomina hæredum, nec legata, quæ facit: si testamētum non sit perfectum in scriptis, 22 valebit tamquam nuncupatiuum: * sufficit enim testatorem implicitè per relationem ad certam scripturam hæredum nomina expressisse: iuxta. l. asse toto. ff. de hered. instr. & doctrinam Bart. communiter approbatam in l. si ita scripsero. ff. de condit. & demonstra. vt latè resoluius. lib. 2. pract. quæst. q. 41. num. 4. & in terminis huius nostræ conclusionis, ita tenet Greg. Lup. in d. l. 2. gl. mag. ibi, 23 Aduerte tamen, quia sufficit ista expressio voluntatis etiam implicitè, &c. & plures citans Mantic. vbi supr. nu. 7. vbi quod hoc debet intelligi, vt procedat, quando indubiè constat illam scripturam, quæ producitur, eam ipsam esse ad quam testator se retulit, vel quā ipse testator demonstrauit: nam si hoc incertum sit, omnes vno ore concludunt, huiusmodi dispositionem nullius esse momenti secundum Bart. vbi supr. & alios quos ipse Mantic. citat, nec non & Burg. de Paz. vbi supr. num. 1380. & Grassus. num. 8. in fin. & nos quoque vbi supr. & Simon de Pretis vbi supr. † Vnde Iulius Clarus rectè consulit testatori, vt faciat per notarium atērgo ipsius schedule, vel scripturæ clausulæ apponi tempus, & nomina testium, ne postea contingat dubitari de idoneitate scripturæ.

25 † Hanc tamen quartam conclusionem veram esse intelligit Mantic. vbi supr. d. num. 7. vers. Sed aduertendum est, vt procedat, quando constat voluisse aliquem testari nuncupatiue, veluti si coram notario, & testibus rogatis disposuit, prout continetur in scheda, quam deposuit apud Guardianum fratrum Minorū; quo casu nullum est indicium, quod voluerit in

in scriptis testari: secus quando voluit in scriptis condere suum testamentum. Id quod ex eo colligitur, quia illud scripsit manu propria, neq; illud legit coram testibus, & quia testes rogati se subscripserunt, & sua signacula apposuerunt, nam si forma testandi in scriptis, quæ cepta est, non fuit per omnia seruata, non valebit etiam vt testamentum nuncupatiuum, vt videtur sentire Paul. de Castro in dict. l. hac consultiissima. §. per nūcupationem in fine. C. de testam. & ibi Corneus num. 1. & Socin: Senior. in l. si ita scripsero. num. 3. versic. quare succedit tertius casus. ff. de condit. & demonstra. & quod latè hanc sententiam tuetur Ruyn. conf. 193. nu. 10. vol. 2. & hoc quādo non fuit appositā clausula prædicta, vt testamentum valeat omni meliori modo: huius opinionis plura fundamenta refert Mench. vbi supr. nu. 16. cum seqq. vbi quod sunt 26 quam * plures, qui eam tenent. † Hæc tamen limitatio, vera mihi, nec tenenda videtur, est enim contra cōmunem opinionem, quam supra tenuimus, atq; probauimus. nu. 9. in versic. nunc autem, ibi, His tamen non obstantibus. Et licet quæ ibi diximus procedāt vbi testator explicitè suam voluntatē declarauit, ac aperuit coram testibus, nominaq; hæredum expressit, nihilominus idem eisdem rationibus dicendum venit, vbi implicitè id fecit, quando quidem tunc valere possit testamentum, vt nuncupatiuum: iuxta doctr. Bar. in d. l. si ita scripsero. * cōmuniter approbatā. Nec fundamēta contraria Francisci Maticæ efficacia sunt, vt ex ipsis videri potest: quinimo cōtrarium, cum nostra & cōmuni sententia probatur melius, & vrgentiùs ex omnibus supra dictis. Nec obstat quod citati à Manticæ authores teneant suam opinionem, quia vt vidimus contrarium volunt alij * cōmuniter. DD. & ideò hoc est tenendum, & in terminis id latè etiam probat, cū alijs D. Burg. de Paz, vbi supr. nu. 1378.

& hanc dicit cōmunem esse videri, plures citans Mench. d. §. 11. n. 16. vbi. nu. 19. quod eam saltem * expeditam putat de iure regio, quo solennitates testamentorum ad probationem, & certitudinem ratum desideratur, vnde æquipollenter potest impleri: & est etiam * cōmunis, vt fateatur eam sequutus Simō de Pretis vbi supr. præcipuè. nu. 20. & verior & * magis cōmunis, vt plures allegans testatur Grass. vbi §. nu. 8. qui in hoc distinguit, & rectè considerauit tres casus, vt ibi per eum.

27 † Deniq; in calce huius quæstionis ostendendum non dixi, quod Mantic. vbi supr. nu. 8. refert, & sequitur ex Paul. de Castr. conf. 93. nu. 5. vol. 1. nempe quod si quis in codicillis dixerit se fecisse testamentum in scriptis, huiusmodi confessio ex interuallo omiffa non potest rumpere testamentū, quod à principio robur assumpsit, tamquam nuncupatiuum: quod verissimum censeo: & sequitur, ac etiam probat Burg. de Paz vbi supr. num. 1384. diximus supra hac quæst. num. 13.

Q V Æ S T. XLVI.

S V M M A R I A.


- 1 Testator consultò incidens fila, quibus testamentum in scriptis erat clausum, an eo ipso videatur ipsum reuocare? & numer. sequent. sed num. 4. cum sequent. pars affirmatiua eligitur: & num. 10. ampliat, vt procedat etiam in dubio quando non apparet à quo fila incisa sint: nisi testamentum sit ad ipsas causas. num. 11.
- 2 L. 24. tit. 1. part. 6. litera refertur, & intelligitur.
- 3 Abundans cautela non nocet.
- 5 Testator abscindens testium signa, non videtur testamentum reuocare.

- 6 Testator incidens linū, quo testamen-
tum ligatum est, testamentum euer-
tit: nisi corā legitimo numero testiū
aliud exprimeret, vt in num. 5.
- 7 Idem est si chordæ quibus pendent si-
gilla, scindantur.
- 8 Testator si linum vel signacula inci-
derit, vel abstulerit, utpote eius
voluntate mutata, testamentum nō
valet: secus si alia quacumq; ex
causa, præter mentem testatoris
hoc contigerit: quod si sigillum post
mortem testatoris inueniatur à te-
statore remotum, præsumitur ab ipso
testatore sublatum, nisi ex cōiectu-
ris aliud appareat.

Quæst. XLVI.

In eandem. l. 2.

Testator consultò incidens fila,
quibus testamētū in scriptis erat
clausum, an eo ipso videatur
id reuocare?

 Væro † secundò circa eandem
.l. 2. si testator, postquam testa-
mentum in scriptis perfectè &
solemniter fecerit, consultò fila quibus
erat clausum incidere, an eo ipso visus
sit testamentum reuocare, ac per conse-
quens venientes ab intestato illius testa-
toris iam defuncti succedant in eius bo-
nis, nec ne? Hanc quæstionem nouiter
examinat Tellus Fernãdez in. l. 3. Taur.
in quinta parte num. 15. dicens in facti
contingentia eam habuisse, & in ea ma-
turè cogitans persistit sententia quòd ex
eo præd. testamentum nō sit reuocatum,
quam credit esse verissimã nec dignam
aliquã dubitatione: & pro decisione eius
inquit sufficere legem nostram: ex ea em̄

describitur forma testamenti in scriptis,
in qua solum ponitur numerus testium
& subscriptiones eorum, signumq; nota-
rij: & sublatae sunt antiquitates inuolutio-
nis in lino, ligatura eiusdem & pendetia
chordularū, & sigilla quæ à chordulis pē-
dere debebant: ergo q̄ testamentum pli-
cetur & filis claudatur, nō est de essentia
testamenti, iuxta nostram. l. Vnde fit, vt si
ligatum fuerit, ex scissione filorum non
videatur reuocatum testamentum, cum
de eius essentia non sit clausura, sed de
consilio tantum, vt eius voluntas mini-
me pandatur: potest enim publicè & pa-
lām fieri, vt in. l. hac consultissima. C. de
testam. ibi, Si nullum scire volūt ea, quæ
in eo continentur, tunc debet esse clau-
sum, sigillatum, & inuolutum: & voluit. l.
2. tit. 1. Part. 6. ibi: *Si por aventura lo quisiere
fazer en puridad, que no sepa ninguno de los
testigos: lo que es escrito en el, puede lo fazer
de esta manera:* & inde sequitur & ponitur
forma testamenti in scriptis, atque ipsius
clausura. Secundo hæceadem opinio cō-
probari videtur: † quia l. nostram. C. de
testament. & l. 24. tit. 1. part. 6. cum ea con-
cordans, disponentes, *Que quebrantando a
sabiendas. el fazedor del testamento alguno de
los sellos de la carta en que antes ouiesse fecho
su testamento en escrito, o tajando algunas de
las cuerdas, o rayendo las señaes que ouiesse
fecho en la carta el escriuano publico, o rompiē-
dolas, se desata el testamento por ellas: excepto
si se prouasse que alguna destas cosas auiniesse
en la carta del testamento por ocasion, e que no
fuesse fecho a sabiendas:* tunc obrinent, quā-
do chordæ seu fila, quibus testium sigilla
pendent, scinduntur, aliàs secus: nullibi
enim legitur q̄ ex apertura testamētum
esset sublatum, quatenus tangit apertio-
nem, sed ex eo tantum, quia apertione
scindebatur lina vel chordulæ quibus si-
gilla pēdebant: & q̄ is sit sensus huius. l.
patet ex verbis dict. l. 24. ibi, *O tajando al-
gunas de las cuerdas:* sed à iure septē chor-
dulis claudatur testamentum ex. d. l. 2.
tit. 1.

tit. 1. part. 6. ibi, *E poner en ellas siete cuer-
das con que se cierre:* sed ex dict. l. 24. per
abscissionem vnus chordæ reuocatur te-
stamentum, & tamē per id non aperitur
testamentum, cum sex remanebant inte-
græ, quibus clausum erat: ergo nō loqui-
tur de apertura testamenti, sed de abscis-
sione vnus chordulæ, vel pluriū, quibus
sigilla pēdebant: vnde cum hodie hæc
in vsu non sint recepta, nec de eis in. l.
nostra regia agatur, etiam si à testatore
chordulæ, seu fila præcindantur, quibus
testamentum clauditur, non ex hoc cen-
sendum erit reuocatum: clausura liqui-
dem hæc hodie non est de substantia, sed
de consilio, & abundãtia. † Vnde super-
flua non vitiant, sed necessaria præter-
missa imminuunt contractus, & testa-
toris efficiunt voluntati, non verò a-
bundans cautela. l. testamentum non
ideò, & ibi gloss. verb. cautela: concord-
antia citat. C. de testam. l. 1. §. 1. C. de
rei vxor. act. l. qui testamento. §. per con-
trariam, ff. de testam. l. cum tabulæ. ff.
de bonorū. posses. secund. tabulas. §.
ferui verò: iuncta gloss. institut. de li-
bert. tradit. Burg. de Paz in. l. 3. Taur.
num. 1124.

4 His tamen omnibus non obstantibus,
præd. sententia nunquam mihi placuit,
nec placere potuit, sed prorsus cōtraria,
imò quòd in præd. nostra specie testator
consultò fila, quibus testamentum in scri-
ptis erat clausum, incidens, eo ipso cen-
seatur, & sit testamentum reuocatum ra-
tionibus, quæ sequuntur. Primò, quia etiã
hodie testamentum in scriptis cōsuecit
claudi chordis seu filis: cui rei non de-
rogatur hac nostra lege, etsi sigilla, quæ
chordis appendebant ab ea, non exigan-
tur, & ideò ab vsu recesserint: non enim
prohibet. l. nostra Tauri chordis, seu fi-
lis testamentum claudi, quinimò quòd il-
lis testamētum in scriptis suari possit, in-
nuat ibi: *Pero en el testamento cerrado, que
en Latin se dice in scriptis, &c.* quibus

verbis præsupponitur testamentum de-
bere esse clausum. Hinc igitur emana-
uit forsan communis vsus loquendi, vt
in Hispania testamentum, quòd Latini
in scriptis vocatur, *se llame testamento cer-
rado:* & nuncupatiuum, *abierto:* ergo se-
quitur etiam hodie incisionem chor-
darum, seu filorum, quibus testamen-
tum clausum est, operari reuocationem
testamenti, sicut & ante hanc. l. iure
communi, & Partitarum prædicto in his
regnis obseruando hac lege non mu-
tato est sancitum: quorum iurium ra-
tio, & in nostra specie viget ac mili-
tat.

5 † Secundò quia etsi aliud videatur di-
cendum, cum testium signa (à nostrale-
ge minimè requisita) à testatore fuerint
abscissa, quia non sunt necessaria, sed su-
perflua, & ex abundantia posita: diuer-
sum tamen est, si fila, vel chordæ quibus
confutum est testamentum in scriptis,
dirumpantur: cum clausura hæc testamē-
ti in scriptis de communi & generali
consuetudine huius regni requiratur, &
semper interueniat: quod lex nostra nō
corrigit, imò vt prædiximus præsuppo-
nit interuenire debere, vt cōstat ex ver-
bis præcitatis. † Tertia desumitur ra-
tio pro hac nostrasententia ex. l. 1. §. si
linum. ff. de bonor. posses. secund. tabul.
iuncta gloss. in verb. si linum, quam ibi
sequuntur. DD. maximè Alber. & Iaf.
in dict. l. nostram, col. 2. loquitur nam-
que text. in dict. §. si linum. iuncta glos-
de lino, quo testamentum ligatum est,
& à quo testium non pendent sigilla, &
nihilominus probat, illò à testatore in-
ciso, testamentum eueri: itaque illic
nihil differt inter chordas de lino, qui-
bus testamentum clauditur, & illas, qui-
bus testium sigilla sunt appensa, vt notat
Paul. Castr. in. d. l. nostram in princip. dī-
cens, dictam. l. nostram procedere. etiam
si tantum linum, seu chordæ (quibus te-
stamentū est clausum) incisa sint, & non
H h chordæ,

chordæ, quibus testium sigilla suspenduntur: quod sequitur Burgos de Paz vbi supra nu. 125. & suadet. d. l. 24. ibi: *O tajando alguna de las cuerdas*: dum simpliciter & generaliter loquitur: & in utroque casu eadem militat ratio: ergo eadem iuris dispositio locum habere debet, iuxta
8 illud. cum simil. ff. ad. l. Aquil. † Faciunt tradita in proposito per Anton. Gom. in. d. l. 3. Tauri. nu. 95. & Gomecium de Leon respons. 5. n. 2. & per Mantiam de coniect. vltim. volun. lib. 1. tit. 1. nu. 28. vbi quod si testator linum, vel signacula incidit, vel abstulerit, utpote eius voluntate mutata, testamentum non valet: secus si alia quacunque ex causa, præter mentem testatoris hoc contigerit: & quod si sigillum post mortem testatoris inueniatur à testamento remotum, præsumitur ab ipso testatore fuisse sublatum, nisi ex coniecturis aliud appareat.

9 † Quarta denique illa fauet ratio præcipua, nempe voluntas & mens testatoris, quæ iure optimo colligi potest mutandi testamētum ex incisione filorum, quibus confutum erat testamentum, aliàs enim id non faceret, si vellent ipsum durare, aut adhuc stare, nisi fortè coram legitimo numero testium tunc exprimeret se velle decedere cum illo testamēto, cuius linum, vel sigilla conciderat, ut cum Didac. Couarru. probauit Mantia. vbi supra numer. 28. circa finem. ibi. & similiter.

Quibus profectò fundamentis hanc secundam partem semper probaui, & nunc quoque probo, & veriore iudicio contra Tello Fernandez: quam etiam postea reperi tenere & approbare Doct. Burg. de Paz in dict. l. 3. Taur. nu. 1125. de quo gauisus sum valde. Nec obstant rationes supra proxime adductæ in contrarium, ipsæ enim iam sunt diluæ ex posterioribus; & dict. l. 24. potius facit pro hac nostra sentētia, quam pro contraria in sui generalitate & ratione, ut

prædiximus, ibi: *Tajando alguna de las cuerdas*: ex hoc enim bene sequitur apertura testamenti: quia non dicit, *Alguna*, sed, *Algunas*: & sic cessat noua ponderatio in contrarium facta à Tello Fernandez. Non etiam obest, quod testator possit explicare testibus, quod continetur in suo testamento in scriptis, ut in dict. l. 2. tit. 1. part. 6. & ibi Gregor. Lopez: quia ex hoc non sequitur, quod testamentum debeat esse apertum, imò debet esse clausum alijs, ut lex nostra præsupponit, ibi: *Pero en el testamento cerrado, que en Latin se dice* in scriptis, &c. aliàs non diceretur in scriptis, ut in dict. l. 2. cum simil. ergo cum reperiatur scissæ chordæ testamenti clausi, manifestè colligitur, voluntatem testatoris eam esse, ut ruptum quoque censeatur eius testamentum. Non etiam obest dict. l. testamentum non idèd minus, cum simil. quia loquitur & procedit in solennitatibus superfluis non requisitis à iure, vel consuetudine, quales sunt signa & sigilla testium olim iure communi & Partitarum desiderata, iure verò nostro Regio nouissimo derogata: at verò clausura testamenti in scriptis à nostra. l. præsupponitur, & ab vniuersali consuetudine huius regni est approbata, & obseruari consueta: ergo, &c. Præterea eadem nostra sententia comprobatur à fortiori: si enim, ut inquit dict. l. 24. *quebrantando a sabiendas el fazedor del testamento alguno de los sellos del testamento, o tajando algunas de las cuerdas, &c. se desata el testamento por ellas*, à fortiori si idem testator fila, quibus testamētum erat clausum, incidit, testamentum reuocatum censebitur: cum hoc magis liqueat ex mente testatoris per ruptionem filorū, quibus clausum erat testamētum, & sic per totalem apertionem ipsius, quam per abscissionem vnus ex septem chordis, quibus clauditur ipsum testamentum: sicque reuertetur ratio contraria Telli Fernandez

dez contra seipsum, lex enim præd. 24. ad dissolutionem testamenti in scriptis inducendam præcipue considerauit voluntatem testatoris, quæ videtur esse id reuocandi: ex eo solūm, quod vnā ex septem chordis, quibus clausum erat, absciderit; quasi per id ad principium aperturæ ipsius deueniatur, & sic non sit omnino clausum. Abscisio igitur vnus chordæ id operatur in ratione & ordine ad corruptionem indiuiduæ clausuræ, in eodem testamento iure communi requisitæ, nempe cum septem chordulis: ergo à fortiori censebitur reuocatum testamētum ipsum per apertionem totalem ipsius, quæ fit per ruptionem filorum, quibus erat confutum.

10 † Modò præfata nostra sententia tenenda ampliatur, ut procedat etiā quando testamentum in scriptis, quod clausum fuit, reperitur apertum incisis filis, quibus confutum erat penes ipsum testatorem, & non constat à quo id factum fuerit: nam in dubio præsumendum est à testatore consulto id factum fuisse, ac proinde reuocatum fuisse ab eodem, secundum Bartol. in. l. si vnus. C. de testament. & ibi Iass. colum. 2. circa finem. num. 9. & Alexand. num. 7. sequi Roder. Suar. in. l. quoniam in prioribus. ad finem legis, in. 9. & vltima quæst. C. de inoffic. testamen. & probat dict. l. 24. Partitæ. in. versic. *Pero si*: dum ad hoc ut præd. testamentum non censeatur reuocatum, requirere videtur, ut probetur, casu & non consultò fuisse ruptum testamentum: & hanc esse * communem opinionem refert ex Corneo in dict. l. nostram. additio Roderici Suarez vbi supra, contra glossam in dict. l. nostram. aliud existimantem, fiscum nempe tunc venire fauore legatorum, ut ea soluat, ad quod non tenerentur venientes ab intestato. Verum cōmunis opinio præcedens est verior & tenenda, quam alios citans sequitur, & * communem appel-

lat Grassus de success. §. testamentum. quæst. 85. nu. 3. & Mantia. vbi s. num. 3. vbi bene distinguit, & Burg. de Paz vbi supra num. 1126. † vbi num. sequenti limitat, si testamentum prædictum fuisset conditum ad pias causas: quia in tali specie non est iure præsumendum præd. incisionem chordarū, seu filorum consultò à testatore factam, ut probatur in l. proxime, in fin. ff. de his, quæ in testam. delen. & ibi Imol. colum. fin. & alij quos refert & sequitur Burg. de Paz vbi supra num. 1127. dicens ita fuisse * obtentum in facti contingentiā, & etiam Mantia vbi supra num. 32. post alios quos citat, nempe Crauet. consil. 128. num. 1. vers. in dubio autem. & Doctor Couarru. in Rubr. de testam. 3. p. num. 19. versic. huic sententiæ suffragatur.

QVÆST. XLVII.

S V M M A R I A.

- 1 *Testamentum primum solemniter conditum coram septem testibus, in quo institutus est extraneus, iure communi reuocatur per. 2. testamētū minus perfectum, cum quinq; testibus, in quo sunt instituti venientes ab intestato: qui succedent ab intestato, ut in nu. 3. sed iure Regio ex testamento succedent, ut in nu. 3.*
- 2 *Testamētū primum probatū septem testibus, tollitur per. 2. ad pias causas probatum duobus testibus.*
- 4 *Debent tamen institui omnes venientes ab intestato primi gradus, ad hoc ut prædicta nu. 1. procedant.*
- 5 *Etiā si sint instituti ex disparibus partibus.*

- 6 Non tamen procedunt, ubi in primo testamento essent instituti venientes ab intestato primi gradus, vel saltem vnus eorum.
- 7 Relictū extraneo in testamento condito, 7. testibus, reuocato per secundum testamentum conditum coram quinque testibus, in quo instituti sunt venientes ab intestato, accrescit ipsis legitimis, vel pie causæ in predicto secundo testamento instituta.
- 8 An hodie, attento iure nostro Regio, procedant prædicta numer. 1. cum sequentibus defenditur nu. 9. cum sequentibus duobus in casibus ibidem fictis procedere.
- 11 Testamentum nuncupatiuum coram septem testibus, non vicinis, hodie iure Regio valet & tenet.

Quæst. XLVII.

In eandem. l. 2.

Testamentum minus solenniter conditum coram septem testibus, in quo institutus est extraneus, an reuocetur iure Regio per secundum testamentum minus perfectum, in quo sunt instituti venientes ab intestato?

- 1 **V**ero. Iure communi primū testamentum solenniter conditum coram septem testibus, in quo institutus sit extraneus, reuocatur per secundum minus perfectum, cum quinque testibus, in quo sunt

instituti venientes ab intestato, iuxta text. singul. & vnic. in. l. hac consultissima. §. si quis autem. C. de testamen. & ibi communiter DD. l. 2. tit. 1. p. 6. in vers. *E otro si dezimos*, * communis, secundum Anton. Gom. in. l. 3. Taur. nu. 97. Mench. de succes. creat. §. 22. in prin. Grassum de success. §. testamentum. q. 54. nu. 15. tradit. Simon de Pretis de interpretatione vlt. volunt. lib. 4. in. 3. interpretat. dubitat. 2. nu. 107. * Quinimò etiam primū testamentum probatum septem testibus, tollitur per secundum ad pias causas probatum per duos testes tantum, vt cum alijs tenet Tiraquelus de priuileg. pie caus. priuileg. 2. in prin. & Marcard. de prob. in. 3. tom. concl. 1353. nu. 36. * Legitimi tamen in præd. specie non succedent ex testamento, sed ab intestato, vt tenent * communiter DD. in. d. §. si quis autem. vt testatur Anton. Gom. vbi supra: sequitur Greg. Lop. in. d. l. 22. glo. fin. in prin. est * communis, secund. Grassum vbi §. qui idem sequitur. Pro quo est text. in d. §. si quis autem. ibi, Non quasi testamentum, sed quasi voluntatem vltimam intestati valere sancimus. Iure tamē nostro Regio contrarium est tenendum per. d. l. 22. circa fin. ibi: *Est once el testamento postrimero valdria, e no el primero, maguer fuesse fecho acabadamente*: nam si testamentum vltimū valere debet, ex eo succedetur, non verò ab intestato, vt in terminis aduertit & tenet Ant. Gom. vbi §. quamuis Greg. eam. l. intelligat iuxta ius cōmune, nempe vt secundum testamentum valeat, non vt testamentum, sed vt testati voluntas, vt in dict. §. si quis autem. Vnusquisq; autem cum iudicio rem considerans deprehēdet diuerso modo disponere. d. §. si quis autem. & d. l. 22. vt patet ex verbis supra citatis. Diuersum igitur ius statui debet huius rei, de qua agimus, respectu. Quò fit vt quamuis iure cōmuni attento, communis prædicta opinio recte procederet, vt pote expressè probata in dict. §.

dict. §. si quis autem. iure tamen Regio, vt prædiximus cum Anton. Gom. ex testamento succedetur, & nō ab intestato in præd. specie.

- 4 † Debent præterea (ad hoc vt superiora procedat) institui in secundo præfato testamento minus solenni omnes venientes ab intestato primi gradus: itaq; non sufficit, quòd vnus tantum sit vocatus & institutus, Cuman. in. l. si filius, qui in potestate. ff. de lib. & posthum. & alij * communiter DD. in. d. §. si quis autem. estq; * magis communis opinio, vt restantur Mench. vbi §. ante nu. 1. in vers. limita. 1. & Grassus vbi §. n. 16. Contraria tamen in hoc opinio longè verior est, secundum Menchac. vbi §. quam tenent Aret. & Iass. num. 34. in. d. l. si filius, qui in potestate. Primò per text. in. l. 2. ff. de iniusto rupt. irritiq; fact. test. quæ loquitur in nu. singulari, sicq; non considerat concursum omnium legitimorum. Secundò per text. in dicto. §. si quis autem. quia agit de exclusione hæredis extranei, qui fuit institutus in primo testamento, vt admittatur hæres legitimus in secundo testamento scriptus, quem impedire non debent reliqui legitimi in secundo testamento præteriti: quia eis nihil prodesset exclusio illius legitimi in secundo testamento instituti: si enim eorū præteritio illi noceret, extraneus in primo testamento institutus hæreditatem totā vendicaret, ex quo ipsi nullum fructum consequerētur: vnde idem fauor, eademq; ratio est, quando vnus legitimus tantum instituitur in secundo testamento, quæ foret, si omnes legitimi instituerentur. Tandem hæc opinio verior hodie approbatur in dicta. l. 22. ibi: *En que estableciessse por su heredero algun su pariente, a tal que si el muriesse sin testamento, heredaria lo suyo por derecho*: nota verbum, *Algun su pariente*, singularis numeri, quòd verificatur in vno eorum, qui ab intestato aliàs successuri essent,

vnde hæc opinio mihi placet, & tenenda est meo iudicio, aduersus communem, vt pote lege Regia probata: quòd prius considerauit, atq; animaduertit Antonius Gomez in dicta lege. 3. Tauri. nu. 99. in fin. Et paulò ante ampliatur. d. §. si quis autem. cum simil. vt procedat, † etiā si venientes ab intestato vocati in secundo testamento sint instituti ex disparibus partibus, secundum Fulgosium, & Alexan. in dict. §. si quis autem. † Non tamen procedet eorum iurium dispositio, quando in primo testamento essent instituti venientes ab intestato primi gradus, vel saltem vnus eorum: tunc enim per secundum testamentum imperfectum, cum quinque testibus, in quo sunt instituti alij venientes ab intestato, non tollitur primum perfectum, iuxta gloss. d. l. si filius, qui in potestate. in glossa fin. quam ibi sequuntur * communiter Doctores: voluit glo. etiam in. §. ex eo autem solo. verb. perfectæ. instit. quibus modis testam. infirm. est communis secundum Anton. Gom. dict. nu. 99. sequitur Greg. Lop. in dict. l. 22. in gloss. *Es traço*. contra Paul. Castr. quem refert. † Sed quando primum testamentum perfectum, per secundum prædictum minus solenne, in quo venientes ab intestato instituti sunt hæredes, tollitur, quòd extraneis in eodem testamento relinquit, accrescit ipsis legitimis, vel pie causæ in eodem testamento secundo minus solenni instituta; quia extranei sunt incapaces aliquid percipiendi ex illo testamento, argumento d. l. hac consultissima. §. ex imperfecto, cum materia. C. de testam. vt latè aduersus Corneum cum alijs probat Mench. vbi supra; ante numer. 1. in versic. illud. & in versic. denique. tamen Gregorius Lopez in dict. l. 22. gloss. fin. statim post princip. opinionem Cornei, cum Bald. in. d. §. si quis autem. sequi videatur, dum dicit, quòd debebuntur legata in hoc secundo testamento relicta.

8 † Nunc autem intrat nostra quæstio principalis circa prædicta, an hodie dispositio dict. §. si quis autem approbata. in dict. l. 2. in dict. verſ. *Et otro ſi dezimos.* procedat, ſtante hac lege noſtra Regia, nempe. l. 3. Taur. quæ hodie eſt dict. l. 2. tit. 4. lib. 5. nou. Collect. Reg. & l. 1. ſuprà eodem? & in hoc Antonius Gomez in dict. l. Taur. nu. 105. expreſſe decidit, & tenet, prædicta procedere de iure communi, & quòd de iure noſtro Regio tantum poſſunt intelligi, & habere locum in teſtamento in ſcriptis, in quo per noſtram legem requiruntur ſeptem teſtes, non verò in teſtamento nuncupatio: nam cum in eo de iure noſtro Regio per legem præcedentem ſemper requirantur tres teſtes cum tabellione, vel quinque ſine eo, ſecundum teſtamentum neceſſariò debet iſtam ſolennitatem continere, & per conſequens erit teſtamentum perfectum, cum non poſſint pauciores quam quinque teſtes interuenire (intellige ſine tabellione) & ſemper reuocabit primum, ſiue ſint inſtituti conſanguinei, ſiue extranei. Præterea & ſecundò, quia iuxta prædict. l. 3. Taur. in codicillis requiritur eadem ſolennitas, quæ in teſtamentis: ſimiliter & in teſtamento inter liberos, quæ in teſtamento inter extraneos. Nihil igitur intereſt, quòd in ſecundo ſint inſtituti venientes ab inteſtato in primo loco, prout ſunt filij, ad diminuendam ſolennitatem à noſtra. l. requiſitam. Nec obſtat ſi dicatur, poſſe & tunc verificari caſum dict. §. ſi quis autem. in ſecundo teſtamento nuncupatio, condito coram tribus teſtibus ſine tabellione, quando in eo ſunt inſtituti venientes ab inteſtato, quaſi in hac ſpecie poſſint in ſecundo teſtamento tolli duo teſtes ex quinque ſufficientibus ſine tabellione ad valorem teſtamenti prioris, in quo extraneus eſt hæres inſtitutus: hoc enim fieri non poteſt, cum text. in dicto. §. ſi quis

autem, & dict. l. 2. pro forma requirant, quòd in hoc ſecundo teſtamento ad minus interueniant quinque teſtes: ergo tres non ſufficiunt ſine tabellione, neque cum eo de iure communi, ſed tantum de iure Regio, ex. l. præcedenti: quo attento, non inuenitur deciſum, quòd tres teſtes ſine tabellione ſufficiant ad reuocationem primi teſtamenti nuncupatio ſolennis præcedentis, ubi in ſecundo ſunt inſtituti venientes ab inteſtato.

9 † Nihilò ſecius diſpoſitio dict. §. ſi quis autem. & dict. l. 2. in praxi hodie deduci poteſt etiam in teſtamento nuncupatio, in duobus caſibus. Primus eſt, quando in primo teſtamento ſolenni nuncupatio, ſecundum ſolennitatem legis præcedentis, vel noſtræ. l. 2. eſſet inſtitutus extraneus: in ſecundo autem venientes ab inteſtato coram quinque teſtibus, etiam non vicinis, & ſine tabellione: quia in hoc caſu præcedit teſtamentum ſolenne & perfectum, in quo inſtitutus eſt extraneus, & ſubſequitur teſtamentum non ſolenne: quia coram quinque teſtibus non vicinis fuit celebratum ſine tabellione: quòd hodie non ſufficit ad hoc vt ſit perfectum, vt in. d. l. 1. ſed quia in eo ſunt inſtituti venientes ab inteſtato, tollit primum perfectum, vt contingit in caſu dicti. §. ſi quis autem. & dict. l. 2.

10 † Secundus caſus eſt, in quo poteſt hodie verificari diſpoſitio dictorum iurium, quando primum teſtamentum nuncupatio eſſet factum coram ſeptem teſtibus non vicinis. † Hoc enim teſtamentum hodie etiam teneret, non obſtante dict. l. ordinamenti, poſita in. l. 1. proximè præcedenti: quia ipſa non tollit ſolennitatem ſeptem teſtium iuris communis, & Partitum, ſi teſtator nolit ſeruare diſpoſitionem. d. l. 1. quæ per uirtutem teſtari coram tabellione cum tribus teſtibus, & ſine eo coram quinque teſtibus vicinis: quinimò id etiam expreſſe per-

mittit

mittit ſex ordinamenti veteris præfata, dum in fine dicit, quòd valeat teſtamentum cum bonis teſtimonijs, id eſt, cum ſeptem teſtibus: ita in terminis tenet Gregorius Lopez in dict. l. 2. in gloſſa, *Cinco teſtigos*, ibi, cum & illud teneret etiam hodie, & Antonius Gomez in. d. l. 3. Tauri. num. 47. in verſic. Item quæro, quos ſequitur Doctor Burgos de Paz in dict. l. Tauri. in. 1. part. conſul. 3. nu. 53. Sequitur etiam hanc ſententiam Auend. reſponſ. 14. nu. 1. & Menchac. de ſucceſſ. creat. §. 21. num. 19. quæ opinio, nempe quòd hodie valeat teſtamentum nuncupatio cum ſeptem teſtibus non vicinis, & ſine tabellione, expreſſe approbatur nouiter in dict. l. 1. præcedenti, ſuprà hoc titulo, ibi: *Pero ſi el teſtamento fuere hecho ante ſiete teſtigos, aunque no ſean vecinos, ni paſe ante eſcriuano, teniendo las otras calidades que el derecho requiere, valga el tal teſtamento, aunque los teſtigos, ni ſean vecinos del lugar donde ſe hiziere el tal teſtamento*: itaque de hoc amplius non eſt hæſitandum.

Si igitur in primo teſtamento nuncupatio, ita ſolenniter condito coram ſeptem teſtibus non vicinis, ſine tabellione inſtitueretur extraneus: & in ſecundo celebrato coram quinque teſtibus, etiam non vicinis, & ſine tabellione, licet ipſe haberi poſſet, inſtituerentur venientes ab inteſtato, tenebit hoc ſecundum, & per id tolletur primum, ex diſpoſitione dict. §. ſi quis autem. & d. l. 2. quæ etiam hodie in his ſpeciebus poterit eſſe magnæ utilitatis. Primò, quia dict. l. ordinamenti, & Tauri, hoc eſt. l. 1. præcedens, & noſtra. 2. debent reſtringi, & limitari, ſecundum diſpoſitionem iuris communis, argumen. l. ſi ſerui veſtri. cum ſimil. C. de noxal. Secundò, quia noſtra lex, nec præcedens, cum ſint generales, intelliguntur comprehendere caſus ſpecialiter ab alia. l. prouiſos (qualiſeſt iſte) iuxta gloſſam. l. 3. C. de ſilent.

lib. 1. 1. communiter ubiq; approbatam: & ita merito vt hæc ſecunda opinioerior ſit, & * renèda in praxi in prædict. duobus caſibus, quos ita non expendit, nec perpendit Antonius Gomez ubi ſuprà, dum tenuit contrarium indiftinctè, & generaliter: & in terminis ante nos ita rectè conſiderauit, & in * praxim deduxit doctiſſimus Gregorius Lopez in. d. l. 2. gloſ. præcitata *cinco teſtigos*: & voluit Menchac. dict. §. 22. ante nu. 1. in verſic. magis autem, & mihi placet. Non obſtat ponderatio dict. l. 3. in contrarium ſuprà facta: quia procedit in prima diſpoſitione, quæ ad hoc vt valeat, ſiue ſit codicillus, ſiue teſtamentum inter liberos, requirit eandem ſolennitatem, quam teſtamentum inter extraneos: at verò nos agimus in ſecunda diſpoſitione eiſdem teſtatoris in caſu ſpeciali, ubi in prima ſolenni fuit inſtitutus extraneus: in ſecunda autem minus ſolenni, ſed coram quinque teſtibus, venientes ab inteſtato, & ideo merito vt noſtra. l. nec præcedens, cum ſint generales, comprehendant caſum noſtrum ſpecialè ab alia. l. prouiſum, vt prædiximus.

QVÆST. XLVIII.

S V M M A R I A.

- 1 *Teſtamentarius non ſeruans formam ſibi à teſtatore traditam: vel aliàs nullum condens teſtamentum, an aliud validum poſſit poſtea cõdere? & num. ſeqq. ſed num. 8. cum ſeqq. eligitur opinio affirmatiua.*
- 2 *Arbiter de pluribus controuerſijs electus, ſi de vna tantum indicet, ſuper alijs non expirat compromiſſum.*
- 3 *Exequutor formam ſibi traditam in teſtamento non ſeruans, iterum poteſt eligere.*

Hh 4

4 Facultas

- 4 Facultas commissionis non consumitur, ubi commissarius secundum formam sibi assignatam, iuxta l. 31. §. 33. Tauri, non disposuit.
- 6 Iudex delegatus nulliter iudicans, non potest iterum iudicare, nisi primo iudicauerit contra formam mandati, vt in nu. 17.
- 7 Facultas testandi, concessa prelato, non expirat primo actu testamenti ab eo facti.
- 9 Eligentes nulliter possunt aliam electionem facere.
- 10 Omisio formæ, licet reddat actum nullum, potest tamen idem actus iterum fieri.
- 11 Regula l. boues. §. hoc sermone. ff. de verbor. signific. debet intelligi de primo actu valido, & rite facto.
- 12 Dispositio hominis consumitur in primo actu valido, non etiam in inualido.
- 13 Actus nullus non impedit fieri illius reiterationem.
- 14 Eligentes nulliter potestate, possunt postea eligere.
- 15 Idem si electio non fuit sortita effectum.
- 16 L. 35. Tauri intellectus.
- 18 Regula l. boues. §. hoc sermone. non procedit quoties per primum actum non est satisfactum menti disponentis.
- 19 Commissarius nullum condens testamentum ex defectu solennitatis, vel alia ex causa, potest iterum validum testamentum condere, cum Tello, & Pelaez contra Matienç. vt in nu. 22.
- 20 Regula l. boues. §. hoc sermone. limi-

tatur in dispositionibus testamentorum.

- 21 Idem dicendum est in casu omisso, quod in expresso, quando testator de illo interrogatus idem responderet.
- 23 Filius ex electione data sibi a patre, nulliter eligens res, in quibus debet habere tertium, & quintum, in quo est melioratus ab eodem, potest iterum valide eligere.
- 24 Idem potest dici in electione, data a l. 5. 2. Taur. mulieri intra 20. dies, postquam fuerit requisita ab heredibus mariti, eligendi arras, vel donationem iocalium, vt si nulliter primo eligat, possit postea intra eundem terminum iterum eligere.
- 25 Sed prædicta sunt intelligenda, ubi eligentibus nulla potest imputari culpa: secus alias.
- 26 Delegatus in extrajudicialibus potest variare, vt hic.
- 27 Notarius non potest errorem suum corrigere.

Quæst. XLVIII.

In l. 35. Taur. hodie. l. 9. tit. 4. lib. 5. nou. Collect. Reg.

An testamentarius non seruans formam sibi a testatore traditam, vel alias nullum condens testamentum, aliud validum possit postea conficere?



Verò circa hanc l. 9. Quid si testamentarius in condendo testamento non seruauit formam sibi specialiter traditam circa institutionem, melio-

meliorationem, exheredationem, substitutionem, vel alias fecit testamentum nullum, propter defectum solennitatis, aliam, vt causam, an poterit tunc aliud testamentum facere solenne, in quo seruet formam sibi a testatore præfixam, necne? Erit species primi casus dictæ. q. Cisuentes in d. 36. Taur. tenet, quod si commissarius non fecit testamentum, iuxta formam sibi a testatore traditam, poterit huiusmodi testamentum reuocare & aliud facere, vt in l. quid tamen in princ. ff. de arbitr. & vbi arbiter de pluribus controuersijs electus, vt de omnibus simul dicat sententiam, si de vna tantam dixerit sententiam, non expirat compromissum, & illam sententiam, quam de vna controuersia dixit, mutare potest, & dicere sententiam de omnibus controuersijs: quia nondum dixit sententiam: secus, si vt separatim sententiam proferat: quia tunc quantum ad illam controuersiam pertinet, arbiter esse definit. Secundò hæc eadem pars comprobatur ex doctrina Bart. in l. 2. §. data. nu. 4. ff. de optio. leg. & vbi tenet, quod quandoque exequitor formam sibi eligendi in facultate commissæ traditam non seruauit, etsi scienter hoc fecerit, iterum poterit eligere: quia quando est peccatum in forma electionis, perinde est, ac si electio non esset facta: & allegat ad hoc. d. l. quid tamen. ff. de arbitr. sed & est bonus text. in proposito in d. l. 2. §. data. vbi inquit textus: Data igitur optione (scilicet serui) si quis optauerit alienum seruum, vel hominem liberum, videndum est, an non consumpserit optionem, & puto non consumi. Quam doctrinam sequitur plures citans Tello Fernandez in d. l. 35. Taur. nu. 2. vers. verum. ibi ex doctrina Bart. & inferius in vers. vnde. & concludit, quod est vera & communis opinio, quod si commissarius, cui forma commissionis fuit assignata, secundum quod in l. 31. & in l. 33. Taur.

definitur, non disposuerit, facultas disponendi non consumitur, sed iterum potest disponere, dummodo infra tempus sibi præfixum a testatore, vel d. l. 33. disponat, & ita per totum illum num. probat, sequitur, ac veram profitetur opinionem prædictam Cisuen. ex præd. & alijs, licet non ex. d. l. quid tamen. addens circa fin. d. nu. 2. in vers. sed attende: quod in cæteris, quæ disposuit citra formam, & commissionem specialem, non poterit reuocare nec alterare, iuxta formam & præceptum huius. l. nam cum ipsa non loquatur, nec disponat, quando aliter specialiter fuit commissum, sed simpliciter factio testamenti, quod semel fecerit commissarius iuste, vel iniuste, reuocare non poterit: quæstio enim nostra principalis se habet, quædo defunctus commissario dedit facultatem testandi pro se, certa forma eidem tradita, atq; præscripta: quo casu loquitur. d. l. 33. Taur. & præd. formam commissarius non seruauit, sed eam prætergressus est, & ita nra quæst. magis adaptatur ad casum. d. l. 33. quæ ad nostram. l. 35. Taur. Quo fit vt in casu illius. l. 33. commissarius, qui non seruauit in testando nomine alieno formam sibi a committente specialiter præfixam, possit iterum testari eam seruando: secus si forma sibi specialiter tradita non sit, sed simpliciter, vel in genere commissæ factio testamenti, vt in casu nostræ. l. 35. tunc enim siue benè siue malè id fecerit, reuocare non poterit, nec amplius variare, iuxta nostram. l. 35. Quas leges ita intelligit, declarat, atq; interpretatur Tello Fernandez vbi supra.

* Nihilominus tamen contra hanc opinionem obest nostra. l. in sua generalitate, dum simpliciter prohibet commissarium reuocare testamentum, semel a se virtute commissionis factum nomine alterius: nec codicillos postea facere potest, licet facultatem in se prius reseruauerit prædicta faciendi. Secundò contra

eandem opinionem facit: quia hic commissarius nomine alieno, & tanquam minister defuncti testamentum fecit: licet ergo inutiliter actum fecerit, quia contra formam mandati, aut commissiōis, nō poterit tamen alium actum facere: vt in iudice delegato statuitur: qui licet inutiliter iudicauerit, non potest iterum iudicare, prout facere potest ordinarius: qui iure proprio iudicat, vt communiter tradunt. DD. in. l. iudex posteaquam ff. de re. iudic. & in. l. si vt proponis. per text. ibi. C. quomod. & quando iud. cum pluribus concordantijs à Tiraq. traditis in. l. boues. §. hoc fermone. limitatio-
 6 ne. 1. num. 70. ff. de verb. signifi. diximus. latè. lib. 2. canon. quæst. cap. 2. per totum.
 7 † Licet enim facultas testandi concessa prælato nō spiret primo actu testamenti ab eo facti, quia durat vsque ad mortem, etiam si plura testamenta faceret: nullum enim nisi morte confirmatur. c. cum Marthæ. de celebrat. miss. l. 4. ff. de adimend. legat. atque ideò nullum dicitur fecisse testamentum, nisi quòd morte confirmatur, vt aduersus Decium consi. 512. & Socin. Iun. cons. 89. num. 24. & Tiraquel. vbi supr. in reg. num. 126. re-
 8 cteò concludit Tellus Fernā. in. l. 4. Taur. num. 2. & 6. & iterum in dict. l. 35. num. 1. vers. ego verò. D. Molin. lib. 2. de Hispan. primog. cap. 11. num. 45. Matienç. in hac. l. 9. gl. 1. num. 3. aduersus Couarr. etiam in cap. cum in officijs. nu. 7. vers. hinc potest deduci. de testam. Idem Matienç. in. l. 3. gl. 3. num. 5. tit. 4. supr. hoc lib. 5. Nauarr. in sua apologia de reddit. ecclesiast. quæst. 3. monito. 9. per totum vbi pluribus modis responderet ad regul. dict. l. boues. §. hoc fermone. Hoc tamen ideò procedit, quia prælatus huiusmodi facultate sibi concessa ad testandum, iure proprio testatur: at commissarius habens mandatum ab alio ad testandum, alieno iure, & pro illo testatur, nō verò pro se, & ideò non poterit variare, nec

mutare testamentum iam defuncti, vt in dict. l. 35. pro eius ratione considerauit Tellus. num. 1. vers. Ego verò, & Matien. in præsent. d. gl. 1. num. 2. Quo fit vt quauis dubius in terminis nostræ principalis quæst. huic vltimæ contrariæ sententiæ procliuor sit Matienç. in præsent. gl. 1. num. 5. contra Tellum, nempe vt commissarius, qui non seruauit formam sibi à testatore præscriptam circa institutionem, meliorationem, exheredationem, substitutionem, aut tutoris dationem, non possit iterum circa ea testari: ne dum circa alia, quæ vtiliter fecerat. Quid dicendum? † Ego priorem sententiam Cisuentes, & Telli Fernā. in terminis de quibus supra, verio-
 9 rem, & tenendam esse proculdubio iudico ac censeo aduersus Ioan. Matien. ex supra adductis pro ea, præcipue ex dict. l. Quid tamen, quæ optimè vrget in proposito, & ex. d. l. 2. §. data. ff. de option. legat. & doct. Bart. ibi. num. 4. * communiter approbata: necnon & terio ex. d. l. 33. Tauri, quæ est. l. 7. supr. eodem, bi, *Pero lo que el testador le mando señalada y determinada me, señalando la persona del heredero, o señalando cierta cosa. que auia de hazer, el tal comissario sea obligado a lo hazer: y si pasado el dicho termino no lo hiziere, q sea auido como si el tal comissario lo hiziesse, o declarasse.* Si enim formam traditā, & specialiter sibi præfixam commissarius tenetur obseruare, poterit illā ad implere, tamen si prius contra fecerit, quia cum aliter sic factum non fortitur de iure effectum, non præstat vllum impedimentum, quin quod tenebatur possit, & debeat facere in termino iuris, vel à defuncto præfixo, iuxta iuris regulam vulgarem, Non præstat impedimentum, quod de iure non fortitur effectum. Præterea si præd. l. regia habet illud pro facto, ac si commissarius omittens id fecisset, poterit in termino debito facere commissarius, licet contra formā sibi datam aliud prius fecerit:
 cum

cum de iure in termino admittatur variatio in electione, quodcumque ex facultate commissi eligere debens nō seruauit formam, vt prædiximus. † Quarto eadem sententia probatur ex text. in. l. qui per salutem. ff. de iur. iur. & ibi notat DD. præcipue Salic. quòd qui nullam, & inutilem electionem fecerunt, possunt aliā validā facere: & Mesia in. l. regia Toleti in conclus. vltimæ partis. num. 2. vbi numeris sequent. plura ex more congerit. Similiter & Bald. ibi ex eo text. quoque notat, quòd licet omisio formæ reddat actum nullum, idem tamen actus poterit iterum fieri cum debitæ formæ obseruatione. † Reg. enim. l. boues. §. hoc fermone. ff. de verb. sign. intelligi debet de primo actu valido, & ritè facto: ad idè citari solet. l. hæc conditio, filiar. in principio. ff. de condit. & demonstrat. vbi casus pulcher. † Probatur enim ibi, quòd si legatum sit relictum filiar. si nupserit, si ea nondum ætatis nubilis nupserit, vel etiam nupserit ei, cuius nuptiæ interdictæ sunt, non censetur paruissè conditioni, & potest postea alteri vtiliter nubere: & per illum text. dicitur ibi, Paul. de Castr. quòd dispositio hominis consumitur in primo actu valido, non etiam in inualido, & ibi Socin. num. 5. † Et inquit Rom. in. l. si is qui hæres. num. 4. ff. de acq. hæred. quòd actus nullus non impedit fieri illius reiterationem: sequitur prædictos referens Mieres de maiorat. in prima part. quæst. 52. num. 7. Sequitur alios citans, & plurima congerens. Tiraquel. de vtroque retract. tit. 1. §. 8. gl. 7. nu. 6. cum præcedentibus, & sequen. & Mexia vbi supr. prædicta sequutus, & ultra eos,
 13 † quod illi, quibus est commissi electio potestatis, qui primò fecerunt prouisionem inualidā, possunt postea eligere, notant ex. d. l. qui per salutem Guillelm. de Cug. & Bart. ibidem. nu. 3. quos sequitur Paul. de Castr. benè declarans ibi. numer. 5. & Iaf. in. l. serui. electione. num. 3. & 4. &

ibi latè Alexan. ff. de legat. 1. Tellus Fernā. in. d. l. 35. num. 3. † Idem si prima electio non fuit sortita effectum, vt probat D. Molin. de Hispan. primog. lib. 2. cap. 4. num. 38.
 16 † Et hac opinione retenta, nō obstant modò adducta pro contraria, & sic pro opinione Matienç. & primò nihil nocet nostra. l. 35. Taur. in sua generalitate: nā respondemus primò vt sup. loqui in simplici generali commissiōe facta alicui ad testandū, nulla præscripta forma, & ideò in hac specie meritò vt commissarius semel testando, siue malè, siue benè, amplius non possit id testamentum reuocare, aut aliquid aliud facere, vel declarare, quia functus est officio suo, vt in nostra. l. & diximus cum Tello supra, in prima opinione. Secundò respondemus, quòd nostra quæstio loquitur & locum habet, quando primum testamentum est nullum ex cōtrauentione formæ specialiter præfixæ à testatore in commissiōe: at verò. l. nostra. 35. Tauri loquitur in testamento valido, vt patet ex eius tenore & vera mente, quando quidem decidit, ne commissarius possit ipsum reuocare, vel codicillum, aut aliam declarationem facere: hæc enim valorem prioris testamenti aperte innuunt, atque præsupponunt, quia priuatio præsupponit habitum. l. de cem. cum simil. ff. de verb. oblig. nā quod nullum est, reuocari non potest. l. nam et si sub conditione. §. rumpendo. ff. de in iust. rupt. irrit. que fact. testam. Non obstat & secunda ratio de iudice delegato, qui licet inutiliter iudicauerit, nō potest iterum iudicare: procedit enim hoc in iudicialibus, non verò in extraiudicialibus, vt infra dicemus. Secundò & melius & concludentius respondeo, quòd licet regulariter iudex delegatus pronuntians sententiam nullam, non possit illam potestea pro tali declarare, ac iterū in causa pronunciare, vt in dict. l. si vt proponis. C. quomod. & quando iud. secus est
 in

in ordinario, vt latè resoluius dict. lib. 2. can. quæst. capit. 2. in princip. * Attamen si iudex delegatus iudicet contra formam mandati, non consumit suam potestatem, sed poterit iterum pronuncjare, vt resoluius dict. libr. 2. canon. quæst. capit. 2. in secunda limitatione, numer. 28. cum sequent. quam in arbitro optimè probat dict. l. quid tamen. ff. de arbit. vt vidimus. Eadem igitur ratio militat in commissario, cui à defuncto fuit facta commissio ad testandum cum præfixione certæ formæ necessariò obseruandæ, & adimplendæ, vt si eam præterierit, atque non seruauerit, nihil fecerit, atque proinde suam potestatem non consumpserit, sed possit iterum eam seruando testari, per prædicta. Quamuis enim alieno nomine testetur, nihil impedit, cum prius testamentum effectum sortitum non fuerit, nec commissio & forma sibi data sit adimpleta. Poterit igitur, imò teneretur eam adimplere, atque ad vinguem obseruare, iterum iuxta eam testando, cum prius testamentum, vt pote contra formam factum, ac proinde quod nullum sortitum fuerit iuris effectum, nullum similiter impedimentum præstitit, secundum testamentum iuridicum conficiendi: ex quibus veritas prioris sententiæ satis dilucidata manet.

18 † Præterea regula dict. l. boues. §. hoc sermone. non procedit, quando per primum actum non esset satisfactum menti disponentis, secund. Felin. qui alios allegat in cap. 2. num. 6. vers. fallit. sup. de regua & pac. & latè Tiraquel. in dict. §. hoc sermone. limitation. 61. & ibi Rebuff. in secunda limitatione. Nauarr. de reddit. eccl. quæst. 3. nu. 21. & in apolog. quæst. 3. monito. 9. num. 3. diximus sup. hoc lib. quæst. 1. super. l. 2. tit. 3. lib. 2. huius nou. Collect. Reg. & probat latè Mesa vbi supra. numer. 42. & 45. cum sequentib. * Deueniamus nunc ad se-

cundum casum principalem nostræ quæstionis, nempe quando commissarius fecit testamentum nullum propter defectum solennitatis, vel alia ex causa: & tunc quidem idem quod in priori specie probat ac tenet Tellus Fernand. in l. 35. Taur. nempe vt iterum commissarius valdè testari possit, quasi per actum nullum, eius commissio extincta minimè fuerit, vt ipse latè probat, & confirmatur ex præcedentibus supra adductis pro prima opinione veriori & tenenda in primo membro, & casu nostræ quæstionis. Et præterea, † quia regula dict. l. boues. §. hoc sermone. limitatur in dispositionibus testamentarijs in quibus sit latissima interpretatio, vt ibi probat Tiraquel. limitatione. 15. & quoties eadem ratio militat in secundo actu, quæ in primo, Tiraquel. ibi limitatione. 10. Vel quando per primum actum non est satisfactum dispositioni loquentis, vt modo dicebamus. * Denique facit glossa trita, & * communiter vbiq; approbata in l. tale pactum. §. fin. ff. de pact. quæ habet, idem dicendum esse in casu omisso, quod in expresso, quando creditur versimiliter, testatorem idem responsurum si interrogatus de hoc fuisset. Quæ omnia militant in nostra specie: † & hoc amplius, quod est materia fauorabilis, & quæ benignam recipit interpretationem, vt voluntas defuncti adimpleatur, quæ fuit vt testatus decederet ad exonerationem suæ conscientiæ: qua in specie non est locus regulæ dict. §. hoc sermone, vt in l. placet. cum sequenti. ff. de lib. & posthu. Tiraquel. in dict. §. hoc sermone, limitatione. 3. vbi plures citat.

Nihilominus tamen hæc sententia non omnino applaudit Matienço in præsentī, glossa prima, numer. 7. dicenti, tutius esse seruare dispositionem nostræ. l. nulla facta distinctione, nempe vt commissarius, semel factio testa-

mento

mento vili, siue inuili, non possit aliud facere: quia non iure proprio, sed alieno facit, & functus est officio suo, vt supra probauerat numer. 5. in primo casu nostræ quæstionis. Sed re vera eius fundamēta non concludunt contra priorem partem, quinimò eis satisfit ex sup. adductis. Quare verior & tenenda mihi videtur sententia Telli Fernandez, etiam in hoc secundo casu contra opinionem Matienço. & ita meritò Tellum sequitur Pelaez de maiorat. l. p. q. 47. num. 45. vbi eam latè probat: & iterum quæst. 5. 2. num. 8. inferens ex his 23 num. 9. & 10. † quod si pater concessit filio facultatē eligendi tertium & quintum in bonis suis, & filius nulliter eligat res, in quibus debeat habere prælegatum aut meliorationem, potest iterum eligere: † & quod idem potest dici in casu 24 l. 52. Taur. vbi conceditur mulieri facultas eligendi arras, vel donationem iocalium intra 20. dies, postquam ab hæredibus mariti fuerit requisita: quia si nulliter eligat mulier, non prohibetur iterum intra dictum terminum eligere, & 25 permittitur variatio. † Tandem inquit num. 10. hæc maximè procedere vbiunque eligentibus in prædictis casibus nulla potest imputari culpa in nulliter eligendo: secus aliàs, vt resoluit Baldus. consil. 227. per sanctissimum. lib. 4. argu. l. quæsitum. ff. quando act. de pecul. est annal. tradit Tiraquel. de retract. d. lib. 1. §. 8. glof. 7. nu. 19.

Non obstat modò huic tenendæ sententiæ nostræ. l. 35. Taur. ea enim, vt prædiximus, loquitur in testamento, & sic præsupponit esse perfectum, ac validum: nos verò agimus in eo, quod non est testamentum, quia caret solennitate debita, & à iure requisita.

Non etiam obest differentia communis, supra assignata inter iudicem ordinarium, & delegatum: ille enim si nulliter pronunciauit, potest iterum vtiliter

sententiam proferre: hinc verò secus, quia hæc differentia procedit in iudicialibus, nõ verò in extraiudicialibus (prout est casus, de quo agimus.) † In his namq; poterit delegatus variare, & actum primum inuicidum reuocare, ex doctrina Innocentij in cap. in literis. numer. 2. de offic. delegat. in versic. sin autem sit delegatus, communiter approbata, teste Felino, ibi nu. 2. versic. octauo limitat. estq; communis, secundum Tellum Fernandez in dict. l. 35. Taur. num. 3. col. fin. vbi plures allegat, & Matienço. vbi supra dict. num. 7. vbi inquit, non ex hoc tolli suam obiectionem, quando quidem, etsi actus expediatur sine iurisdictione, dicitur quis functus officio suo, licet actus inuicidum & minus solennè fecerit, quoties, qui actus facit extraiudicialem, prohibitus est variare: † vt in notario, qui non potest errorem suum corrigere, secundum Bald. in l. vltim. numer. 19. C. de edend. quem sequitur Felin. vbi supra. At in specie nostra commissarius non potest variare, vt hinc dicitur: ergo etsi inuicidum testamētum faciat, cum nomine alterius id faciat, non poterit variare; sicut neque notarius, qui etiam nomine alieno facit instrumētum. Tandem hoc candidi lectoris iudicio censendum committit. Verū hæc replica præfati authoris facile eliditur, si consideremus, quod lex nostra, dum prohibet commissarium, qui semel facultatē sibi concessa ad testandum vltus fuit, posse reuocare id testamentum, &c. loquitur in testamento valido, vt ex ipsa patet considerata vt supra, non verò in testamento nulliter condito, de quo hic agimus. Hic enim casus omissus est ab eadem. l. ac proinde decidendus venit iuxta ius commune, argum. l. commodissimè. cum simil. ff. de liber. & posthum. quod, vt vidimus, habet, vt ex actu nullo non consumatur potestas, & commissio aliquid faciendi, quominus iterum validè, & vtiliter fieri possit,

possit, eum nondum sit voluntati disponentis satisfactum, & militet tunc eadem ratio, quæ committentem mouit, ac de eo interrogatus idem disponderet, præcipue cum simus in materia fauorabili. Neq; exemplum de notario nobis aliquid impedimenti facit, ibi si quidem agi potest de præiudicio tertij, in nostro vero casu minimè: quinimo de eius fauore, vt testatus decedat, & voluntas defuncti adimpleatur: non enim venientes ab intestato ex hoc iuste conqueri poterunt, cum defunctus testatus decedere voluerit, facultatemque testandi pro eo eidem commissario dederit, vt potuit; quia in re propria, &c. Sed quod fecit commissarius, non est testamentum ex defectu solennitatis requisitæ: ergo facultas testandi, non fuit consumpta. Fit ergo ex supra dictis, opinionem Telli Fernandez in vtroque casu, & membro nostræ quæstionis veriolem esse, & tenendam in iudicando, & consulendo, saluo iudicio rectius sententium.

QVÆST. XLIX.

SVMARIA.

- 1 *Exheredatione, vel præteritione ignoranter facta, an vitietur, vel sustineatur melioratio tertij, & quinti facta? & numeris sequent. sed nu. 4. eligitur opinio quod sustineatur.*
- 2 *Donatio inter viuos facta reuocatur susceptis liberis, de quibus donator in dubio non censetur cogitasse.*
- 3 *Legata facta in testamento, quod postea rumpitur, vel annullatur ex causa præteritionis, vel exheredationis, quando valeant, & quando non? & num. 7. & 8.*

5 *Per præteritionem ignoranter factam, non reuocantur legata relicta in testamento, vbi alij filij erant hæredes scripti, ex coniecturata mente defuncti.*

6 *Hoc procedit etiam in melioratione vnico filio facta, vt conseruetur alijs filijs natis, qui sunt præteriti.*

Quæst. XLIX.

In l. 24. Taur. hodie l. 8. tit. 6. lib. 5. non. Collect. Reg.

An ex heredatione, vel præteritione ignoranter facta, vitietur, vel sustineatur melioratio tertij & quinti in testamento facta?



Verò. Hac. l. cauetur, quod quando el testamento se rompiere, o anular por causa de pretericion, o exheredacion, la mejora de tercio, o quinto

q en el se hiziere, valga, † quid si ex heredatio, vel præteritio fuerit ignoranter facta, quia pater ignorauit talem habere filium natum, vel posthumum, an tunc procedat nostra lex, & sic non solum cum præteritio, vel ex heredatio scienter facta est, sed etiam si ignoranter; vel tantum quando scienter facta fuit? Et prima quidem facie videtur, quod in hac specie nostra lex locum non habeat, sed duntaxat quando præteritio, vel exheredatio scienter facta est, non verò cum ignoranter fit: præsumitur enim, quod si cogitaret hoc, vel sciret, non relinqueret, argumento text. in l. si cum vel in vtero. C. de testamen. milit. vbi præteritio facta à milite de filio, quem sciebat habere,

habere, non reddit testamentum nullum, sed habet vim exheredationis: præteritio tamen de filio facta, quem ignorabat habere, reddit testamentum nullum, & omnia in eo contenta irritantur. † Et quod donatio inter viuos facta reuocetur, susceptis liberis, de quibus donator in dubio non censetur cogitasse, est textus in l. si vnquam. C. de reuocandis donat. & in l. 8. tit. 4. p. 5. iuncta * communi opinione, quam tradit Tiraquel. in d. l. si vnquam, in præfatione, num. 67. † & in terminis authent. ex causa. C. de lib. præter. vel exhered. cui conuenire videtur nostra lex Regia, hoc tenet distinguens præd. modo inter exheredationem, & præteritionem, scienter vel ignoranter factam, Bart. in dict. authent. ex causa. numer. 4. & ibi * communiter Doctores: est * communis, secundum Tiraquel. in dict. l. si vnquam. verb. donatione largitus. num. 263. vbi plurimos auctores huius distinctionis refert, & num. 265. alios plurimos cum communi, quod procedat etiam si sit apposita clausula codicillaris. Eandem etiam distinctionem testatur * magis communem Andreas Angul. in præfenti. glos. 3. nu. 1. & testatur esse communem, & in * praxi seruandam, Iulius Clar. lib. 3. recept. sent. quæst. 52. & eum aliosq; plures referens testatur * communem eam sequutus Doctor Anton. de Padilla in l. eam quam. num. 39. C. de fideicommiss. & in terminis nostræ. l. hanc sententiam expressè tenet & probat Anton. Gom. vbi supra in versic. Sed his non obstantibus, ibi, ex quibus infero; dicens hanc esse maximam & singularem declarationem ad nostram. l. 24. & in dict. num. 3. versic. non obstat. respondet. l. fin. ff. de hæred. instit. quæ videbatur contrarium probare. Eandem sententiam in terminis nostræ. l. Antonium Gomez sequutus, sine difficultate tenet ac probat Matienç. in præfenti glos. 1. nu. 5.

4 † Sed nihilo secius contrarium in terminis nostræ legis verius & tenendum censeo in iudicando, & consulendo, ex litera nostræ. l. quæ indistinctè loquitur & procedit, vt vidimus. Cum igitur lex nostra non distinguat, nec nos distinguere debemus, l. non distinguemus. cum simil. ff. de arbit. l. de pretio. ff. de public. in rem actione: vnde generaliter cum loquatur, generaliter intelligenda est, vt in l. i. §. & generaliter, cum simil. ff. de legat. præst.

Secundò quia eadem ratio militat in vtroque casu, vt patet: quia quæstio hæc non à iure, sed à voluntate testatoris dependet, vt omnes agnoscunt: sed voluntas testatoris in hoc euidentis est: quia cum in hac melioratione filium melioratum, alijs non ignoratis prætulerit, eadem & maiori ratione censendus est voluisse præferre filio ignorato, argum. l. si viua matre. C. de bon. mater. ergo idem ius statuendum est in vtraq; specie. Quod coadiuuatur, † quia per præteritionem ignoranter factam non reuocatur legata relicta in testamento, vbi alij filij erant hæredes scripti ex coniecturata mente defuncti, vt tenet Bald. in l. Titius. in princip. ibi, Aut testator habebat liberos, &c. ff. de liber. & posthu. & in l. filio præterito: num. 2. versic. Ego distinguendo. ff. de iniust. rupt. irriog; fact. test. quem sequitur Corneus in d. authent. ex causa nu. 49. & cum hæc opinio in specie nostræ quæstionis mihi vt verior placuisset ex prædictis, præcipue ex indistinctione nostræ. l. gaudeo eam postea inuenisse tenere in eisdem terminis Andreæ Angul. in præfenti glos. 3. nu. 2. 3. & 4. † vbi idem probat etiam in melioratione vnico filio relicta, vt conseruetur natis alijs postea, qui sunt præteriti.

Non obstat, quod in casu authent. ex causa. C. de lib. præter. vel exhered. contrariū teneant Bart. & * communiter DD. vt retulimus,

retulimus; contrarium namque in posthumo, nempe ut per ipsius natiuitatem conferentur legata, est etiam communis sententia, ut affirmat alios citans Tiraquel. in dict. l. si vniquam verb. donatione largitus. nu. 262. Et quod etiam si posthumus, vel iam natus sit ignoranter præteritus, conferentur legata in specie dict. auth. ex causa. probauit gloss. in l. si vxorē prægnantem. iuncto text. in verb. ignoranter. ff. de manu. testam. & alij auctores, quos nuncupatim citauit Tiraq. vbi sup. nu. 267. vbi inquit, se non videre quo pacto ea antymonia tolli possit, & quod soluat Apollo. * Sed quod hæc secūda opinio procedat maximè appositā clausula codicillari, est cōmunis sententia, ut plurimos auctores eius citans affirmat Tiraquel. vbi supra. numer. 279. Hanc secundam opinionem sequitur vt veriore, & communem ex testimonio Ripæ profitetur Angul. in præsent. num. 1. vers. ceterum contrarium. Quicquid igitur sit iure communi in hoc, * iure tamen regio per nostram. l. vt eam supra expendimus, nostra secūda præd. sententia verior, & probabilior est, atque proinde * tenenda.

QVÆST. L.

SVMMARIA.

1 Rupto testamento ex causa præteritionis, quomodo succedant inter se filij, quorum vnus fuit institutus, alter præteritus, vel exheredatus, alius vero institutus in tertio, & quinto bonorū, & numeris sequentibus. numer. 12. cum sequentibus. ponitur opinio auctoris cum suis declarationibus, de quibus in num. 13. 14. & 15.

3 *Clausula codicillaris semper censetur appositā in testamento inter liberos: & quid tunc operetur. & numer. 5. quomodo hoc intelligatur.*

7 *Clausula codicillaris appositā in testamento, quod postea rumpitur, vel annullatur ex causa præteritionis, vel exheredationis, operatur repetitionem fideicommissi à venientibus ab intestato.*

8 *Idem intelligendum est de hæredibus scriptis in primo testamento, si secundum est nullum, & habet clausulam codicillarem, vt in numer. 8.*

9 *Clausula codicillaris, quando testatum est nullum, operatur vt præd. intelligatur esse relictum fideicommissum: quo casu legitima tantum, non etiam Trebellianica deduci potest.*

10 *Clausula codicillaris subintellecta veluti in testamento inter liberos, præd. effectum non operatur.*

11 *Rupto testamento ex causa præteritionis, vel exheredationis, non conseruatur institutio, etiā quoad quintum.*

16 *Melioratio tertij & quinti in testamento relictā etiā per viam institutionis, eo non rupto, nec annullato, sustinetur proculdubio.*

17 *Rupto testamento, vel annullato ex causa præteritionis, vel exheredationis, in quo fuit facta melioratio tertij & quinti, vtrum de ipsa melioratione detrahenda sit legitima ab intestato, necne?*

Quæst.

Quæst. L.

In eadem. l. 8. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Rupto testamento ex causa præteritionis, quomodo succedant inter se filij instituti & exheredati?



1 **Q**uæro * vltius circa eandem. l. quid si vnus filius fuit institutus hæres, aut plures: alter præteritus, vel exheredatus fuit: alius vero institutus in tertio & quinto, si præteritus rumpat testamentum, an omnes æqualiter succedant, an vero institutus in tertio & quinto consequatur tertium & quintum pro melioratione ultra suā legitimam? Et in hoc Palat. Rub. in l. 24. Taur. num. 5. 8. & 9. voluit quod in totum annulletur & irritetur testamentum prædictum: & sic quod omnes æqualiter succedant ab intestato, quia cum præd. melioratio tertij & quinti sit relictā per viam institutionis, necessario sequitur quod debet rumpi & annullari in totum, per text. cum materia in authent. ex causa. C. delib. præterit. vel exhered.

2 * Sed Anton. Gomez in dicta. l. 24. Tauri num. 3. versic. 3. principaliter, ibi, Sed salua pace, contrarium constanter tenet, imò quod in specie præd. ille filius institutus in tertio & quinto succedat ab intestato in sua legitima, & insuper per viam prælegati & fideicommissi fiat sibi restitutio residui vsque ad va-

lorem tertij & quinti: non quod habeat integram legitimam & insuper tertium & quintum, quia repugnaret voluntas defuncti: sed quod in effectu habeat tertium & quintum succedendo ab intestato, quia dispositio patris vel matris inuolida debet ab intestato seruari. Præterea & secundò, * quia semper in testamento condito inter liberos censetur appositā clausula codicillaris, quæ facit valere actum omni meliori modo, quo possit, sicque operatur vt maior pars & portio quam legitima filio relictā vel assignata in testamento, restituatur sibi ab intestato per cohæredes per viam prælegati & fideicommissi, argumentò. l. fin. C. famil. hercisc. iuxta glossam * communiter receptam in l. cohæredi. §. cum filiar. verb. non valuit. ff. de vulg. & pupil. substit. secundum Iaf. ibi num. 18. & in l. si frater. C. de fideicommiss. Anton. Gomez in l. 24. Taur. num. 2. & prius in l. 3. num. 62. Menchac. de success. creat. §. 21. num. 64. Doctor Antonius de Padilla in dicta. l. si frater. num. 13. & 14. Simon de Pretis lib. 2. de interpretat. interpr. 1. dubitat. prima, solut. 10. nu. 38. & 39. pag. 165. & interpretatione secunda, dubit. 1. solutione. 4. num. 10. pag. 211. * Vbi hoc intelligit, dummodo per huiusmodi tacitam clausulam non inducatur fideicommissum contra posthumum ignoranter præteritum, secundum Aymon. consi. 34. Eandem * communem sequitur alios citans Mantic. de coniectur. vltim. volunt. lib. 1. tit. 9. num. 5. & Angul. in dicta. l. 8. gloss. 2. num. 5. tamen si alia * communis sit in contrarium, vt constat ex Anton. Gab. conclusione. 5. num. 6. de testam. lib. 3.

Et hanc secundam opinionem principalem in nostra quæstione, nempe eam quæ fuit Anton. Gomez, sequitur & probat expressè Matienç. hic glossa, 1. numero. 7.

Ii Nihi-

- 6 † Nihilominus tamen Andreas Angul. in præsentii gloss. 2. num. 7. 8. & 9. hanc opinionem Antoni Gom. falsam esse censet ac contra eam tenet, & sic in effectu probat opinionem primam, quæ fuit Palatij Rub. imò quòd omnes filij prædicti ex æquis portionibus admittantur ab intestato: † quoniam etsi verum & * magis communiter receptum sit, vt annullato vel recisso testamento ex causa præteritionis vel exhæredationis iuxta terminos dict. authent. ex causa, tunc clausula codicillaris expressè posita in testamento operetur repetitionem fideicommissi a venientibus ab intestato, vt plures referens ibi resoluit dicta glossa. 2. num. 6. & 8. & prius Mant. de coniect. vltim. volunt. lib. 6. tit. 5. num. 16. † Vbi quòd idem intelligendum est de hæredibus scriptis in priore testamento, si secundum est nullum & habet clausulam codicillarem: quam etiam sequitur Simon de Pretis vbi supra lib. 2. solutione. 11. num. 17. pag. 172.
- 7 † Quinimò per clausulam codicillarem, si testamento est nullum, pure intelligitur esse relictum fideicommissum, quo casu legitima tantum, non etiam Trebellianica deduci potest, secundum * magis communem sententiam, quam pluribus citatis refert idem Mant. de coniect. vltim. volunt. lib. 7. tit. 12. numer. 31. & Simon de Pretis de interpretat. vltim. volunt. lib. 3. interpretat. 1. dubitatione. 6. solutione. 4. num. 18. per totum, vbi quòd est tenenda in iudicando & consulendo.
- 8 † Hæc tamen minimè procedunt in clausula codicillari non expressè, sed à iure subintellecta & sic tacita, vt in testamento inter liberos, quia ea hunc effectum minimè operatur, nempe vt rupto testamento inter liberos condito ex causa præteritionis vel exhæredationis, filij ab intestato succedant secundum

portiones assignatas in testamento per viam fideicommissi: sed verius est vt in hac specie omnes filij ex æquis portionibus ad successionem patris admittantur: nã cum institutiones hæredum in totum annullentur ex causa præteritionis vel exhæredationis, ipsis recisis, vel annullatis, consequitur vt omnes liberi, admissio præterito vel exhæredato ex æquis portionibus ab intestato admittantur, vt in dicta authent. ex causa. & in corpore vnde sumitur, nempe authent. vt cum de appellat. cognosc. §. siue igitur, ibi, Quantum ad institutionem hæredum pertinet, testamento euacuato ad parentum hæreditatem liberos tanquam ab intestato ex æqua parte prouenire: ergo in hac specie, vel clausula codicillaris non subintelligitur, vel subintellecta non operatur eo casu repetitionem ab intestato: non enim generalis illa decisio restringi debet ad casum, quando ipsi filij essent æqualiter hæredes instituti, quia esset manifesta diuinitio & indubitabilis decisio. Procedit ergo textus ille indistinctè, vt ex eo patet, & præcipue ex illis verbis quantum ad institutionem hæredum pertinet, testamento euacuato, &c. non enim vlla vis sit, nec ratio patitur vt fiat in æqualitate partium institutionis: sed in præteritione vel exhæredatione filij, ob quam iure testamento euacuatur quantum ad institutionem hæredum. Siue igitur æqualiter alij filij sint instituti, siue inæqualiter, præteritio vel exhæredatio alterius filij eneruat vires testamenti quantum ad institutionem hæredum, & omnes liberi tanquam ab intestato ad parentum hæreditatem ex æqua parte prouenient, vt decidit textus ille.

† Quo fit vt in pulchro dubio responderit Gregor. Lopez in l. fin. tit. 8. part. 6. in gloss. *Lo quebrantasse*, ibi, sed est pulchrum dubium: quòd si pater fecit testamentum

mentum in quo aliquem vel aliquos ex filijs hæredes instituit, & filium præteritum vel exhæredauit, non conseruetur institutio etiam quo ad quintum de quo libere poterat disponere, quia in nullo conseruatur testamentum quoad institutionem, quando exhæredatio non fuit rectè facta, vel filius fuit præteritus, qui erat in potestate, vel si erat emancipatus, fuit præteritus sine causa, & hæreditas æquis portionibus proueniet ad liberos & successores ab intestato: quod ipse Gregorius ampliatur etiam si filius sit exhæredatus vel præteritus causa inferra (quia erat emancipatus) quæ quidem non fuit probata: quia etiam in hac specie, causa non probata testamentum nullum redditur quoad institutionem, & hæreditas æquis portionibus deueniet ad liberos, vt in dicto. §. siue igitur. & Gregorium Lopez sequitur Angul. in præsentii, glossa secunda num. 7. tamen si aliud voluerit Antonius Gomez in l. 3. Taur. num. 64. & 78. & Menchaca de successione. progress. §. 30. num. 46. Quid tenendum in articulo principali, in quo Doctores nostri Cohispani ita variant?

† Mihi (saluo saniori iudicio) ita videtur resoluendum, quòd si institutio prædicta in tertio & quinto facta, fiat simpliciter, nulla mentione meliorationis facta, tunc quidem si clausula codicillaris expressè apposta non fuerit, in nullo conseruetur testamentum quo ad præd. institutionem tertij nec quinti, sed quòd tanquam ab intestato omnes liberi ad parentum successionem pro æquis partibus admittantur, ex textu in hoc expresso in dicto. §. siue igitur: & sic teneo in hac specie cum opinione Palatij Rubei, Gregorij Lopez, & Anguli iam relata: nec enim in ea clausula codicillaris, quæ inter liberos censetur apposta iuxta magis communem

opinionem prædictam, operabitur tunc repetitionem ab intestato per viam fideicommissi, sicut id operaretur expressè: tum quia esset contra textum expressum in dicto. §. siue igitur, qui in testamento inter liberos loquitur & omnino & in totum annullat institutionem hæredum, & præcipit vt ex æquis portionibus filij omnes æqualiter succedant: tum etiam, quia si aliud diceremus, concurrerent duæ specialitates circa idem contra iuris prohibitionem, de qua in l. prima, & ibi * communiter Doctores. C. de dotis promiss. prima quòd inter liberos censetur apposta clausula codicillaris etiam si verbis non exprimitur: secunda quòd virtute eius sustineretur in aliqua parte institutio, irritum testamento siue euacuato ex causa præteritionis vel exhæredationis, contra dispositionem expressam dicti. §. siue igitur. & dict. authentica ex causa.

† Limitatur hoc primum membrum huius resolutionis eo casu, quo in huiusmodi testamento esset expressè apposta clausula codicillaris; ipsa enim expressè operabitur repetitionem ab intestato, vt ex eisdem partibus succedatur ab intestato per viam fideicommissi, quibus succederetur si testamentum valeret, sicque filius præteritus tenebitur per viam fideicommissi, prælegati vel meliorationis, fratribus institutis, illas partes, in quibus directè fuerunt instituti, detracta sua legitima restituere, argumento text. cum materia in l. Scæuola. ff. ad Trebell. iuxta magis communem sententiam supra relata: & tenet in terminis Antonius Gomez in dicta l. 3. Tauri, numero. 64. & alij * communiter Doctores. † Idem erit in quinto respectu extranei, qui fuit in prædicto testamento institutus, adiecta expressè clausula codicillari.

15 * Si verò institutio præd. de tertio & quinto fuerit facta expressè per viam meliorationis in tertio & quinto, vel in quolibet eorum, præmaximè si adijceretur clausula, meliori via & modo, quibus testator possit & locum habeat, crederem in hac specie sustineri præd. meliorationem expressam, licet per viam institutionis factam per nostram .l. 8. de qua agimus in illis verbis: *en el qual oviere mejora de tercio y quinto*: in his namq; lex potius attendit ad effectum & substantiam meliorationis expressè factæ, quàm ad alia verba, quibus ea fiat. Nihil igitur refert quòd fiat per viam institutionis, vel prælegati, aut fideicommissi: quocumque igitur modo fiat, melioratio est: si de melioratione mentio fiat, quia de melioratione eiusq; valore simpliciter & generaliter sine distinctione loquitur nostra lex, ergo simpliciter & indistinctè intelligi debet. Quòd igitur inquit lex in principio, *Quando el testamento se rompiere, o anulare, por causa de pretericion, o exheredacion*, procedit quantum ad institutionem, non verò quòd ad meliorationem expressè factam, hæc namque sustinetur per nostram .l. Quamvis igitur titulo institutionis relinquatur, melioratio est, si ita exprimitur: sed melioratio præd. conservatur, vt postea statim decidit lex in verbis sequentibus ad quod principaliter venit, vt ex ea pater: ergo melioratio tertij & quinti expressè facta, quocumque tit. ea fiat, valida & sustinenda erit, etiam si testamentum rumpatur vel annullatur quoad legitimas ex causa præteritionis vel exheredationis. Pondero etiam verba finalia nostræ legis, ibi, *Como si el testamento no se rompiesse*. Itaque iuxta hoc quoad meliorationis valorem, idem est ac si testamentum non rumpatur vel non annullaretur ex prædictis causis, ergo etiam si annullatur & rumpatur quoad institutionem, sustinetur omninò melioratio expressè

16 facta quocumque titulo. * Si enim testamentum non rumpatur aut annullaretur, melioratio in eo relicta tertij vel quinti etiam per viam institutionis, veluti si pater diceret: *Instituo filium meum Petrum in sua legitima, & in tertio, & quinto meorum bonorum in quibus eum melioro, rectè valeret, nec de hoc aliquis dubitare posset: ergo ita & eodem modo dicendum est, vt quoque valeat, licet testamentum huiusmodi rumpatur vel annullatur ex prædictis causis per nostram .l. in finalibus verbis modò relatis & expensis: & ita teneo, estque de mente Anton. Gomez. in dicta .l. 24. Taur. num. 3. versic. 3. principaliter, licet expressè non decidat nec ita declarat.*

17 * Fallitur tamen ipse Anton. Gomez ibidem num. 4. dum dicit: quòd quando filio meliorato relinquatur tertium & quintum, non per viam institutionis, sed per viam legati vel fideicommissi, dicendo, *Melioro talem filium meum in tertio & quinto bonorum, vel lego filio meo tertium & quintum bonorum meorum, rupto testamento vel annullato ex causa præteritionis vel exheredationis, ex ipso tertio & quinto detrahat legitimam, & quòd superest habebit in vim prælegati & meliorationis: itaque solum consequetur in tertio & quinto legitimam ab intestato, & in super residuum vsque ad complementum præd. tertij & quinti per viam prælegati & fideicommissi à venientibus ab intestato sibi restituen do: hoc namque est contra literam nostræ .l. ibi, *No por esso dexe de valer el dicho tercio y quinto, como si el dicho testamento no se rompiesse*: cum ergo melioratio tertij & quinti debeat valere ultra eam, iure directo ab intestato consequetur etiam filius hinc suam legitimam. Habebit igitur rupto testamento suam legitimam & meliorationem tertij & quinti sibi factam in præd. testamento iam rupto, quæ nihilominus valida est, ac si testamentum ruptum*

QVÆST. LI.

SUMMARI A.

ruptum non fuisset, vt expressè cauetur in nostra .l. per quam contrariam eius, quod Antonius Gom. in præfata specie de qua agimus, tenuit prius Palat. Rub. hic num. 14. & Castell. glossa prima in fine versic. pro solutione. Quorum sententia aduersus Anton. Gomez probabilior est, placeatq; magis Matienç. in præfata glos. r. num. 8.

Ratio autem differentie inter primum & secundum membrum præcedentis distinctionis est: quia in primo tertium & quintum relinquatur filio instituto per viam institutionis nulla facta mentione meliorationis, nec institutionis in legitima, nec quo ad eam, sed simpliciter fit institutio in tertio & quinto. Vnde mirum quòd tunc ex causa præteritionis vel exheredationis alterius filij rumpatur hæc institutio, & sic hoc testamentum quo ad hanc institutionem tertij & quinti, quæ non melioratio est sed institutio, ex dicto .§. siue igitur: at verò in secundo membro præd. licet quibusdam verbis institutio fiat in dicto tertio & quinto; alijs verò verbis intentio & voluntas testatoris satis explicatur, declaratur atq; aperto ore exprimitur: vt præd. tertium & quintum consequatur filius per viam meliorationis, & sic ultra legitimam. Valebit igitur hæc melioratio per viam legati, & fideicommissi venientibus ab intestato relicti, sicque eam consequetur huiusmodi filius in vim fideicommissi ultra suam legitimam, quam rupto sic testamento ex causa præteritionis vel exheredationis etiam consequetur ab intestato, sed hanc iure directo: & in super residuum vsque ad complementum præd. tertij & quinti per viam prælegati & fideicommissi à venientibus ab intestato sibi restituen do: hoc namque est contra literam nostræ .l. ibi, *No por esso dexe de valer el dicho tercio y quinto, como si el dicho testamento no se rompiesse*: cum ergo melioratio tertij & quinti debeat valere ultra eam, iure directo ab intestato consequetur etiam filius hinc suam legitimam. Habebit igitur rupto testamento suam legitimam & meliorationem tertij & quinti sibi factam in præd. testamento iam rupto, quæ nihilominus valida est, ac si testamentum ruptum

- 1 Pater an possit filio suo famil. impuberi, quem melioravit in tertio bonorum suorum, substituere pupillariter extraneum in præd. tertio, alijs descendentes, vel consanguineis stantibus? & numeris sequentibus, sed num. 4. eligitur pars negativa, & nu. 6. cum sequentibus an procedat in melioratione irrevocabili.
- 2 Pater potest filio suo famil. pupillo substituere pupillariter in legitima quem velit.
- 3 Substitutio compendiosa filio impuberi meliorato facta valet, & quam substitutionem conineat?
- 5 L. 27. Taur. hodie .l. 11. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg. procedit non solum in pupillari substitutione sed etiam in exemplari & nu. 14. in fin.
- 7 Filius melioratus in tertio irrevocabiliter, videtur quòd grauam postea seorsum non possit: sed contra numero. 8.
- 9 Filius legitime ætatis potest consentire re grauamina apposta in melioratione tertij sibi prius irrevocabiliter facta, vel ea ipse apponere.
- 10 Filio meliorato in tertio simpliciter etiam absque primogenio, substitui non potest extraneus stantibus consanguineis: limitatur numero. 11.
- 12 Pater in melioratione quinti servare non tenetur ordinem dictæ .l. 27. Tauri.

- 13 *Dict. l. 27. Taur. absque dubio procedi in substitutione vulgari & fideicommissaria.*
- 14 *Pater potest substituere filio vulgariter in legitima in casu impotentie vel voluntatis.*
- 15 *Pater meliorans filium in tertio bonorum, si non seruauerit in grauaminibus ordinem & formam. l. 27. Taur. tantum corrumpit quod in contrarium factum fuerit, itaque melioratio perueniet ad heredes meliorati, non vero ad heredes meliorantis, præterquam si meliorans processerit annullando, si contra suum ordinem attentetur, ut in numero. 16.*
- 17 *Melioratio tertij potest fieri purè & liberè absque ullo grauamine & conditione aut substitutione.*

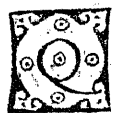
Quæst. LI.

In l. 27. Taur. hodie. l. 1. tit. 6. lib. 5. nouæ Collect. Regiæ.

Pater an possit substituere pupillariter filio suo pupillo, quem sub potestate habet, extraneum, extantibus ascendētibus, vel alijs consanguineis, non obstantē. l. 1. tit. 6. lib. 5. nouæ Col-

lect. Regiæ?

1



Væro † circa hæc. l. an pater, qui meliorauit filium suum impuberē in tertio bonorum suorum,

qui erat in potestate patria constitutus, possit eidem in præd. tertio pupillariter substituere extraneum, etiam si descendentes extant vel alijs consanguinei, non obstante decisione eiusdem. l. 27. Taur. atq; nostræ. l. 1. † Et sanè in hac eleganti quæst. pars affirmatiua tenenda indubiè videtur: quia pater cum pro filio impubere testatur, non suum, sed testamētum filij facere videtur, vt in §. 1. instit. de pupill. substitut. Vnde sicut ipsemet filius posset de præd. tertio disponere postquā sibi est acquisitum, ita eius pater virtute substitutionis directæ pupillaris, quia cēsetur testamentum filij, † & in legitima patri hoc idē permittitur, vt possit filio huiusmodi, quem velit pupillariter substituere, iuxta glōf. & ibi * communiter Doctores in l. quoniā in prioribus. C. de inoffic. testam. Doctores in l. ex tribus, C. eodē tit. latè Menchac. de succes. creat. §. 10. nu. 409. ergo idē à fortiori in tertij partis melioratione fieri poterit, præcipuè cum tertium inter descendētes legitimos respectu extraneorum sit etiam legitima, vt resoluunt Doctores nostri & in terminis hanc opinionem in articulo principali tenet Cifuent. in d. l. 27. Taur. nu. 3. cum Segura, quem refert & sequitur Anron. Gomez in. 1. tom. var. resol. c. 3. nu. 22. ad fin. & D. Emanuel Acoſta Lufitanus in repet. c. si pater. secūda part. in glōf. debita, nu. 5. pag. 301. * vbi ampliatur, quod cōsequenter valebit substitutio cōpeditosa filio impubere meliorato facta, quæ tamen solam pupillarem vtiliter cōtinebit, si filius in ætate pupillari decedat, non tamen vulgarem neque fideicommissariam, si tempore mortis aliquis ex his, de quibus supra, supersit. Eādē principale sententiam Cifuent. & sequaciū cū præd. ampliatione probat & sequitur Matienço in hac. l. 1. glōf. 9. num. 4.

† His nihilo secius non obstantibus, contraria sententia in proposita specie verissima est, atque * tenenda * in iudicando

cando & consulendo, imò quod pater filio impubere in potestate constituto, quem in tertio bonorum suorum meliorauit, non possit pupillariter quem voluerit extraneum substituere contra formam nostræ. l. extantibus alijs descendentes, vel consanguineis, sed quod teneatur omninò tunc temporis seruare formam & ordinem nostræ. l. & hoc ex eadem nostræ. l. quæ in hoc expressa videtur, dum generaliter & indistinctè præcipit, quod in fauorem descendētium & cæterorum consanguineorum substitutio fiat, vt patet ex prima parte nostræ. l. ibi, *Que le pueden poner el grauamen que quisieren, a si de restitucion, como de fideicommissio, y hazer en el dicho tercio los vinculos y submisiones, y substituciones que quisieren:* iuncta secunda parte. l. statim sequenti, ibi, *Con tanto que lo haga entre sus descendientes legitimos, y a falta de ellos, que lo pueda hazer entre sus descendientes ilegítimos, que ayan derecho de les poder heredar: y a falta de los dichos descendientes, que lo puedan hazer entre sus ascendientes: y a falta de los susodichos puedan hazer las dichas submisiones entre sus parientes: y a falta de parientes entre los estraños: y que de otra manera no puedan poner grauamen alguno, ni condicion en el dicho tercio.* Et in terminis hanc secūdam sententiā vt veriorē tenent, probant atque expressè contra priorem sequuntur Andreas Angul. in præſenti glōf. 6. num. 3. & Velazquez in dict. l. 27. Taur. glōf. 2. num. 13. & bene Ayora de partit. secunda parte quæst. 42. per totam: & voluit in transitu Pelæz de maiorat. prima parte quæst. 71. nu. 5. ibi, Vnum ex pluribus filijs modo in eadem l. contento. & nouissimè D. Azeued. in hac. l. 1. num. 35.

Non obstat primū fundamentum partis contrariæ, nempe quod pupillaris substitutio sit testamentum pupilli, quia ei succeditur & non patri: hoc enim nihil præstat, quandoquidem per. l. nostræ ne-

cessitas imponitur parenti melioranti in tertio filium, seruandi ordinem hic positum, quem prædiximus in omni substitutione: at negari non potest, sub ea generalitate comprehendi pupillarem substitutionem.

Secundum etiam non obest, scilicet, quod pater possit huiusmodi filio substituere pupillariter quem velit in legitima: hoc nāq; ideò procedit, quia est fauor pupilli, vt pater pro eo testetur, quod ipse pupillus facere minimè potest propter defectum ætatis: & hoc fit sine iniuria & grauamine aliorum filiorum, qui receperunt legitimam suam, secundum omnes scribentes, & ideò valet præd. substitutio pupillaris in omnibus bonis pupilli, quæ sunt libera, hoc est, non subiecta restitutioni alterius. l. vnū ex familia. §. si de Falcidia. ff. de leg. 2. Sed hoc tertium est legitima filiorum respectu extranei, & ideò fieret eis iniuria si eis omisis pater posset extraneum meliorare vel substituere pupillariter in præd. tertio in præiudicium cæterorum descendētium atq; consanguineorum: lex igitur quæ permisit filiū meliorare in tertio, præcipit similiter vt in substitutionibus in eo factis seruetur ordo. d. l. 27. Taur. ergo ita seruandū est. † Quæ nō solū procedit in substitutione pupillari, sed etiam in exemplari, eisdem rationibus, vt in terminis probauit Pelæz vbi sup. nu. 11. qui est videndus per totam illam quæstionem.

† Modò hæc secunda sententiā verior & tenenda procedere videtur, ne dū quando melioratio est facta pupillo reuocabiliter, & postmodum sit facta substitutio pupillaris, sed etiam si præd. melioratio irreuocabilis præcesserit, quia nihilominus hæc via pupillaris substitutionis relicta est, per quam ex lege melioratio præd. possit substitutionem admittere, in qua debeat seruari ordo huius. l. Ita subtiliter posse defendi cōcedit Angul. dict. glōf. 6. num. 4.

Nihilominus tamen verius, ac firmitus mihi videtur contrarium, vt pote. l. nostra loquatur (vt ex ipsius mente, ac verbis patet) in melioratione reuocabili, quando quidem agit de appositione grauiamini, & substitutionis meliorationi factae in testamento, vel in contractu, nec adijcit, vt etiam procedat, cum tradita est possessio meliorationis, vel instrumēti ipsius, vel cum melioratio facta est ex causa onerosa cum tertio, quibus modis ipsa melioratio irreuocabilis fit, vt in. l. 17. Taur. Sed loquitur, decidit, & procedit, cum parens in testamento, vel in contractu inter viuos meliorat filium suum in tertio bonorum, vt patet in princip. *quando el padre, o la madre mejorar, &c.* Ita que illa verba, *que le pueda poner el grauamē que quisieren* qualificantur per verba praecedentia eiusdem. l. scilicet, *quando el padre, o la madre mejorar alguno de sus hijos, & sic tempore meliorationis: tunc enim si melioratio irreuocabiliter fiat, cum tamen non sit perfecta, nec consummata, quousque dispositio ipsa in qua fit consummetur, & perficiatur, consequitur, quod in eadē ipsa melioratione possint parētes melioratum grauare, seruata forma, & ordine nostrae. l. qualitas enim adiecta verbo, regulatur secundum tempus verbi, vt in. l. delictis. §. si extraneus. cum simil. ff. de noxalib. action.*

7 † At verò si melioratio pura ab illo grauiamine, & substitutione facta fuit tertij in fauorem filij irreuocabiliter vno ex tribus modis praedictis, videtur quod postea in alia dispositione seorsum grauari idem filius minimè possit, quia perfecta donatio conditionem, nec grauiamen recipit. l. perfecta donatio. C. de donat. quaest. sub mod. & in terminis ita tenet Cifaent. in. d. l. 27. Taur. & Anton. Gom. in. d. l. 17. Taur. nu. 22. & Angul. hic gloss. 1. per totam.

8 † Nihilominus tamen in specie nostra cum haec bona tertij, iam sint effecta pro

pria pupilli irreuocabiliter, sicque firmus extra casum nostrae. l. poterit in eis parēs sicut in cæteris proprijs bonis pupilli similiter, sibi irreuocabiliter acquisitis, & debitis veluti in legitima, & in alijs ipsius bonis aliunde acquisitis, eidem pupillariter substituere etiam extraneum ex facultate, & licentia alijs generaliter sibi à iure concessa in fauorem ipsius pupilli, ne intestatus decedat: nec tenebitur tunc obseruare formam & modum, atque ordinem nostrae. l. quando quidē in hac specie ea non loquatur, sed in ea, quam praediximus, sicque tamquam casus omissus remaneat sub dispositione iuris communis: ita mihi videtur tenendum, saluo saniori iudicio, cui in re dubia deferendum erit. Poterit tamē filius legitimæ ætatis, cui huiusmodi melioratio irreuocabilis facta sit, consentire in eadem apponi grauiamina, vel ea ipse apponere, vt probat Angul. hic gloss. 25. num. 3. & ante eum Tellus Fernandez in dict. l. 27. Taur. num. 15. versic. finge.

9 † Secundò eadem nostra sententia contra priorem ampliatur, vt procedat nedum quādo de tertio fit primogenium, sed etiam si fiat melioratio simplex tertij, adhuc namque eisdem rationibus pupillaris substitutio in tertio fieri non poterit in extraneum, sed demum seruata forma, & ordine nostrae. l. vt constat ex eadem in princip. iuncto versic. *Y hazer en el dicho tercio los vinculos y sumisiones, y substituciones que quisieren, contanto, &c.*

In vtroque enim casu loquitur, quia nõ requirit lex necessariò, quod melioratio tertij fiat per viam maioratus, in super & quod adijciantur substitutiones copulatiuè, sed quodcumque horum fiat, nempe melioratio simplex tertij, sine primogenio, vel cum eo (hoc est) sine vinculis, vel cum eis, poterit tunc substitutiones facere: & ita censeo tenendum, quicquid contrarium voluerit Velazquez in dict. l. 27. Taur. dict. numer. 13. dicens in hac specie

specie saluari posse opinionem Gometij & Acoſte de qua supra: quia cum tunc pupillo succedatur, nempe quando ex tertio fit simpliciter melioratio, & postquã tertium filius acquisiuit, potuisset de eo ad libitum disponere, nec vlla perpetua substitutio fiat, nimirum si detur substitutus extraneus, sicut ante ipsam. l. dabatur etiam ad exclusionem ascendentium, ex. l. Papinianus. §. sed neq; impuberi. ff. de inoffic. testam. Hæc enim opinio Velazquez periculosa est, atque parum solida, vt pote contra literam nostrae. l. vt supr. expensam: & prætereà quia quod tunc pupillo succedatur, nihil præstat, cum nihil commune habeat, patri, vel filio succedere, cum necessitate seruandi ordinem nostrae. l. vt idem author paulò ante prædixerat. Denique quia cum tertium sit legitima inter descendentes, extra eos reliqui nõ potest per viam meliorationis, vinculi, vel substitutionis directæ, aut obliquæ. Tandem quia supponitur filium non esse absolutè melioratum in tertio irreuocabiliter, sed imò cum substitutione pupillari adiecta in eadem dispositione, in qua melioratio fit. Non igitur liberè filius acquisiuit præd. meliorationem, nec absolutè, sed cum præd. substitutione pupillari: ergo substitutus extraneus admitti non debet, vt in nostra. l. sicque cessant rationes contrariæ. † Posset tamen hæc nostra secunda ampliatio limitari, quando melioratio tertij prius in alia dispositione seorsum fuisset facta irreuocabiliter: in alia namque dispositione substitui posset pupillariter impuberi meliorato extraneus, rationibus de quibus supra in præcedenti asserta ampliatione eiusq; improbatione. De melioratione autem quinti, quæ extraneo, nedum filijs fieri potest, iuxta leges huius regni, & ita de ea non loquitur nostra. l. regia, nos etiam non agimus. * Quia in melioratione quinti pater non tenetur seruare ordinem huius nostrae. l. sed po-

test extraneum in ea substituere directè vel obliquè, prout voluerit, vt verissimū est, omnesque interpretes nostrates fatentur & probant.

13 * Tertio nostra præd. principalis sententia ampliatur, vt procedat absque dubio in substitutione vulgari, aut fideicommissaria. † Quamuis enim attentio iure communi filio in legitima substitui per patrem vulgariter possit in casum impotentiae, vel voluntatis, quia in his casibus præiudicium, nec grauiamen filio fit, vt in. l. posthum. §. quod vulgo. ff. de libi. & posthum. & ibi in id notant tex. illum Bald. Paul. Aret. & Iaf. l. iam hoc iure, & l. 2. §. sed si ita scripserit. ff. de vulg. & pupill. Paul. & Iaf. limit. 3. & Roder. Suarez limitatione. 3. & 4. in dict. l. quoniam in prioribus, & ibi eius additio, Acoſta vbi supr. num. 3. & 4. cum * communi resoluens, quod directæ vulgaris substitutio facta liberis institutis rata sit, si onus non inferat, hoc est, si facta sit liberis, qui non sint sui hæredes: secus si facta sit suis, vt non amittant suitatē: & communem profitetur Menchac. de success. creat. §. 10. num. 42. in. l. c. limitat. d. l. quoniam in prioribus, & alios allegans Matienç. in præsentī gloss. 9. numer. 2. Atamen hodie in melioratione tertij fieri prædict. substitutio vulgaris, nec fideicommissaria potest de extraneo, extantibus descendentes, vel ascendentes, vel alijs consanguineis, de quibus in nostra. l. nisi demum eius forma seruata, vt patet ex ipsa: & in terminis ita tenent Ant. Gom. dict. cap. 3. num. 22. in princip. & Acoſta, vbi supr. num. 5. Hoc extendens etiam si aliquis ex ascendentes esset filio meliorato vulgariter substitutus, extantibus descendentes: aut etiam si consanguineus alter fuisset substitutus, stantibus ascendentes; quia militat eadem ratio: & vtrumq; sequitur Matienç. in præsentī gl. 9. nu. 3. & Angul. gl. 6. nu. 5. dicens esse negocium sine dubio, & Velaz. in. d. l. 27.

Taur. nu. 12. & ita est tenendum, tamen si Segura, & eum referens Cifuent. in. d. l. 27. Taur. nu. 4. teneant contrarium: quorum opinio vera quidem minime est: & q̄ seruata forma nostræ leg. substitutio vulgaris in utroque casu voluntatis & impotentia in melioratione tertij bonorum cum communi probauit nouissime Azeued. in præsentia nu. 35. ibi, Nihilominus contra eum.

Quarto nostra. l. 27. Taur. procedit etiam in substitutione exemplari ut prædiximus.

- 15 ¶ Ultimo pro complemento nostræ. l. Regiæ, Ayora de partit. secunda parte. q. 43. per totam, resoluit in praxi, quod si pater meliorans in tertio bonorum suorum aliquem ex filiis suis, ordinem & formam nostræ. l. non seruauerit, sed in grauaminibus, vinculis, submissionib⁹ & substitutionibus à se factis præulerit extraneum suis descendentes, ascendentes, vel alijs consanguineis de quibus hic, non valebit quod in contrarium factum fuerit, sed tantum, quod legitime factum fuerit usque ad eam personam exclusiue, quæ inutiliter & contra legem substituta fuerit: itaque melioratio perueniet ad heredes necessarios (hoc est) proximiores meliorati, quamuis non sint descendentes meliorantis: non verò ad descendentes ipsius, vel eius consanguineos, ut in pulchro casu ibi per eum factum: cuius in hoc opinio probari videtur in nostra hac. l. Regia, ibi, *Y que de otra manera no puedan poner grauamen alguno, ni condicion en el dicho tercio.* Annollatur igitur aliter factum, non vero irritatur quod legitime fit, hoc est melioratio ipsa, & sic remanebit libera & diuisibilis inter heredes vitimi possessoris, ad quem usque potuit fieri substitutio & apponi grauamen: idem sequitur Angul. in præsentia
- 16 glos. r. 5. nu. 1. cum seqq. ¶ ubi limitat, nisi meliorans processerit annullando & contra suum ordinem attentetur; tunc enim

dispositio reddetur inutilis, cum neque testator acquiescat legi, nec lex testatori.

Sed contra hanc sententiam fortiter urget, q̄. l. nostra infrangit aliter factum in fraudem descendentes, ascendentes, & aliorum consanguineorum de quibus in ea, ut patet ibi, *Cō tanto que los hagan entre sus descendientes legitimos, &c.* Ergo ipsis applicari debet, non verò alijs hæredibus quantumuis necessarijs ultimi descendentes, in quo constitit & valida fuit præd. melioratio. Nihilominus tamē mihi placet præcedens sententia, tum ex præd. ratione, tum etiam quia ceteri descendentes vocandi, non sunt vocati, nec vocantur per nostram legem in præd. specie: sed dicitur in ea, quod si fieri debeant vincula, &c. fiant inter eos. Igitur si non vocentur ipsi, sed extranei, his sublatis remanet melioratio firma in ultimo descendente expresse vocato & meliorato, pura ac simplex, ut ipsa fieri potuit ab initio, absq; aliquo vinculo restitutionis, grauamine, substitutione, vel submissione ut patet ex nostra. l. quæ non requirit pro forma ut melioratio fiat cum vinculis nec substitutionibus aut grauaminibus sed permissiue disponit, nempe q̄ grauamina & cetera adijci valeant, si parens voluerit ea apponere tempore, quo ipsa melioratio tertij fit in testamento vel in contractu. Igitur ad necessitatem non redigitur: id quod est notissimum ex alijs Regijs legibus: nempe meliorationem tertij fieri posse pure & libere in aliquo ex descendentes legitimis absq; villo grauamine & conditione, aut substitutione, ut patet ex. l. 9. tit. 5. lib. 3. For. quæ refert & approbat. l. 18. Taur. hodie. l. 2. sup. hoc tit. Cū igitur alia personæ, quæ debebāt vocari, vocata non reperiantur, quauis quoad extraneos, vincula, grauamina & substitutiones factæ contra ordinem nostræ. l. sint nulla, ut potè contra prohibitionem legis: attamen validum est legitime factum, & per consequens vincula prædicta

QVÆST. LII.

S V M M A R I A.

prædicta finientur in ultimo descendente vocato, ac si ulterius non esset processum contra formam legis, quādo quidem pro infecto id habetur: nihilominus res hæc difficultatem habet: quia licet non reperiatur vocati prædicti descendentes, ascendentes, & consanguinei, vocari tamen debuerant, ut disponit nostra. l. ibi, *con tanto que lo hagan, &c.* Hoc igitur non factum, perinde haberi debet, ac si factum fuisset, cum ad id teneretur meliorans, si vocationes, & substitutiones, &c. facere vellet, prout fecit: argumento. l. 22. Tauri. Potest tamē responderi huic difficultati, quod meliorans non tenebatur præcisè vocare alios ascendentes, vel descendentes in præd. melioratione, cū posset eam libere, & absolute facere sine aliqua substitutione, ac vinculis in persona vnus ex suis descendentes, ut prædiximus, sed. l. nostra vult, quod non vocentur extranei, illis prætermisissis: sed quod comparatione extraneorum ad consanguineos, fiat, ac fieri debeat potius vocatio consanguineorum, quam extraneorum. Si igitur ita non fiat, sed contrarium, annullatur tantum illegitime factum, & validum remanet absolute, quod legitime factum fuit: attendenda primæua origine, & libera facultate nostrarum legum parentibus concessa meliorandi simpliciter & absolute vnum ex suis descendentes, quem voluerint: non enim parens simpliciter & absolute arctatur ad vocandos ad prædict. meliorationem tertij omnes suos consanguineos, sed hoc remanet in sua voluntate ut probauimus: at in casu dict. l. 22. pater præcisè ad id tenebatur, quia promissit: ergo nimirum si adimplere arctatus sit, adeo ut eo omitte facere, ab illa. l. habeatur profecto.

- 1 Ordo. l. 27. Taur. an seruandus sit non solum in substitutionibus descendentes legitimorum, sed etiam in ceteris substitutionibus descendentes illegitimos, ascendentes, & transuersalium? Affirmatiue resoluitur, num. 5.
- 2 Omnes vocationes dict. l. 27. sunt ad similitudinem earum, quæ in substitutione exemplari formantur.
- 3 In substitutione exemplari, ultra descendentes legitimis, non inducitur à lege necessitas substituendi alios.
- 4 Filius naturalis vel spurius necessario vocandus est respectu matris in casu dict. l. 27. Taur. respectu vero patris voluntarie: sed contrarium vide num. 5. & 7.
- 5 Ordo & forma. l. 27. Taur. omnia & precise seruandus est in omni substitutione, tam descendentes legitimorum, & illegitimos, quam ascendentes, & transuersalium.
- 6 Verbum, potest, quod affirmatiue profertur à. l. & in personam agentis eligitur, respicit potentiam deductam ad actum, & causatiue inducit necessitatem.
- 8 Filij naturales non succedunt matri in maioratu.

Quæst. LII.

In eadem. l. 1. tit. 6. lib. 5.

Ordo legis. l. 1. tit. 6. lib. 5. nouæ
Collect. Reg. an seruandus sit,
non solū in substitutionibus des-
cendentium legitimorum,
sed etiam illegiti-
morum?



Væro vterius, an ordo no-
stræ. l. in vinculis, submissio-
nibus, grauaminibus, & sub-
stitutionibus faciendis in me-
lioratione tertij sit omnino seruandus,
non solū in substitutionibus descende-
ntium, de quo nemo dubitat, nempe vt
prælegatario tertij descendentes, si exi-
stant, sint substituendi: sed etiam in ceteris
substitutionibus descendantium ille-
gitimorum, ascendentium, & transuersa-
lium, vt similiter præcisè, deficientibus
descendentibus legitimis, substituendi
sint descendentes illegitimi, & his defi-
cientibus ascendentes, & in horum defe-
ctum transuersales. Et in hoc videtur di-
cendum in descendantibus legitimis tan-
tum esse præcisam, & necessariam obli-
gationem præfatam, non verò in illegi-
timis, vel in ascendentibus, & collateralibus.
Primo quidem & fortissimè ex prin-
cipio nostræ. l. ibi, *Contra que los hagan
entre sus descendientes legitimis*: vbi in his
descendentibus legitimis loquitur præ-
cipièdo: & sic quòd in substitutione præ-
cisè vocandus sit descendens legitimus:
his verò deficientibus, lex iam non de-
finiendo, nec præcipiendo, sed volunta-
ti meliorantis relinquendo disponit, vt
patet ibi, *Y a falta dellos, que lo puedan ha-
zer entre sus descendientes illegitimos que ayan
derecho de los poder heredar. Y a falta de los*

*dichos descendientes, que lo puedan hazer en-
tre sus ascendientes: y a falta de los susodi-
chos, puedan hazer las dichas submisiones en-
tre sus parientes: y a falta de parientes entre
los estraños.* Verbum enim, potest, de quo
in hac. l. non inducit necessitatem, sed
voluntatem, vt in. l. non quicquid. ff. de
iudic. notatur in. l. Gallus in princip. ff.
de lib. & posthum. ergo saltem in patre,
qui non tenetur filium naturalè institue-
re, non erit præcisè eiusdem filij natura-
lis substitutio, sed voluntaria: filij nam-
que naturales, licet ius habeant succede-
di patribus superstitibus ascendentibus,
id tamen verum est, atque procedit ex
voluntate patris, aliàs secus, vt in. l. 10.
Tap. hodie. l. 8. tit. 8. lib. 5. nou. Collect.
Reg. Ergo dum lex nostra præfert filios
naturales ascendentibus testatoris, sub
illis verbis: *Y a falta dellos, que lo pueda
hazer entre sus descendientes illegitimos que
ayan derecho de los poder heredar*, intelligen-
da est voluntarie, quòd possit pater filio
prælegatario tertij substituere in eo na-
turales, deficientibus legitimis, stantibus
etiam ascendentibus, sicut antea eos in-
stituere poterat, ex dict. l. 10. Non tamen
quòd præcisè eorum institutionem effi-
cere tenèatur, contra dict. l. 10. intelli-
gèdo hoc modo legem nostram, ibi, *Que
ayan derecho de los poder heredar.*

† Secundo eadem opinio roboratur,
quoniam omnes vocationes nostræ. l.
sunt ad similitudinem earum, quæ in
exemplari substitutione formantur, vt
præter ordinarios, sic aduertit D. Molina
lib. 2. de Hispan. primog. cap. 11. num. 13.

† Sed in exemplari substitutione, ultra
descendentes legitimos, non inducitur
à. l. necessitas substituendi alios, vt con-
stat ex. l. humanitatis. C. de impub. &
alijs subst. & ex. l. 1. tit. 5. part. 6. ibi: *E si
alguno de los no ouiere, la puede dar substi-
tuto a su hermano.* Ergo idem dicendum
est in proposito nostro, nempe vt ultra
primum casum descendantium à nostra
lege

lege expressum, necessitas non induca-
tur substituendi eos quorum memine-
rat: sed quod voluntariè dederit facul-
tatem testatori substituendi eos: & ita in
terminis hanc opinionem, † nempe
quòd filius naturalis vel spurius respec-
tu matris necessariò vocandus sit, quia
eidem necessarius est hæres, at verò re-
spectu patris non ita, sed voluntariè
sit vocandus, cum ei voluntariè & non
necessariò & præcisè succedat sicut ma-
tri, tenet ac probat Andres Angul. in hac
l. 1. glossa. 12. num. 3. circa fin. cum ta-
men per totum illum numerū latè quæ-
stionem nostram discussit.

† His nihilo secius non obstantibus,
contrarium indistinctè tanquam verius
resoluo tenendū in praxi, imò quòd for-
ma & ordo huius. l. sit omnino & præ-
cisè seruandus in omni substitutione
tam descendantium legitimorum & il-
legitimorum, quam ascendentium &
transuersalium per nostram. l. ibi, *Y que
de otra manera no puedan poner grauamen
alguno ni condicion en el dicho tercio*: hæc
enim verba, cum in fine. l. sint posita, re-
ferri debent ad vtramque substitutio-
nem descendantium omnium legitimo-
rum, & illegitimorum, ascendentium &
transuersalium, de quibus lex supra lo-
quuta est, iuxta regulam iuris vulgarem.
Et præterea quia vna determinatio re-
spiciens plura determinabilia, pariformi
er debet determinare. l. iam hoc iu-
re cum simil. ff. de vulg. & pupil. Quo fit
vt hæc sententia manifestè probetur in
verbis prædictis nostræ legis, quibus cõ-
gruè responderi non potest, & idè ipsa
est de mente omnium, & clarè, atque ex
professo eam probarunt Palat. Rub. in
dicta. l. 27. Tauri num. 51. & 52. & Do-
ctor Castell. ibidem in princip. nec non
& Tellus Fernandez num. 12. per totā
dicens, quòd quantumcumque sit dura
forma huius. l. seruari oportet, quamuis
adhoc non capiat efficacem rationem

huius decisionis, sed voluntariam in hoc
iudicat propter rationes ab eo supra in
cõtrariū oppositas: Sequitur etiam hanc
secundam opinionem simpliciter Mie-
res in tractatu maior. secūda partè quæst.
6. num. 25. eamque omnes agnoscunt,
estque communis intellectus, secundum
Angul. in præfenti glossa. 11. num. 2. & 3.
quamuis ipse vt vidimus eam non pro-
bet: sed ipsam tanquam verissimam se-
quitur latèq; probat & defendit ab im-
pugnationibus primè, addens quòd om-
nes, id præsupponunt, Velazquez in di-
cta. l. 27. Tauri. gloss. 2. nu. 2. cum sequen-
tibus.

Non obstat fundamentum primum
contrariæ sententiæ, nempe nostra lex
in verbis, *Lo puedan hazer*, cum reliquis
supra consideratis: quoniam et si lex no-
stra in substitutione descendantium il-
legitimorum, ascendentium & transuersa-
lium loquatur per verbū *Puedan*, cum
tamen in fine adiecerit: *Y que de otra ma-
nera no puedan poner grauamen alguno, ni
condicion en el dicho tercio*: intelligitur fe-
cisse substitutiones præd. necessarias, si
ipsæ fiant. † Præmaximè quia quotiescū-
que verbum, *Potest*, affirmatiuè profer-
tur à lege, & in personam agentis diri-
gitur, respicit potentiam deductam ad
actum, & causatiuè inducit necessitatem,
vt colligitur ex resolutione glossæ, &
doct. in. l. Gallus. in princip. verb. posse.
ff. de lib. & posthum. vbi si parentes vo-
luerint reducere ad actum potentiam
instituenti filios posthumos, necesse id
habent, licet non præcisè, causatiuè ta-
men; adhuc nempe vt testamentum
rumpi minime possit, vt Bart. ibi, num.
4. las. num. 16. notarunt: text. in. l. 3. §. si
quis sic acceperit, & ibi Barto. num. 1. ff.
de statulib. probat latè nouissimè Ve-
lazquez vbi supra num. 1. vbi id confir-
mat ex lege prima Ordinamenti, quæ
refertur in. l. 3. Tauri, ibi, *Si alguno orde-
nare su testamento*: quæ licet voluntariè
loquatur

loquatur quantum ad actum testandi, nemo enim cogitur nec præcisè compellitur testari, cum in hoc summa libertas à iure data sit, vt in lege prima cū similib. C. de sacrosanctis Ecclesijs, ibi, Habeat vnusquisque liberam testandi facultatem, &c. & tamen causatiue, id est, si quis velit testari, inducit necessitatem ordinandi testamentum secundum formam in dicta. l. Regia præscriptam, hoc est, seruatis eiusdem. l. solènitatibus, alijs nulliter quis testabitur, vt ex ea patet. Sic igitur in proposito dicendum est, quòd verba nostræ. l. ibi, *Y. a falsa dellos, que lo puedan hazer, &c.* propriè significant, quòd si forsan ad actum deduxerit, pater filium in tertio meliorare, & eidem grauamen restitutionis, vel substitutionis adijcere, liberè id facere possit, dummodo enumerati in hac. l. substituantur referendo verba, *Que lo puedan hazer*, ad actum substituendi & grauandi, & regulando ipsum actum ex verbo *Contanto*, vt iuncta verba illa dicant *Que lo puedan hazer*: non enim præcisè tenentur grauamina, aut substitutiones in melioratione tertij adijcere, cum libere possint illud relinquere vni ex descendenti- bus, quem eligere maluerint, vt in. d. l. 18. Taur. *Contanto, &c.* Idè etiam deducitur ex principio nostræ. l. dum assignans regulam, quæ grauamen in tertio adijcere permittit, his verbis, *Que le pueda poner el grauamen que quisiere*, statim subdit, *Contanto, &c.* præscribendo formam necessariã & præcisam adiectionis grauaminis vel substitutionis, vt rectè, meo iudicio in proposito expendit & considerauit Velazquez vbi supra num. 7.

Non obstat & secundum nempe. l. 10. Taur. quatenus prædiximus, filium naturalem ex voluntate tantum patris eidem succedere, nõ verò esse necessariũ ipsius hæredem: hoc enim potius in casu nostræ. l. fallit, vbi expressè ipsa id sentiens & proficiens, vt patet ibi, *Que ay an derecha*

de los poder heredar: nihilominus præcipit vt in specie ipsius, substitutio sit facienda præcisè iuxta eius formam vt constat, ibi, *Y. que de otra manera*, iunctis verbis, *Contanto*, in quibus potentiam in necessitatem conuertit, ita vt in casu nostræ. l. filij illegitimi sint necessariò substituendi: quali lex apertius diceret, Non obstante quòd regulariter filius naturalis patri succedere possit ex voluntate eiusdem: si tamen velit legitimum filium in tertio meliorare, eidemq; meliorationi grauamina, aut substitutiones adijcere, teneatur tamen prius vocare illegitimam quã ascendentes, reliquosque cõsanguineos, aut extraneos: id enim lex specialiter in melioratione tertij ita voluit atque nouiter introduxit, ac proinde, licet dura videatur in supra dictis, vt inquit Telli vbi supra, & Velazquez etiam ibidè glossa: 2. num. 14. cuius rationes mihi non satis faciunt, seruanda est prout iacet, nec ab ea recedendum, argumento. l. prospexit. ff. qui & à quib. ar. verò in filijs naturalibus respectu matris, lex nostra nihil noui continet, cum id antea lex. 9. Tauri statuerit, nempe vt eidem necessariò ipsi succedant. Ratio tamen dubitandi ob quam. l. nostra mota fuit ad hoc decidendum potuit esse quam considerauit Velazquez dicta glossa: 2. num. 14. † nempe controuersia dubitantium, an filij naturales matri succederent in maioratu, in quo non succedere plures tenuerunt ex natura successionis, quæ nobilior est quã diuidua, vt aduertit HERNIA in. §. naturales. si de feud. fuerit controuers. quem contra Gregor. Lup. sequitur Mieres in tractatu maior. secunda parte, quæ st. 2. num. 5. ad fin. Ad tollendam igitur hanc controuersiam lex merito

decidit quod vidimus.

QVÆST.

QVÆST. LIII.

S V M M A R I A.

- 1 Verba illa. l. 27. Taur. Sus decedentes: & illa, Sus ascendentes: item & illa, Sus parientes, an intelligantur de descendenti- bus filij prælegatarij, vel testatoris meliorantis? resoluitur hoc vltimum. num. 2.
- 2 Exemplaris substitutio assimilatur illi de qua in. l. 27. Taur. vbi contrarium in altera harum substitutionum expressum non reperitur.
- 3 Descendentes omnes meliorati in tertio honorũ sunt prius vocandi antequam fiat transitus ad alias lineas, vel ad extraneos.

Quæst. LIII.

In eadem. l. 11. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Verba. l. 11. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg. ibi, *Sus decedentes, & illa, Sus ascendentes, item & illa, Sus parientes, cuius nam intelligantur?*



Verò vterius circa eandem. l. 11. pro ipsius intellectu, ibi, *Contanto que los haga entre sus decedentes legitimis: & ibi: y a falsa dellos, que lo pueda*

*hazer entre sus decedentes ilegítimos: & ibi, entre sus ascendentes: & ibi, entre sus parientes: † an verba illa Sus decedentes: & illa, Sus ascendentes: item & illa Sus parientes, intelligantur de descendenti- bus filij prælegatarij, vel testatoris meliorantis? Et in hoc Velazquez in. d. l. 27. gloss. 2. num. 9. securè credit, verba prædicta esse referenda ad filios, seu descendentes prælegatarij non testatoris: primò quia si tertium, postquam in eo filius melioratur, efficitur eius proprium patrimonium, & substãtia, iustius esset eius filios substitui debere, quã fratres ipsius, filij scilicet testatoris, & respectu meliorati transuersales, ne sequeretur iniquitas & absurdum, nempe quod in maioratu ex tertio instituto non admitteretur filius primi instituti, sed frater eius transuersalis contra naturam eius successionis, quæ filios primi instituti semper, & vbique patri præfert vt in. l. 40. Taur. cum materia. Secundo idem probat ex similitudine quã de substitutione exemplari ad eam de qua in nostra. l. 11. omnes faciunt: in illa enim descendentes considerantur respectu primi instituti mente capti, vt in. l. humanitatis. C. de impub. & alijs substit. præcipuè in. §. sin verò eiusdem. l. & l. 11. tit. 5. part. 6. Tertio idem probat ex verbis nostræ. l. ex quibus hoc ipse clarè deducit, referendo illa, *Sus decedentes* ad filium prælegatarij, de quo paulò ante lex meminerat, vt sic ad proximè præcedentia, & non ad remota, scilicet ad testantes de quibus in principio. l. mentionem fecerat, referantur: & ita præfatus author residet in hac opinione reprobando Telli, & Matien. contrarium tenentes.*

† Nihilominus tamen præd. opinio non est segura, vera, ne tenenda, sed potius intrepidè contraria Telli in dict. l. 27. Taur. num. 7. quem refert, & sequitur Matien. in præfenti glossa. 4. num. 5. quod etiam

etiam pro constituto habet Angul. gl'of. 8. per totam, præcipue nu. 1. & Azeued. simpliciter hic num. 36. Idque manifestè ex duobus: primò ex litera nostrâ. l. plana, quæ potius hanc partem probat quâ contrariam, vt patet ibi, *Con tanto que los hagan entre sus descendientes legitimos*: Verba enim illa, *que los hagan*: referuntur manifestè ad parentes meliorantes, vinculaque, submissiones, & substitutiones in melioratione prædicta facientes, vt patet ex immediatè præcedentibus, ibi, *Y hazer en el dicho tercio los vinculos, submissiones, y substitutiones que quisieren*: sequuntur statim verba legis, quæ expendimus pro hac secunda veriori opinione, *Con tanto que los hagan, &c.* Ergo verba, *que los hagan*, necessariò secundum rationem recti sermonis, & ordinis ad meliorantes referuntur: & subdit statim lex: *entre sus descendientes legitimos*: ergo referendo hæc verba ad proximiora præcedentia, necessariò fatendum est loqui legem de descendentes legitimis meliorantium, non verò meliorati, vnde suo proprio gladio Velazquez se iugulat. Idem, his descendentes legitimis deficientibus, statuit lex in descendentes illegitimis, scilicet meliorantium, vt eadem inductione constat statim ex ipsamet. l. ibi, *Y a falta dellos que lo puedan hazer entre sus descendientes illegitimos*: pondera verba præcedentia, *que lo puedan hazer*: nam manifestè, & præcisè referuntur ad meliorantes: ergo statim sequentia: *Entre sus descendientes illegitimos*, ad meliorantes referri debent. Idè eadem inductione probatur in ipsamet. l. in ascendentes, & in alijs consanguineis collateralibus meliorantium.

Secundò eadè nostrâ & verissima sententia ex eo probatur, & plana efficitur, quoniam si aliud diceremus, sequeretur inde absurdum hoc modo. Si enim verba illa, *entre sus descendentes*: & illa, *Entre sus ascendentes &c.* referenda essent ad ascendentes filij meliorati, essent iidem parentes qui

meliorant, cum hi sint ascendentes meliorati: hoc autem minimè se compatitur: ergo necessariò debent intelligi de ascendentes meliorantium, non verò meliorati, ac per consequens idem eadem ratione in descendentes alijsque consanguineis de quibus loquitur nostra lex, intelligendum est; nempe meliorantium, non verò meliorati.

Ad fundamenta contraria respondemus, nihil ipsa probare, quod nostræ verissimæ sententiæ obsit: & non quidem primum, quia negamus tertium in quo melioratur filius, effici absolute ipsius proprium patrimonium, & substantiam statim postquam in eo melioratur, sed demum cum vinculis, submissionibus, & substitutionibus à testatore eidem adiectis iuxta formam nostræ. l. & non alias, vt in ea probatur: præcipue in fine, ibi: *Los quales dichos vinculos, &c. mandamos que valgan para siempre, &c.* Negamus præterea ex hoc sequi absurdum, quod considerauit Velazquez, nempe quod ex maioratu ex tertio instituto, non admitteretur filius primi instituti, hoc est primò meliorati, sed frater eius transuersalis contra naturam eius successione, quæ filios primi instituti semper & vbiq; patris præfert: filij namque primi meliorati, descendentes sunt parentis meliorantis, & ideò hi iuxta formam nostræ. l. vocari, & admitti iure optimo possunt, non tamen tenebitur meliorans eos præcisè vocare ad successionem maioratus ex tertio instituti, dum modò alium, vel alios descendentes suos vocet, qui sunt proprii filij, iidemque fratres meliorati. Nec hoc erit contra naturam successionis maioratus, & prælationem, de qua in. d. l. 40. Taur. ipsa siquidem in finali eius parte id limitat, nisi testator condens maioratum, aliud expressè præceperit, & ordinauerit: tunc namq; eius voluntas seruanda erit, vt ibi deciditur.

Secun-

3 Secundò etiam fundamentum contrarium de similitudine substitutionis exemplaris non obest: † quoniam similitudo illa procedit, vbi contrarium in altera harum substitutionum expressum non reperitur, vt late probat Pelaez de maior. 1. p. q. 71. nu. 2. At verò in specie nostræ. l. & in casu de quo agimus, contrarium reperitur expressum hic eius quod in substitutione exemplari decisum extat in. d. l. humanitatis. §. fin. verò. & in. d. l. x. tit. 5. p. 6. ergo similitudo prædicta quamuis in alijs procedat, in hoc, de quo agimus, minimè locum habet, vt patet: sufficit enim ad hoc, vt similitudo inter duo procedat, locum habere in aliquo, respectu illius de quo agitur, quamuis in alijs non conueniant, vt in. l. fin. C. de coll. text. in cap. constitutus. & ibi Abb. in. 3. notab. de appel. c. quemadmodum. & ibi Abb. in. 1. notab. de iur. iur. Abb. & alij in. c. translatò. de constit. Iass. in. l. inter stipulantem. §. sacram. num. 12. ff. de verb. oblig. Bernard. Diaz de Lug. in regula. 53. ampliatio. 2. Euerard. in loco. 10. & plures allegans Menoch, de arbitrarijs iudic. libro. 2. centur. 1. casu. 84. num. 6. Secundò & melius respondemus, quòd in casu nostræ quæstionis melioratio fit de bonis meliorantis, & ideò potest fieri in alios suos descendentes, omisis descendentes primo loco meliorati, &c. At verò bona, in quibus fit substitutio exemplaris, sunt propria filij cui substituitur, meritò igitur quod præcisè eius descendentes sint prius substituendi.

Tertium fundamentum contrariæ partis non est verum, sed potius contrarium, vt supra ad oculum monstrauimus, & ideò indubiè tenenda est hæc secunda pars tanquam euidentè & verissima, non verò prior præcedens.

4 † Vltimo pro complemento huius quæstionis, & intellectu nostræ legis, in eisdem verbis præcitatis, illud duxi non omittendum: nempe omnes descenden-

tes simul meliorati successiue vnus post alium, antequam transitus fiat ad aliam lineam, vel ad extraneos, esse necessariò substituendos: alias enim substitutio non diceretur fieri inter descendentes, &c. sed ex descendentes, cum tamen inter omnes descendentes substitutio fieri debeat, priusquam ad alios fiat transitus: & idem respectu cæterorū consanguineorum, de quibus in hac nostra lege, nempe ascendentes & collateralium: quod clarius in substitutione exemplari probat. d. l. 11. tit. 5. p. 6. ibi: *Deuenlos sustituyr en su lugar, e non otros*. Leges enim hæ in plurali numero loquuntur, sicq; omnes descendentes, ascendentes, & collaterales respectiue excludunt: eademq; ratio substituendi & sic prælationis militat in vno, quæ in cæteris, & è cõtra: præcipue cum per nostram legem non dicatur contrarium: quinimò idem deducitur ex eius mente, & ex natura successionis maioratus, atq; cõmuni vsu substituendi: itaq; dum adfuerint descendentes legitimi, vel illegitimi masculi, siue fœminæ, ascendentes, vel transuersales non admittentur, nec possunt vocari, etiam si sint masculi: quia hoc casu non potest considerari agnatio, cum ex hac lege sit datus ordo necessarius, & formalis in substitutionibus: & idem in collateralibus, respectu ascendentes, & extraneorum respectu collateralium dicendum erit, vt colligitur ex Gomez Arias hic num. 59. secundum Tellum Fernandez num. 16. & sequitur, atq; probat Velazquez gloss. 2. numer. 10. qui immeritò reprehendit sententiam eiusdè Telli hic numer. 5. & Matienç. in dict. l. 11. glossa. 4. numer. 3. & Pelaez de maiorat. 2. part. quæst. 6. numer. 25. ad fin. tenentium, substitutionem de qua in nostra. l. fieri posse vni, vel pluribus ex. l. 18. 19. & 21. Taur. existimans hoc esse contrarium præcedentibus: nam re vera eis, non contradicit, nec falsum est, sed ve-

KK rissimum

rissimum, atq; cum prædictis se comparitur in hunc sanè & clarum sensum, vt parès minimè teneatur substitutionem in melioratione tertij facere in fauorè omnium simul descendentiũ, ascendentium, vel collateralium respectiue, cum possit melioratio prædicta principalis fieri vni, vel pluribus ex descendentijs, vt in legibus Tauri præcatis: ergo & substitutio, quæ in locum meliorationis subrogatur, & in ea fit, absq; eo quod parens teneatur omnes simul descendentes, ascendentes, vel collaterales respectiue substituere in prædicta melioratione: at verò si parens meliorans voluerit in substituendo ulterius procedere, aliũ, vel alios vocando alterius gradus, tunc minimè hoc facere poterit, nisi omnes præcedentis gradus fuerint prius substituti, atq; vocati: itaque stante aliquo descendente, non poterit vocare ascendentem, vel hoc extante, collateralẽ, aut hoc non deficiente, extraneum: deniq; omnes omnes præcedentis gradus, ac lineæ, prius vocari ac extinguere debent, quàm ad alios subsequentijs gradus, aut lineæ deueniri per substitutionem possit. Et hæc est vera tenenda resolutio in * praxi, meo iudicio.

QVÆST. LIIII.

SVMMARIA.

- 1 Melioratione facta à parente, habente filios naturales, vel spurios, in fauorem vnus ex his, an possit substitui in ea alius etiam extraneus, prætermisissis cæteris filijs illegitimis: & sic non seruata forma. l. 27. Tauri. Et numeris sequentibus referuntur tres opiniones: eligitur vt probabilior negatiua indistinctè, vt in n. 6.
- 2 Vbi non conueniunt verba legis, neq; eius dispositio locum habet.

4 Filij naturales, non stantibus legitimis, hæredes necessarij sunt matri.

Quæst. LIIII.

In eadem. l. 1. tit. 6. lib. 5.

Melioratione facta à parente habente filios naturales, vel spurios, in fauorem vnus eorũ, an possit substitui in ea extraneus, prætermisissis cæteris filijs illegitimis: & sic non seruata forma. l. 1. tit. 6. lib. 5. nouæ Coll. Reg.



† Vero ulterius, quid si melioratio tertij fiat à parente, habente filios naturales, vel spurios, in fauorè vnus ex eis, an possit substitui in præd. melioratione alius etiam extraneus, prætermisissis cæteris filijs illegitimis: & sic nõ seruata forma nostræ legis? Et quidem in hac specie pars affirmatiua probari videtur in nostra. l. 1. tit. 1. p. ibi: *A alguno de sus hijos, o descendientes legitimis*: ergo à contrario sensu secus erit dicendum si tantũ habeat filios naturales, vel alijs illegitimos: quia vbi nõ conueniunt verba legis, neq; eius dispositio locum habet. l. 4. §. toties. cum simil. ff. de damn. infect. & vbi est casus legis, non est ampliùs dubitandum, glo. in l. ancillæ. C. de furtis. verb. quæstio. Beccius conf. 83. nu. 9. in fin.

Secundò quia filij naturales, & spurij, patri saltem nõ sunt necessarij hæredes, sed voluntarij, vt in l. 10. Tauri. diximus in quæstione proximè præcedente: ergo cum tertium hoc casu non fit legitima huius filij, etiam respectu extraneorum, cõsequitur, quòd possit pater in eo quæcunq; grauamina, vincula, & substitutiones facere, etiam nõ seruata forma huius

huius legis, cum id directè extraneo relinquere valeret. Et idem videtur dicendum in matre: quia licet eius filij naturales eidem sint necessarij hæredes, dummodò non sint nati ex damnabili & illicito coitu, per quem mater incurreret pœnam mortis naturalis, vt in l. 9. Taur. & diximus supra in quæst. præced. attamen cum ipsi non sint filij, nec descendentes legitimi, non videtur, quòd in eis teneatur in melioratione quinti seruare formam nostræ legis, sed quòd possit liberè in eo substituere, quòscunq; voluerit, etiam extraneos: quia si teneatur eam seruare, nullo alio iure teneatur quàm per nostram legem Regiam: at ipsa loquitur in filijs, & descendentijs legitimis melioratis in tertio: & hi non sunt huiusmodi, ergo in ipsis locum non habet: & in terminis hanc sententiam tam in patre naturali, quàm in matre, tenet & probat Tellus Fernandez in d. l. 1. Taur. nu. 14. in vers. ex hoc tamè. & in vers. Secundò existimo, quamuis tandem relinquat cogitandum. Eandem opinionè sequitur Matienç. in præsent. glol. 5. nu. 4.

- 3 † Contrarium tamè in nostra specie, in melioratione tertij facta à matre huiusmodi filio, tenet Mieres de maiorat. r. p. q. 2. nu. 20. in vers. ex quibus. & Angul. in præsent. glol. 2. num. 1. respectu namq; matris, filij naturales necessarij sunt eidè hæredes, vt modò dicebamus: & non solùm. l. 9. Taur. facit filium illegitimum matri hæredem necessarium, sed etiam vocat eum legitimum, vt patet ibi: *Y sean herederos legitimis*: cum em̄ in horum successione seruentur omnia iura, quæ tractant de successione legitimorum, & inter eos tertium bonorum parentum sit legitima, militat eadem ratio nostræ legis, vt dictum tertium non recipiat grauamina, nisi secundum ordinem eiusdè legis: & idem esse ait Angul. nu. 2. si adsint filij legitimi: † quia non

extantibus legitimis, hæredes necessarij sunt: & in eis etiam intelligitur, & procedit dispositio nostræ legis: vbi enim militat eadem ratio, idem ius statuendum est, argum. l. illud. cum simil. ff. ad l. Aquil. Author itaq; hic, & Mieres vbi supra in melioratione facta à patre naturali, tacitè videtur annuere Tello: in melioratione autem facta à matre naturali ei expressè contradicunt: quinimò eum improbat in hoc. Eadè distinctionem sequitur post hæc scripta nouissimè Doctor Azeued. in d. l. 1. nu. 8.

† Sed contrarium in vtroq; voluit Palatius Rub. in præsent. num. 45. & 46. licet loquatur per verbũ, Potest: sed dum sic asserit esse intelligendam nostram legem, quia filius naturalis est patri successibilis ex testamento, etiam extantibus ascendentijs, sensit hoc esse ita necessariò faciendum, iuxta ordinem nostræ legis: & expressè hoc verius videtur Velaquez in d. l. 27. Taur. glol. nu. 15. quamuis alijs generaliter extra casum nostræ legis veriorè credat opinionem Telli. Et pro hac tertia sententiã, quæ omninò Tello contradicit, considero ipse quòd nostra lex necessarios hæredes, & successores efficiat filios illegitimos, parentibus in melioratione tertij facta legitimo, alijs legitimis deficientibus, ad hoc vt alium substituere ei non possint in præd. melioratione, quàm descendentes illegitimos, si aliquem ei substituere velint: ergo idem videtur dicendum in nostra specie, vt si pater habens plures filios naturales, deficientibus ei legitimis, alicui naturalium prælegatum tertij fecerit & voluerit in præd. melioratione eidem substituere, teneatur seruare ordinem & formam nostræ legis, nempe vt alium filium naturalem, vel alios potius substituatur, quàm parentes, collaterales, vel extraneos, cum eadem tunc videatur ratio militare: & in proposito nostræ legis naturales sint iam necessa-

rij in sensu quæ prædiximus: si enim in in secundo gradu sunt huiusmodi, ut in nostra lege: ergo à fortiori, vel saltem eadè ratione in primo gradu huiusmodi censendi sunt. Quid tenendum?

† Ego profectò, respectu matris, non dubito opinionem Anguli esse veriore, & tenendam contra Tellum, per supra dicta: respectu tamè patris, punctus difficilis est; non enim aliqua ex supra dictis opinionibus in patre euidentiã habet: adhuc tamen probabilior videtur hæc ultima opinio contra Tellum, nempe quòd idem dicendum sit etiam in patre in specie nostra, quòd in matre ex ratione noua, quã modò considerauimus, quã sententiam probauit idem Azeued. hinc nu. 44. cum Angul. glo. 11. n. 3. Qui tamen hoc non tantum, sed quòd filius naturalis, respectu patris voluntariè vocandus est, scilicet, si pater velit: quia eius successio voluntaria est. Sed & contraria Tellii opinio in patre sustentabilis, & forsã probabilis quoq; est. Quid autem in filio spurio, respectu patris, infra latius agemus: q. 55. per totam, præcipuè nu. 34. cum sequentibus.

Similiter etiam omnes descendentes legitimi vocandi & substituendi sunt, priusquam ascendentes vel extranei vocentur, ut tenet Velazquez hinc gloss. 2. nu. 10. necnon & Azeued. num. 38. & 39. aduersus alios, quos ipsi citant.

QVÆST. LV. SUMMARIÀ.

Filius spurius substitutus pupillaris filio legitimo impuberi, alijs legitimis existentibus, an debeat habere ex vi præd. substitutionis pupillaris, non solum bona aliunde quæsitã, sed legitimam pupilli: & etiam tertiam partem, in qua pupillus fuit melioratus à patre, præ cæteris filijs? &

num. seqq. negatiuam partem probat author numer. 22. cum seqq. contra Emanuel. Costa.

2 Substitutus pupillaris non succedit patri, sed pupillo.

3 Filius spurius, substitutus pupillariter filio legitimo, non succedit ei in bonis quæsitis à parente, & ultra eam partem, quã iure capere potest: sed in bonis aliunde pupillo quæsitis, licet iudicio & ordinatione patris.

4 Hoc procedit ne dum in filio naturali, sed etiam in spurio, cui pater nihil relinquere potest.

5 Separatio bonorũ pupilli, & patris, fit à lege propter incapacitatem substituti.

6 Regula. l. sed si plures. §. ff. de vulg. & pupill. substit. limitatur propter incapacitatem substituti.

7 Legitima liberorũ poterat olim ante. l. quoniam in prioribus. C. de inoffic. test. grauari legato, vel fideicom.

8 Legitima olim apud Iurisperitos nõ fuit æstimata, quasi propriũ patrimonium filij: secus est hodie, attenda. d. l. quoniam in prioribus. ut in nu. 9.

10 Legitima filiorũ hodie redacta est ad instar legitime patris, & impuberis arrogati: in utrisque enim onus intinctum non valet.

11 Pater relinquit filijs legitimam nõ ex voluntate, sed ex legis necessitate.

12 Legitima filijs nõ tam dicitur peruenire ex patris relinquentis iudicio, quã ex legis prouidentia.

13 Legitima dicitur, legitima pars, quasi proprium filij patrimonium.

14 Legitima quæ ex lege filio debetur, fideicommissò non tenetur.

15 Reli-

15 Reliquisse non videtur, qui, quod reliquit, reddere debuit.

16 Necessitas causatiua facit ne quis liberalitatem exercuisse videatur.

17 Pater relinquendo filio legitimam, non videtur de suo ei relinquere.

18 Spurius, etsi nihil capere possit ex bonis libertini patris, potest tamen solidum capere ex bonis eius patroni.

19 Is, cui relinquitur legitima portio, non dicitur eam percepisse ex bonis defuncti, sed magis intelligitur quasi suum recepisse.

20 Filius melioratus à patre in 3. parte bonorũ, non à patre, sed à lege recipere videtur: sed contra nu. 40. & 41.

21 Exequutor testamenti, cui est cõmissa distributio pro amore Dei, vel inter pauperes, potest eligere filium proprium spurium, non verò filium spurium testatoris: & nu. 43.

22 L. si is, qui ex bonis. ff. de vulg. & pup. subst. vera ratio alia, quã ab Aco- ta assignata, & nu. 25. & 26.

23 Pater, nullo quæsito colore potest filio spurio aliquid relinquere: neq; per viam substitutionis vulgaris, vel fideicommissariæ, ut in nu. 25.

24 Legitima filijs non est debita in vita patris, sed quasi debita.

25 Filius in vita patris nullum ius habet in bonis patris, etiam quoad legitimam, nec in spe considerabile.

26 Plato solebat appellare spem futuræ successionis somnium vigilantium.

27 Legitima iure antiquo apud Iurisperitos fuit æstimata quasi propriũ filij patrimonium.

28 Authen. de nup. §. hinc nos. versic. sed

quãta quidem ratio, & intellectus. 33 L. 27. Taur. est expressa contra opinionem Aco- ta, de qua supra num. 1. cum sequentibus.

34 Pater etiam in defectum filiorum legitimorum, non potest substituere filium spurium in melioratione tertij.

35 Filij spurij iure communi omninò incapaces sunt: iure verò Regio sunt capaces. 5. partis tantum, pro alimentis: quod procedit non solum in maioratu Regia facultate condico, sed etiam in melioratione tertij & quinti, ut in num. 36.

36 Verba facultatum Regiarum ad faciendum maioratum in qua cunq; personas, ad habiles tantum & capaces restringuntur.

37 Filiam tamè naturalem, non stantibus legitimis, poterit pater ad maioratum vocare ibidem: etiam si habeat patrem legitimum, nu. 37.

38 Filius spurius potest capere ab alijs cõ sanguineis, & extraneis ex contractu, vel testamento, excepto patre.

39 Primogenitum institui potest in filium spurium ab agnato, cognato, vel extraneo.

40 Episcopus beneficiũ alicui conferendo gratiam ei facit, eum præ alijs eligendo.

41 Pater an hodie, attẽto iure Regio, possit filium suum spurium pupillariter substituere filio legitimo? & n. seqq.

42 Filius spurius aliquando accipitur in genere, aliquando in specie: exemplum utriusq; nu. sequentibus.

43 Spurius, nomen, plerumq; filium de adulterio conceptum significat.

44 Filius spurius proprie dicitur ille, qui

est natus ex coitu, utroq; iure reprobato.

51 Natus ex damnabili coitu nullo modo succedit patri, nec matri ex testamento, nec ab intestato.


51 Hodie in nostro Regno, quando dicitur filius natus ex damnabili, & reprobato coitu, ut non possit succedere?

53 L. si is, qui ex bonis. cum materia: de qua in hac rota. q. ff. de vul. & pup. substi. de quo filio spurio loquatur?

Quæst. LV.

In eand. l. 27. Tau. hodie. l. ii. huius tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Filius spurius substitutus pupillariter filio legitimo impuberi, alijs legitimis stâtibus, an debeat habere legitimam pupulli, & meliorationem tertiæ partis eadem factam à patre?

1  Varo deniq; circa hæc. l. Pater cum plures filios legitimos haberet, eosq; omnes hæredes instituisset, vnũ ex illis, impuberẽ nempe, meliorauit in tertia bonorum parte: & deinde hujc filio impuberi alterũ filiũ, spurium tamen, pupillariter substituit: an mortuo hoc filio impubere infra pupillarem ætatem, substitutus spurius ex substitutione præd. pupillari consequi debeat, non solum propria bona impuberis aliunde quæsitã, sed etiam legitimã & tertiã partem, in qua melioratus fuit, præ cæteris fratribus legitimis, necne? vel quid debeat consequi substitutus hic spurius, idemq; frater impuberis?

2 † Et in hoc quoad bona pupulli aliunde quæsitã, quam à patre, nulli dubium

est, quin in his substitutus spurius rectè succedat: quia nõ succedit patri, sed fratri: text. expressus in. l. si is qui ex bonis. in vers. quod si pupillo. 6. in ordin. ff. de vulg. & pup. subst. & ibi * cõmuniter DD. estque * communis, & indubitata sententia, vt infra dicemus.

Quoad legitimam verò & meliorationem tertiæ partis ex bonis parentis pupillariter substituentis filio suo legitimo impuberi filium spurium, aliud nouissimè censet, tenet, & subtiliter defendit doctissimus Lusitanus Emanuel Costa in repet. cap. si pater. de testam. in. 6. 2. par. verb. bona omnia. num. 11. per totum. Nempe vt hodie filius spurius possit succedere ex pupillari substitutione fratris impuberi legitimo, quem vnicum pater habebat etiam in legitima, quã impubes à patre habuit, quæ vniuersam patris substantiã contineret, exceptã quinta parte, iuxta leges huius regni: necnon eadem ratione in tertia parte, in qua pater complures filios legitimos haberet, eundem impuberem meliorauit. Et hoc primum quoad legitimam probatur.

3 † Quoniam etsi ex. d. l. si is, qui ex bonis. in vers. sed hoc ita, filius hic spurius impuberi legitimo pupillariter à parète cõmuni substitutus, minimè succedere possit, virtute præd. substitutionis pupillariorum in bonis, quæ parëtis fuerunt, ultra eã partẽ, quã capere iure potest, sed tantum in bonis pupilli aliunde quæsitis, licet iudicio & ordinatione patris, vt expressè decidit ipsa lex ex interpretatione Iuliani Iurisconsulti, vt ibi patet: per quem text. ita tenet glos. in auth. quibus modis natural. eff. legit. §. fin. in verb. participium: & illum ad hoc singularem dicit Bald. in. l. eam quam. num. 53. C. de fideicommiss. & in cap. sollicitudinem. de appell. col. 2. sequitur plures referens D. Couar. in. 4. de sponsal. 2. part. c. 8. §. 5. num. 4. Guillel. Bened. in. c. Raynuntius. verb. & vxorem. nu. 690. de testam. & Anton.

Anton. Gom. in. l. 9. Taur. nu. 20. necnon & D. Costa vbi supra nu. 7. Petrus Dueñ. in regul. 366. nu. 12. & in. 2. limit. eiusd. regul. vbi plures citat. Roland. à Valle consil. 87. nu. 26. lib. 3. Estq; recepta sententia ex Ripa in. l. Lucius. num. 3. ff. de vulg. & pupil. subst. & alijs, vt testatur eam sequutus Arias Pinel. in. l. 3. nu. 21. C. de bon. mat. & Pelaez de maiorat. 2. p. q. 2. nu. 8. & plurimos referens Marienç. in. l. 6. tit. 8. glos. 3. num. 5. Ioan. Rojas in epitom. success. cap. 20. num. 50. & 51.

4 † Quod non solum procedit quando filius naturalis substituitur pupillariter filio legitimo impuberi, sed etiam si substitutus sit filius spurius, cui iure cõmuni civili pater nihil relinquere potest, vt declarant gloss. fin. Bart. & * communiter DD. in dict. l. si is qui ex bonis. Arias Pinel. & Pelaez vbi supra. † Sicque, vt videmus in dict. l. si is qui ex bonis. fit à lege separatio bonorum patris à bonis pupilli, propter incapacitatẽ substituti.

6 † Et limitatur in hac specie legis potestestate regula l. sed si plures. §. fina. ff. de vulg. & pupil. subst. propter eandem incapacitatẽ substituti, secundum Paul. de Castr. Alex. nu. 3. Curian. nu. 11. in. d. l. si is qui. & laff. ibi nu. 8. post Bald. in. l. eam quam. nu. 50. C. de fideicommiss. Anto. Gomez in. l. 9. Taur. nu. 20.

7 Attamen hoc idè fuit decisum in. d. l. si is qui ex bonis. quia olim non debebat separari inter bona patris legitima filij portio à cæteris bonis: eo namque tempore, nondum legitima pars liberorum connumerabatur inter proprias facultates liberorum: † quoniam poterat in ea grauamen validè legati, vel fideicommissi imponi, vt cauetur in. l. quoniam in prioribus. C. de inoffic. testam. Siquidem Iustinianus ibidem constituit, quod onera imposita legitimæ portioni non valerent ipso iure, quamquam antefecus esset, & quia valebant, querela inofficiosa introducta erat; quod ex illo

text. ita deduxerunt Salicet. & Paul. de Castro ibi in princ. & Roder. Suarez in repet. in euidentialibus. nu. 6. & in. 6. ampliatione: & plures allegans D. Costa in d. c. si pater in. 2. p. verb. absq; deductione. nu. 16. † Igitur ea quarta pars, id est, legitima, apud Iurisconsultos non fuit æstimata quasi proprium filij patrimonium: aliàs enim onus illud fideicommissi non valuisset, arg. l. cohæredi. §. quod si hæredem. vers. nec fideicommissio. ff. de vulg. & pup. Meritò igitur Iurisconsulti Iulianus, & Herennius in. d. l. si is qui ex bonis. non distinxerunt quartã iure naturæ liberis debitam à cæteris bonis paternis, quam fortè distinxissent. post: d. l. quoniam in prioribus. † Per quam legẽ quarta liberis iure naturæ debita cœpit æstimari quasi proprium patrimonium: sicut olim apud Iurisconsultos, & Imperatores non valebat onus iniunctũ legitimæ patroni, quã ei libertus deberet. l. cum patronus. ff. de legat. 2. l. si patrõnus. ff. de donation. Similiter non valebat onus iniunctum quartæ, quam arrogator impuberi arrogato ex constitutione Diui Pij debebat. l. si arrogator. vers. penultimo. ff. de adoption. † Ergo quomodo hodie filij legitima hac in parte redacta est ad instar legitimæ patroni, & impuberis arrogati; vt in virisq; onus iniunctum nõ valeat. dict. l. quoniam in prioribus. cum. d. l. cum patrõnus. & d. l. si patronus. & d. l. si arrogator. ita quoq; hodie post. d. l. quoniam in prioribus. poterit filius spurius huiusmodi pupillariter substitutus, legitimam fratris consequi tanquã proprium ipsius patrimonium, cum non possit videri, quod eam capiat quasi ex grauamine à patre iniuncto: quod hodie nullius momenti est, per. d. l. quoniam. non obstante decisione. d. l. si is qui. quæ præmissa consideratione, declinatur, ne contraria sit huic opinioni, quæ fortassis probabilis fieri apud DD. poterit, secund. Cost.

vbi supra dict. num. 11. & prius eodem verb. nu. 8.

11 Secundò eadem opinio noua, quoad legitimam iure naturæ debitam, id est, quatuor uncias, vt in auth. nouissima. C. de inoffic. testa. probatur, quia videtur, quòd hæc proprijs bonis pupilli annumerari debeat: ¶ quia pater ei nõ ex voluntate, sed ex legis necessitate relinquit præd. quartam legitimam: ergo spurius non minùs eam, quàm quod pupillo aliunde acquisitū fuisset, capere potest, cum sit iure naturæ filio debita, vt in d. cap. cum pater.

12 ¶ Tertio quia hæc pars legitima, non tam dicitur liberis prouenire ex patris relinquentis iudicio, quàm ex ipsius legis prouidentia, argum. d. l. si arrogator. vers. cæterum. ff. de adopt.

13 ¶ Quarto quia legitima hæc, legitima pars dicitur, quasi proprium filij patrimonium, arg. text. cum gloss. verb. necessario. in auth. de hæred. & falc. §. si quis verò non implens. coll. 1. quem ad hoc allegauit Alber. in repet. Rubr. col. fin. vers. cæterum. ff. de vulg. & pupil. subst. quem refert, & sequitur Costa. d. verb. bona omnia. nu. 10. vers. tertio.

14 ¶ Quintò facit text. iuncta eius * communi omnium interpretatione, in l. coheredi. §. quòd si hæredem. vers. nec fideicommissio. ff. de vulg. & pupil. subst. vbi DD. ex illo text. collegerunt, partem, quæ ex lege filio debetur, fideicommissio non teneri, quasi ea pars proprium filij patrimonium censeri debeat.

15 ¶ Sextò facit. l. vnum ex familia. §. si de falcidia. ff. de leg. 2. ibi, Quid enim est, quod ex eo videtur reliquisse, qui quod reliquit omninò reddere debuit: non enim facultas necessariæ electionis propriæ liberalitatis beneficium est, vt ibi.

16 ¶ Quod procedit etiam in necessitate causatiua: nam & illa facit, ne liberalitatem quis videatur exercuisse: text. in l. si quis pro vxore. vers. non enim. ff.

de donation. inter virum & vxor. Doctor Antonius de Padilla in dict. §. si de falcidia. num. 24. * Ergo pater, qui filio testamento reliquit partem iure naturæ debitam, non relinquit ei de suo, vt ex dict. text. deduxit Didac. Segur. in repetitione dict. l. vnum ex familia. §. sed si fundum. num. 162. quem refert & sequitur Costa vbi supra dict. verb. bona omnia. nu. 10. vers. quinto.

17 Septimò & vltimò allego p hac parte bonum text. in l. ita fidei. §. patronus. ff. de iure fisci: ¶ vbi si libertus tacitè rogauerit patronum, vt de legitima portione præster aliquid spurio, qui nihil ex libertini patris bonis capere poterat, & ipse patronus huic tacito fideicommissio fidem suam accommodauerit, nulla fraus legi facta videtur: quoniam etsi spurius nihil ex patris libertini bonis capere potuisset, poterat tamen in solidum capere ex bonis eius patroni, qui patrem suum manumiserat: sic igitur inter proprias patroni facultates enumerabitur pars debita patrono in bonis liberti, & in præmissa specie patronus de suo largiri videbitur, sine vlla legum offensione: ¶ quia, vt inquit Bart. in dict. §. patronus. in fin. is, cui debetur legitima portio, si sibi relicta sit, non dicitur eam percipere ex bonis defuncti, sed magis intelligitur quasi suum recepisse, Remanet igitur ex supradictis hæc noua opinio. Costæ satis probata, vt videtur, quoad legitimam: cum quæ in terminis transit nouissimè Doctor Spino in suo Speculo testamentorum. in tit. de filio spurio, & c. glossa. 16. num. 41.

18 Quod autem attinet ad tertiam, in qua fuit melioratus filius impubes inter cæteros fratres suos legitimos, quòd eam quoq; cum legitima percipiat spurius virtute pupillaris substitutionis prædictæ, probatur ex eo: nam etsi pater habeat facultatem eligendi inter filios

20 filios, vnum aut plures, quibus hanc tertiam partem velit potissimum relinquere: ¶ nihilominus tamen is filius à patre electus huius tertie partis comodum, non à patre, sed ab ipsa. l. cum reliqua legitima recipere intelligitur: argum. in dict. l. vnum ex familia. in principio. iuncto. §. si de falcidia. & l. item eorum. §. si decurionis. ff. quod cuiusque vni vers. nom. & in l. municipibus. ff. de cōdit. & demonstr. Anton. de Padilla. in dict. §. si de falcidia. num. 1. & latius Anton. Gom. in l. 40. Taur. num. 49. vers. item adde.

21 ¶ Secundò probatur eadem noua opinio ex doct. celebri Paul. de Cast. in d. l. si is qui ex bonis. nu. 5. dicentis, quòd exequutor testamenti, cui est commissæ distributio pro amore Dei pro anima (adde tu, vel inter pauperes facienda) potest eligere filium proprium spurium: nõ autè ipse, aut Episcopus poterit filium spurium testatoris nominare, nimirum quia talis spurius non capit ab exequutore eligere, seu nominante, sed potius à primo testatore, vt colligitur ex Paulo vbi sup. & in terminis tenet idem Paul. cōf. 236. ad fin. in 2. part. cōf. ex Ant. quem refert: quam doct. sequuntur in d. l. si is qui ex bonis, Alex. nu. 8. las. nu. 7. & alij plures. DD. quos refert & sequitur Costa. d. verb. bona omnia. num. 12. & Peralt. in l. vnum ex familia in principio. nu. 27. cum sequent. ff. de leg. 2. & in l. si quis Titio. nu. 14. ff. eodem. tit. & D. Ant. de Padilla, in dict. §. si de falcidia. per text. ibi. nu. 2. & 3. Mantica. de coniectur. vltim. volunt. lib. 8. tit. 5. num. 11. & 12.

22 ¶ Hæc profecto noua opinio Emanuelis ab Acofta subtilis est, & tanti ingenij viro digna: nihilominus tamen firma aut solida nõ est, & vt suspicor, atq; conijcio, nec vera, nec tenenda in iudicando, & consulendo. Et quidè quantū ad legitimam ex decisione. text. expressi in dict. l. si is qui ex bonis, iuncta communi,

& recepta omnium sententia supr. adducta, quæ per illum text. habet qd filius spurius pupillariter substitutus fratri suo legitimo impuberi, minimè potest succedere per substitutionem pupillarem in bonis, quæ patris fuerunt, ultra eam partem, cuius capax est: sed tantū bonis in pupilli aliu de acquisitis, ne quod vna via prohibetur, hoc est, institutionis, vel legati à patre facti, alia consequatur; hoc est per substitutionem pupillarem. Stante igitur. d. l. si is qui ex bonis, & præd. * communi distinctione, atq; doctrina, stare nõ potest præfata noua opinio Costæ. Quis enim vnquam verè dubitauit, aut iure dubitare potest, quin legitima filij impuberis fuerunt bona patris, ante quam ad filium impuberem deferrentur, aut quomodo prædict. distinctio. dict. l. si is qui ex bonis. expressè facta, subsistere potest? Inanis profecto esset, si aliud diceremus, aut si in omnibus bonis pupilli spurius substitutus succederet.

23 Neque obstat, quòd hodie cesset ratio illius text. quæ erat, quòd illo iure valebat grauumen appositum in legitima à patre ipso iure: hodie verò ipso iure rejiciatur, vt in dict. l. quoniam in prioribus, & nouè considerauit Cost. ac proinde cessare quoque debeat eius dispositio. l. adigere. §. quamuis. ff. de iur. patro. cap. cum cessante. cum simil. de appellat. Hæc nãq; consideratio, etsi vera in se sit, nõ tamen, quã prædiximus, est ratio finalis. d. l. si is qui ex bonis, nec in ea talis exprimitur, aut in ea solùm fundari censenda est: sed potius & radicaliter, ne spurius quod vna via capere non potest, alia capiat, cum sit incapax solidi, vt

24 * omnes profitentur. ¶ Quò fit, vt neque directè, neq; indirectè, neq; per mediam personam alterius, nec aliquo alio colore quæsito possit pater filio spurio aliquid relinquere. l. quod conditionis. ff. de don. caus. mort. l. hac edictali. circa medium. C. de secund. nupt. l. neque

per se. C. de hered. instit. Bald. in l. 1. numer. 28. C. de sacrosanct. Eccles. Bart. & * communiter scribentes in l. fin. C. de his, quib. vt indign. & alibi sæpissimè, Petrus Dueñas in reg. 366. in princip. & Ioan. à Rojas in epitom. success. cap. 20. num. 2. cum pluribus sequent. D. Molin. de Hispan. primogen. lib. 2. cap. 11. numer. 29. * Quod procedit etiam in substitutione vulgari, & fideicommissaria, nempe vt neque per eas filius spurius sit **capax** succedendi in bonis patris, vt cum * cõmunj resoluunt D. Molin. vbi supr. num. 28. & Ant. Gom. in l. 9. Taur. num. 20. Rojas dict. cap. 20. num. 53. & Dueñas vbi supr. Nec non, & Matienç. vbi supr. num. 51. Hęc igitur preemptoria ratio & finalis militat hodie, sicut olim. Cũ enim legitima pupilli, bona fuerint parentis, meritò cum ipse pater in vna charta pro se, & pro filio suo impubere testetur, quòd iudicio suo, neque ex testamento proprio, neque ex testamẽto filij spurius capiat solidum, cuius est incapax, hoc est, omnia bona, quæ patris fuerunt, vt inquit. l. illa ex sententia & interpretatione Iuliani iurisconsulti, sed tantũ bona pupilli aliunde quæ sita: licet enim legitima pupilli sint bona ipsius, fuerunt tamen immediatè prius bona patris, nondumque effecta pupilli, cum pater eidem substituit pupillariter filium suum spurium, & iudicio patris peruenire dicerentur ad filium spurium ex substitutione pupillari, si per eam in illis succederet: quòd iure vtraque via est prohibitũ: At verò in alijs bonis pupilli aliunde iam quæ sita cessat prohibitio, atque ipsius ratio, & ideò in eis optimo iure succedit spurius ex substitutione pupillari. Ratio ergo fundamentalis, d. l. si is, qui ex bonis. non consistit in eo, quòd in legitima potuerit tunc temporis grauen validè imponi, hodie verò nõ: neq; quòd ipsa legitima rãquam iure naturæ debita, cõsuetur patrimonium pupilli se

paratũ à cæteris bonis patris: sed in eo viget, † quòd legitima illa fuerint immediatè bona testatoris, & ab eò pueniant, nõdum effecta pupilli verè, propriè, nec realiter tẽpore substitutionis: & quòd iudicio ipsius parentis ad eius filium spurium incapacem per substitutionẽ peruenire prætendatur, cum ius permittat parẽtibus pro filijs impuberibus, quos in potestate habent, testari eisdem pupillariter substituendo quem, vel quos voluerint: ergo substituendo filium spurium, eidem gratiam fecit, cum posset alterũ substituere, vt infra dicemus: & sic ex iudicio, & voluntate patris filius spurius id consequeretur, si in bonis patris succederet virtute. d. substitutionis pupillaris: hoc autẽ est prohibitũ præd. ratione, ne quod vna via, &c. Esset enim ac si in primo gradu ultra quod capere posset pater huic filio suo incapaci aliquid legasset, vel reliquisset: hoc autẽ apertè, & manifestè esset etiã hodie prohibitũ: ergo & illud. Præterea quòd legitima filij impuberis sit eidẽ debita iure naturæ, & videatur eius patrimonium, minimè tollit, quòd hæc fuerint immediatè bona patris, neq; eorum substantiam, & qualitatem primẽquam immutare potest: quinimò nõdum propriè, nec verè erant bona pupilli tempore substitutionis, sed potius eisdem parentis, in cuius patrimonio, & vero dominio tunc temporis existebant. † Legitima enim in vita patris nõ est debita filijs, sed quasi debita, iuxta gl. cõmuniter approbatam in l. 3. gl. fin. ibi. Sed responde, &c. C. de iuris & facti ignor. late D. Ant. de Padill. ibi. nu. 32. addens gl. contrariam, in auth. de hæredib. & Falc. verb. auferri, & in auth. de triët. & semis. in parte debitũ. esse * magis cõmuniter reprobatam. Imò verò filiũ in vita patris nullum ius habet in bonis patris etiã quoad legitimã, neq; etiam in spe cõfideabile, sed q̄ tãtum post mortem patris sit sibi legitima quasi debita, vt plurimos referens

referens testatur, atq; affirmat Francisc. 29 Bec. consil. 54. nu. 17. cum seqq. * Et illam spem futuræ successiõis appellare solebat Plato somnium vigilantium, prout refert Portius consil. 23. nu. 46. & D. Molin. de Hispan. primog. lib. 1. cap. 13. n. 33. 30 † Præterea quòd eodem iure antiquo legitima, apud iuriconsultos fuerit æstimata quasi proprium filij patrimonium contra Costã, est. l. in suis. ff. de lib. & posthum. quæ est huiusmodi: In suis hæredibus euidentius apparet cõtinuationem dominiẽ eò rem perducere, vt nulla videatur hæreditas fuisse, quasi olim hi domini essent, qui etiam viuo patre, quodã modo domini existimabantur, &c. & iterum ibi: Itaq; post mortem patris, nõ hæreditatem percipere videtur, sed magis liberam bonorum administrationem cõsequuntur: & nihilominus filius spurius virtute substitutionis pupillaris, non succedebat in bonis quæ parentis fuerunt, & sic in legitima impuberis, tamen tunc tẽporis, vt videmus in d. l. in suis. esset quasi debita filijs. Nõ igitur ratio. d. l. si is qui ex bonis. est quam opinatur Costa, sed quam nos prædiximus.

Præterea nihil præstat, quòd pater teneatur præcisè legitimam filijs relinquere, & sic quòd filij non à patre, sed à lege videantur eam habere: quia respõdemus, quòd bona in quibus filius debet habere legitimam, non sunt legis, sed patris propria, ab eoq; acquisita: & ideò ab eo, qui verè dominus est eorum, immediatè recipit filij legitimam, licet ex præcepto legis: quòd præceptũ dominium patris nõ tollit, sed potius ipsum in filios continuat post mortem patris, vt in d. l. in suis.

31 * Deniq; opinio noua prædicta Costæ ad minus est cõtra cõmunem præfatam distinctionẽ doctorum, quando dispositio. d. l. si is, qui ex bonis, hodie non viget, prout rectè, & certè vrget: ipsi namq; scripserunt post decisionẽ. d. l. quoniam in prioribus, vt patet, est que manifestũ:

& nihilominus tenent contrarium eius, quod Costa. Et cum his cessant omnino, & radicitus fundamenta contraria. Præterea ipse Costa non pro indubia suam opinionẽ tradit, sed imò inquit, quòd fortassis apud Doctores poterit probabilis fieri: quòd diffitemur, sed potius affirmamus, quòd non est solida, nec vera: teneat vnusquisq; quod voluerit, hæc est mea sententia.

32 Secundo principaliter pro hac nostra sententia contra priorẽ est optimus textus ab Acosta contra se adductus, sed nõ rectè declinatus, in aut. de nuptijs. §. hinc nos, versio, sed quanta quidem. † vbi Iustinianus bona, quæ filio aliunde obuenerunt, separauit ab his quæ ad eundem perueniunt ex paterna substantia, neq; ibi distinctionem vllam inter partem iure naturæ debitam, & inter reliqua bona, quæ pater filio ex voluntate dedisset, facit. Neque obstat respõsio Acostæ nempe, quòd ibi non erat ratio, quæ iustè separaret legitimam à cæteris bonis, siquidẽ mulier, quæ secundo nupsit, priuatur ibi proprietate bonorum, quæ filio à patre obuenerunt, propter iniuriã priori matrimonio irrogatam: sed debitum portionis legitimæ, ab ipso matrimonio descendit, cui mulier fecit contumeliã per secundas nuptias: vt in simili quarta ex cõstitutione diui Pij nõ fuit distincta à cæteris bonis, quoniã ipsi arrogationi acceptolata est. l. sed si plures. §. in arrogato. ff. de vulg. & pup. substitutione: eadem nãq; ratione in specie nostra fieri non debet præd. separatio legitimæ à cæteris facultatibus patris, quoniã in vtriusq; adest & militat prohibitio successiõis filij spurij, atque incapitas ipsius: cum tam legitima, quam cæterę parentis facultates fuerint bona ipsius, filiusque spurius sit incapax solidi, vt in d. l. si is qui ex bonis. Non etiam obest tex. in dict. l. ita fidei. §. patronus. ff. de iur. fisci, quia loquitur in legitima patroni in bonis liberti debita: at verò

at verò noster text. nō videtur ita distinguere in legitima filio legitimo debita in bonis patris, & in cæteris eius bonis sed in omnibus bonis patris idē decidit, nempe vt in his filius spurius per substitutionem pupillarem minimē succedat.

Supereit vt iam deueniamus ad secundam opinionē nouam, atq; illationē ex prima factā ab eodem D. Acoſta, nempe q̄ per substitutionem pupillare spurius succedat in. 3. parte bonorum, in qua fuit melioratus impubes præ cæteris filijs fratribus legitimis: & quidē in hoc non est opus immorari. * Loquutus est em̄ vir doctissimus contra casum expressum, & rotundum. l. 27. Taur. hodie est nra. l. 1. tit. 1. lib. 5. nou. Coll. Reg. cuius ipse non meminit, & nimirū cum esset Lusitanus, quod ignorauerit, aut saltem obliuisceretur. l. Regni Castellæ, quāuis eas perlegisset, quandoquidem alias plures citat, atq; declarat: quæ. l. 27. Taur. est contra suam opinionē, ibi: *Y sustituciones que quisieren, &c.* iuncto vers. *Con tanto q̄ lo hagan entre sus descendientes legitimos. ya falsa dellos que lo puedan hazer entre sus descendientes illegitimos, que ayen derecho de les poder heredar:* & ibi: *Y que de otra manera no puedan poner grauamen alguno, ni condicion en el dicho testio.* Cum ergo existant alij fratres legitimi in. q. præmissa Acoſtæ, minimē filius spurius in. 3. parte meliorationis substitui potest, sed legitimus, vt in litera nostræ. l. Sinon potest: ergo nō succedit in ea spurius: quia nulla est substitutio in præiudicium legitimorū, quandoquidē fieri non potuit: & sic est casus legis expressus contra opinionē præd. Acoſtæ, ac proinde non est ampliùs de hoc dubitandum, iuxta glos. receptam à nobis in hoc opere sape citatam in. l. ancillæ. C. de furt. verb. quæstio.

† Quinimò, quod magis est, nec in defectum filiorum legitimorum, aut parentum poterit pater substituere filium spurium in præd. 3. parte bonorū suorū

meliorationis, vt patet ex nostra. l. ibi: *Entre sus descendientes illegitimos que ayen derecho de les poder heredar:* ex quibus verbis constat, q̄ ita demum lex permittit facere substitutiones, & vocationes in præd. 3. parte meliorationis in fauorem filiorum illegitimorū, si habeant ius succedendi, prout habēt filij naturales, non aliàs: ergo est restringēda in illis verbis ad filios naturales, qui sunt capaces succedendi, iuxta. l. 10. Tauri. non etiam in filijs spurijs, quos nullatenus testator vocare potest, prætermisissis alijs consanguineis, vel etiam extraneis: * spurij enim iure cōmuni omninò incapaces sunt, vt diximus: iure verò regio capaces tantū sunt. 5. partis pro alimentis, iuxta. l. 9. & 10. Taur. hodie. l. 7. & 8. tit. 2. lib. 5. nouæ Coll. Reg. & ita in terminis hęc opinionem voluerūt, & tenēt in præſenti Palat. Rub. nu. 41. 44. 46. & Tell. n. 11. quos tandem, licet priùs fluctuet, sequitur dicens esse hanc veriore conclusionem, & q̄ ita est tenēdum, Pelaez de maiorat. 2. p. q. 2. nu. 8. vers. & ex prædict. & in terminis D. Costam reprobatur, & contra eum tenet D. Spino vbi 5. nu. 41. cum sequentibus. Quod ne dum procedit in maiori facultate legum Regiarū facta, sed etiam in eo, qui ex Regia facultate instituitur: etiā si vocatio spurij fiat post omnium legitimorū descendientium vocationem: † Quamuis enim verba facultatum generalia sint, & ex eis primogeniorum institutoribus cōcedatur facultas vocādi quascunq; personas, ea verba ad habiles tantū atq; capaces, non autē ad personas inhabiles, & incapaces extendenda sunt, vt iure probarunt Greg. Lop. in. l. 32. tit. 9. p. 6. in glo. verb. *No valdra.* colu. 7. in princip. in versic. sed an ille. & D. Molin. d. lib. 2. de Hispa. prim. cap. 11. nu. 30. & 31. & Pelaez de maiorat. 1. par. q. 2. num. 13. Filium tamen naturalem, non stantibus legitimis: poterit pater grauando ex facultate Regia vocare in defectum

factum descendientium legitimorum, vt latè probat Greg. Lop. quem refert & sequitur Pelaez de maior. in. 2. part. q. 2. nu. 10. Quod secundū ipsum ibi, & priùs in. 1. p. q. 2. nu. 13. † procedit etiam absq; facultate regia, si pater filios legitimos non habeat, poterit enim tunc absque facultate regia maioratum etiam ex omnibus bonis facere in filium naturalem. Quinimò. d. nu. 13. † hoc ampliatur, etiam si pater naturalis, deficientibus descendentibus legitimis habeat patrem legitimum, eo enim excluso, poterit facere præd. maioratum in filium naturalem tantū per l. 10. Taur. & nostram. l. 27. Taur. dum in ea cauetur, quod substitutiones quas pater iniungere post filio meliorato in tertio, tenetur primo facere in fauorem filiorum, & descendientium legitimorum, & in eorum defectum potest facere in filios illegitimos: & in defectum eorum in fauorem ascendentium legitimorum. † Sed quamuis filius spurius hæreditatis parentis incapax sit, nihilominus tamen ab alijs cōsanguineis, vel extraneis ex contractu, vel testamento liberè capere potest: iuxta gl. in auth. quib. mod. natur. eff. sui verb. participium. coll. 7. * cōmuniter approbatam secund. D. Molin. d. lib. 2. c. 11. n. 33. † Ex hoc probantē, primogenium institui posse in filium spurium ab agnato, cognato, vel extraneo, siue ex facultate legum regiarum, siue ex regia facultate seruato ordine requisito: sequitur primum Ant. Gom. in. l. 9. Taur. nu. 20. vers. secus verò esset, & Roland. à Valle, cons. 87. nu. 17. cum sequent. lib. 3. Acoſt. vbi supr. nu. 12. ad fin. & alios allegans Simon de Pretis de interpret. vlti. volun. lib. 3. fol. 11. num. 11. & Rojas vbi supr. nu. 46. & 47. Non obstat primum fundamentum cōtrarium Acoſtæ, nempe quod filius à patre melioratus, non à patre, sed à lege meliorationem recipere intelligatur, argument. iurium ibi allegatorum. † Ref-

pondemus namque, quod lex hac in specie nō loquitur præcipiendo, sed permit-tendo, & facultatē liberam parētibus cōcedendo meliorandi in tertio filios, vel nepotes, vnum, vel plures, quos voluerit, atq; elegerit: sicque pater, qui hanc permissionem & facultatem ad executionem deducit, cum tamen ad id minimē teneatur, vt constat ex. ll. huius regni, dū dicunt, *Puedan si quisieren mejorar, &c.* gratiā nihilominus facit filio, vel filijs, quos meliorat, quando quidē non coactus, sed libens id facit: argumento sumpto à contrario sensu dict. §. si de falcidia. † Si enim facultas necessariæ electionis, non est propriæ liberalitatis beneficium, ac proinde non videtur reliquisse, qui quod reliquit, omnino reddere debuit, vt in illo text. ergo pater, qui non tenebatur aliquem filium meliorare, & in vim facultatis liberæ, ac voluntariæ, non verò præcisæ, sibi à. l. datæ id fecit, beneficium propriæ liberalitatis in eum filium contulit, & ideo ei aliquid reliquisse videtur, quando quidem ei reddere non tenebatur, nec facere meliorationem prædictam, vt in terminis tenet D. Peralt. in. l. cum autem pars bonorum. num. 14. ff. delegat. 2. ergo filius eam habet à patre propriè, ac recipit. * Quemadmodum Episcopus beneficium alicui conferendo, vt tenet gloss. fin. in cap. relatum de præbend. & in cap. quamuis el. 1. verb. impēsā eodem. tit. in. 6. Abb. in cap. tuis de præbed. idem in capit. ad decorem. de instit. Ant. de Padilla in dict. §. si de falcidia. numer. 21. Quinimò etiam si à lege præciperetur filium meliorari, quem pater elegisset, licet tunc temporis ab ipsa lege filius eam meliorationē recipere videretur, ac proinde hoc respectu procederet argumentum contrarium: non tamen ob id opinio contraria probaret, nec omninò esset concludens, quandoquidem in alio necessario deficit, nempe quod nihilominus bona hæc meliorationis

tionis, non fuerunt legis, sed patris meliorantis: ergo in eis succedere minime adhuc posset filius spurius directè nec indirectè, nec per viam substitutionis pupillaris, de qua agimus, per omnia supradicta, & quia fieret fraus legi.

43 Non obstat & secundum, nempe doctrina Pauli de Castro, & sequacium in d.l. si is qui ex bonis. * dicentium, quod exequutor testamenti, cui est commissa distributio inter pauperes facienda, potest eligere proprium filium spurium: non autem filium spurium testatoris: ea nimirum ratione (vt inquit Acoſta) quod talis filius spurius non capiat ab exequutore eligente, seu nominante, sed potius à primo testatore: nam etsi id fateamur, adhuc nobis nihil obest: quoniam præterquam à primo testatore capiat, non ab eligente, bona sunt ipsius testatoris: ideò meritò quod exequutor eiusdem primi testatoris, cuius fuerunt bona, non possit eligere filium spurium ipsius testatoris, proprium autè exequutoris possit, quia ipsius non sunt bona. Quinimò hæc doctrina nostram opinionem comprobabat, & contra opinionem Acoſtæ retorqueretur. Si enim, quia bona distribuenda, vt propria testatoris, exequutor ab eo deputatus non potest eligere filium spurium testatoris, cuius fuerunt bona, eadem ratione nec huiusmodi spurius poterit per substitutionem pupillarem succedere in tertia parte meliorationis, cum hæc tertia pars fuerit bonorum patris eiusdem spurij, in quibus ipse directè nec indirectè, neq; etiam per substitutionem pupillarem, ne dum vulgarem, nec fideicommissariam succedere potest, vt docuimus.

44 * Sed videtur omnia supradicta ociose posita, & dict. l. si is, qui ex bonis. cum materia, correctæ, vt in terminis tradit Anton. Gom. in l. 9. Taur. nu. 20. ad fin. vers. aitamen. dicens, quod omnia ista procedunt & sunt vera de iure communi:

sed quod attentò iure nostro Regio, pater non posset pupillariter substituere prædictum filium spurium, & incapacè, cum non possit ab intestato, nec ex testamento succedere consanguineis ipsius patris, vt in l. 2. tit. 3. lib. 5. ordin. & l. 22. tit. 3. lib. 1. ordina. hodie. l. 6. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg. ergo nullo modo poterit succedere filio legitimo testatoris per substitutionem pupillarem.

45 * Sed salua pace Magistri communis, leges illæ Regiæ solum loquuntur in filio spurio clerici, ac proinde alios filios spurios non remouent à successione fratrum, siue aliorum consanguineorum ex testamento, vt aperte colligitur ex principio dictarum legum in ratione cui nituntur, videlicet vt mulieres retrahantur à clericorum concubitu: id quod aperte demonstrat. l. 9. Taur. in finalibus verbis: ergo in alijs filijs spurijs incorrecta remanet iuris communis antiqua dispositio, ex qua filius spurius potest ex testamento succedere consanguineis suis collateralibus, vt vidimus: & consequenter potest à patre pupillariter substitui fratri suo impuberi. d. l. si is, qui ex bonis. Non igitur debuit Antonius Gom. vbi supra loqui indistinctè, sed tantum in filijs spurijs clericorum, aut alterius cuiuscunq; personæ religiosæ professæ: de quibus tantum loquitur. d. l. 9. Tauri. in finalibus verbis: his namq; exceptis, reliqui omnes filij spurij possunt succedere ex testamento omnibus consanguineis suis collateralibus: & consequenter fratri impuberi ex pupillari substitutione, in his dum taxat bonis, quæ aliunde quam à patre habuit, vt in d. l. si is, qui ex bonis. Ita in terminis contra Ant. Gomez rectissime probat D. Acoſta vbi supra. d. c. si pater, verb. bona omnia. num. 13. vers. verum, vsq; ad fin. num. & Pelaez. d. 3. p. q. 2. num. 9. & Marienç. in d. l. 6. tit. 8. hoc lib. 5. gloss. 3. nu. 7. & D. Spino vbi supra num. 44.

Sed

QVÆST. LVI.

SVMARIA.

Sed quia de filio spurio in hac quæst. egimus, consentaneum erit scire quis dicatur spurius: quod ex alijs cõgestum reperies apud Ioan. à Rojas in epithom. success. cap. 19. per totum: * & in summa quod istò terminus, Spurius, est nimis generalis, aliquando enim accipitur in genere, aliquando in specie: in genere, * omnes filios natos ex quocumque damnato coitu, siue nefario, siue adulterino, siue incestuoso comprehendit, & omnes, qui ex legitimo matrimonio nati non sunt: & ita spurij aliquando naturales, licet improprie vocantur: * in specie verò, spurius accipitur pro filio vulgò quæſito habito ex meretrice, & patre incerto. l. si spurius. ff. vnde cognat. l. vulgò cõcepti. ff. de stat. hom. l. si qua illustis. C. ad Orfic. l. 3. tit. 14. & l. 1. tit. 15. par. 4. l. 11. in fin. tit. 13. par. 6. * & plerumq; hoc nomen, Spurius, filium de adulterio genitum significat, c. tanta, qui fil. sint leg. & ibi. DD. Et tandem num. 13. d. c. 19. inquit, * quod proprie filius spurius dicitur ille, qui est natus ex coitu vtroq; iure reprobato, ad differentiam filiorum naturalium, qui non sunt nati ex coitu ab vtroq; iure reprobato, sed potius à iure ciuili permisso, & iure Canonico reprobato: * & quod natus ex dånabili coitu, vt adulterino, nefario, & incestuoso, nullomodo succedat patri, nec matri ex testamento, nec ab intestato, tradit etiã Ant. Gom. in d. l. 9. Taur. n. 13. idè resoluens quãdo esset natus ex facerdote, vel religioso, aut moniali: & nu. 14. addit, quod hodie in nostro regno filius dicitur natus ex dånabili, & reprobato coitu, vt non possit succedere, quãdo mater per eum incurreret pœnam mortis, vt in d. l. 9. Taur. in fin. ex qua plura ibi inferunt in * praxi, * De hoc igitur filio spurio, qui parentibus ex testamento, nec ab intestato succedere potest, loquuti sumus supr. in hac rota quæst. necnon & de filio naturali, qui solidum capere non potest, de quo in d. l. si is, qui ex bonis.

- 1 *Due meliorationes de quinto bonorum separatim, & in diuersos descendentes factæ, an valeant? & num. sequ. sed nu. 2. pars affirmatiua eligitur.*
- 3 *Prælegato vno quinto descendenti, potest alterum quintum legari uxori.*
- 4 *Parens non tenetur præcisè in toto tertio bonorum meliorare descendentes.*
- 5 *L. 28. Taur. hodie. l. 12. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg. intellectus, & num. 6.*
- 7 *Legatum tertij bonorum factum extraneo, stantibus descendentes legitimis, valet & sustinetur in quinto.*
- 8 *Legato quinto descendenti, & tertio extraneo, legatum tertij conuertitur in quintum.*
- 9 *Parens non potest in vita donare quintum bonorum, & alteri in morte relinquere tertium, & quintum, contra Palat. Rub.*

Quæst. LVI.

In l. 28. Taur. hodie. l. 12. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Due meliorationes de quinto bonorum, & in diuersos descendentes factæ, an valeant?



Varo. Hac lege cauetur, quod parens in vita nec in morte possit meliorare filium, vel descendentes, plusquã in vno quinto. * Pater in vita sua per contractum

irreuo-

irreuocabilem meliorauit vnum ex filiis suis vel alterum descendente in quinto bonorum suorum, postea verò alterum ex eis meliorauit in alio quinto, an ambæ meliorationes valeant? Et videtur proculdubio dicendum minimè valere: sed tantum priorè, quia irreuocabiler fuit facta, vt cõstat ex hac lege nostra Regia, quæ expressa videtur in hoc: si enim in hac specie ipsa lex verificanda nõ esset, de nihilo seruiret: hinc enim in vita fuit legatum vnum quintum, in morte alterum: sed lex nostra inquit: *Que la ley del fuero que permite, que el que tuuere hijo, o descendiente legitimo pueda hazer donacion hasta la quinta parte de sus bienes, y no mas: y la otra ley del fuero, que assi mismo permite que puedan mandar, remiendo hijos, o descendientes legitimos, al tiempo de su muerte la quinta parte de sus bienes: se ensienda y platicue, que por virtud de la vna ley, y de la otra no pueda mandar el padre ni la madre a ninguno de sus hijos ni descendientes mas de vn quinto de sus bienes en vida y en muerte.* Ergo cum in nostra specie duplex quintum reperitur legatum, vnum in vita & alterum in morte, videtur, quòd nullo modo vtrumq; valere possit per nostram legem: quòd si alterum valere debet, prius tanquam irreuocabile ex cõtractu præferendum erit, argum. l. perfecta donatio. C. de donat. quæ sub mod. quòd si è conuerso prius quintum esset legatum in testamento, secundum verò in cõtractu irreuocabili, hoc secundum valeret per quod censeretur primum reuocatum eadem ratione. Rursum videtur, quòd nec etiam quintum irreuocabile valeat: quia per id testator efficitur inestabilis.

* Nihilò tamen fecius dicendum est in præmissa specie, quòd vtrumq; legatum quinti valeat, si fiat in fauorem descendente: quia parès potest iure optimo in his regnis meliorare vnum vel plures ex suis descendente in tertio & quinto

bonorum suorum, vt in dictis legibus fori: sed vtrumq; quintum non ascendit ad quantitatem tertij & quinti, de quibus pater iuxta leges Regias potest disponere inter duos descendentes, per viam meliorationis, ergo vtrumque quintum potuit eisdè prælegare & plus: † Idemq; erit eadè ratione si vnũ quintum prælegauit filio: vel alteri descendente legitimo; alterum verò propriæ vxori, vel extraneo: si enim tunc temporis potuit filium, vel alterum descendente legitimum in tertio bonorum suorum meliorare, prout est manifestum potuisse iuxta leges huius regni: à fortiori potuit ei prælegare quintum, quod est minus ex regula iuris vulgari, Cui licet, &c. In tertio igitur à lege permissio includitur quintum: † non enim parès tenetur præcisè in toto tertio filium, alterumve descendente legitimum meliorare: quia leges de hoc agentes permissiue, non verò præceptiue procedunt: quod igitur in fauore alicuius introductum est, non est in eius odium, vel contra eius voluntatem retorquendum, vt in regula iuris, & in l. quod fauore. C. de legib. Poterit ergo parens non in toto tertio filium, vel nepotem meliorare vltra quintum, de quo liberè potest disponere, sed infra tertium prædictum in quarto, quinto, & sexto poterit meliorare aliquem ex suis descendente vltra quintum. Cum igitur parens vltra quintum, de quo liberè potest disponere, etiam in fauorem extranei, quid prælegat, intelligendum est id de tertio facere, atq; eius nomine, prout potest, & sibi à legibus Regijs permittitur, vt actus valeat, & nõ pereat. Et in terminis hanc sententiam tenent Cifuent. & Gomez Arias, quos refert & sequitur Tellus Fernandez in d. l. 28. Taur. nu. 1. ad fin. in versic. vnum tamen est, dicens, quòd si pater vni filio donasset quintum, alteri etiam filio potest aliud quintum donare: quia illud quintum includitur in tertio,

tertio, & de tertio potest inter filios vel descendentes disponere: quod etiam sequitur Matienç. in præsentì glof. 3. num. 1. & Angul. glof. 1. nu. 3. & probauit nouissime Ayora de partition. secunda parte quæst. 8. per totam, & Azeued. nu. 2.

* Neque obstat. l. nostra. 28. Taur. quæ expressim prohibet, patrem posse meliorare vel disponere de duobus quintis, vno in vita & altero in morte: hoc namque intelligitur inter extraneos: inter liberos namque, seu alios descendentes rectè de duobus quintis disponere potest, quandoquidem, quod plus est, potest, nempe de tertio & quinto: ita Ayora vbi supra in fine quæstionis.

Hic tamen intellectus, quamuis in se verus sit, contradicit tamen literè d. l. 28. Taur. quæ nuncupatim inter descendentes id prohibet, vt patet, ibi, *Que por virtud de la vna ley ni de la otra, no pueda mandar el padre ni la madre a ninguno de sus hijos, ni descendientes mas de vn quinto de sus bienes en vida ni en muerte.*

* Quare verius & proprius respondendum est, nempe. l. nostram Regiã Taur. 28. procedere & loqui, quando parens de tertio quoq; in fauorem descendente disponeret: tunc enim vltra de duobus quintis disponere quoque non possit iuxta easdem leges Fori in nostra Regia decisione relatas, atq; per eam interpretatas, in quarum terminis lex nostra interpretans intelligi debet, ne præiudicium fiat filiis in legitima vltra tertium & quintum, in quibus tantum, non verò vltra parens potest eidem præiudicare, cum omnia bona parentum iure nostro Regio sint legitima filiorum, excepto tertio & quinto, de quibus potest inter eosdem suos descendentes disponere per viam prælegati: & de quinto tantum inter extraneos. Cum igitur parens prælegasset tertium vni vel pluribus ex suis descendente, non poterit in vita nec in morte, alteri plusquã vnum quintum legare: & hic est

verus intellectus nostræ. l. At nos in hac nostra quæst. principali supponimus, tertium prædictum non fuisse prælegatum, sed tantum vnum quintum in vita & alterum in morte, & hoc inter suos descendentes: quod rectissime fieri potest, quandoquidem de tertio & quinto, quod est plus, potuit inter eos disponere. † Sic etiam, si parès legasset extraneo tertium, valeret legatum vsque ad quintum, vt tenet Segura in l. vnum ex familia. §. sed si fundum. ff. de legat. 2. quem sequitur Cifuent. in l. 18. Taur. num. 7. * vbi num. 8. etiam tenet, quòd si pater legasset filio quintum & extraneo tertium, hoc tertium extranei conuertetur & valebit in rationem quinti: vtrumq; sequitur Angul. hic dicta glof. 1. num. 4. & Azeued. num. 3. * Vnde quod Palat. Rub. in d. l. 28. Taur. in fine inquit, nempe. l. istam non videri negare quòd possit pater, vel mater vni filiorum in vita donare quintam partem bonorum, & alteri in morte donare aliam tertiam & quintam bonorum: quia tantum negat & prohibet, quòd vnimer filio virtute dictarum legum Fori donetur duæ quintæ partes, falsum omnino est, vt patet ex supra dictis: quia parens donando prædictam tertiam vni ex suis descendente, minimè potest in super de duobus quintis disponere, sed tantum de vno: non enim lex nostra habet eum sensum, quem Palat. Rub. existimauit, scilicet, vt vni eidemq; filio duplex quintum vltra tertium legari non possit: sed quòd nulli ex descendente, siue vni, vel pluribus, plusquam vnum quintum legari possit vltra tertium: quid enim quæso interest, vni vel pluribus duæ quintæ partes legentur vltra tertium, si vtroque casu, cæteris vltra tertium & quintum in legitima præiudicium fiat? contra leges huius regni, earumq; communem * praxim, vt testatur Mieres de maiorat. secunda parte quæst. 58 num. 26. & 35. Non igitur in verbis, sed in rebus differentia constituenda est:

da est: & ita merito Palat. Rub. in hoc carpit ibi Tellus num. 1. dicens quod foret ineptè dictum, nisi esset liber corruptus, & Matienç. d. glos. 3. nu. 1. post Cifuent.

QVÆST. LVII.

SVMMARIA.

- 1 *Ususfructus omnium bonorum legatum uxori factum an valeat, vel tantum in quinta parte de qua poterat parens liberè disponere, stantibus filijs legitimis? & numeris sequentibus hoc ultimum resolvitur nu. 4. & sequentibus.*
- 2 *Ususfructus omnium bonorum legatum valet, dummodo æstimatio eius non excedat quintum bonorum, in quo potest pater gravare filios, sed contra num. 4. cum sequentibus, & num. 11.*
- 3 *Proprietas semper est utilior ususfructu, cum sit perpetua & transitoria ad hæredes.*
- 5 *Pater si relinquat filio aliquid ultra legitimam sub conditione, filius nihilominus habebit legitimam sine onere, & in residuo expectatur conditio.*
- 6 *Testator si instituit hæredibus suis filijs legitimis, relinquat uxore sua dominam & usufructuariam, quid importent verba hæc? & nu. 7. et. 8.*
- 9 *Legitima relinquenda est filijs absq; ullo gravamine tam in proprietate quam in usufructu.*
- 10 *Legatario ususfructus omnium bonorum, non est soluenda in pecunia æstimatio ususfructus aliarum qua-*

tuor partium, in quibus in præd. specie nõ valet legatum ususfructus, sed tantum in quinta parte ususfructus bonorum.

- 12 *Ususfructus omnium bonorum legatum, stantibus ascendentibus, tatum valet respectu tertia partis bonorum ususfructus.*
- 13 *Ususfructus omnium bonorum legatum, stantibus descendentibus legitimis, tunc demum valet compensata proprietate quinti cum valore ususfructus aliarum quatuor partium, quoties constiterit hoc ita voluisse testatorem, nempe quod fieret prædicta compensatio.*
- 14 *Filio instituto sub conditione casuali vel mixta, rejiciuntur huiusmodi conditiones tam de legitima, quam de residuo: nisi melioratio fiat ea adiecta conditione, ut legitima & melioratio iure primogenij perveniant ad posteros, ut in num. 15. & 16. ubi idè probatur in similibus oneribus, seu conditionibus potestativis.*
- 17 *Graumæn filio apponi non potest in legitima, etiam si ei ultra legitimam aliquid relinquatur; ita quod gravamen ipsum cum lucro sibi proveniente ex eo quod sibi ultra legitimam relinquatur, compensetur.*
- 18 *Validum tamen erit gravamen in præd. specie in eo quod sibi ultra legitimam relinquatur.*
- 19 *Idem est in institutione filij facta sub conditione potestativa: rejicitur enim de legitima, & in residuo sustinetur.*
- 20 *Legis. 27. Taur. hodie. l. 11. tit. 6. lib. 5. nou. Collec. Reg. intellectus & declaratio*

claratio circa conditiones casuales, vel mixtas, item & potestativas apponendas in omnibus bonis, seu in legitima ac tertio & quinto simul.

Quæst. LVII.

In eadem. l. 12. tit. 6. lib. 5. nou. 3
Collect. Reg.

Legatum ususfructus omnium bonorum uxori factum, an valeat, vel tantum in quinta parte de qua poterat parens liberè disponere, stantibus filijs legitimis?



Væro * prætereà circa eandem. l. Pater instituit filium vniuersalem hæredem bonorum suorum, & uxori vel extraneo reliquit usufructum eorundem omnium bonorum suorum pro tempore vitæ suæ, an hoc legatum valeat & teneat in omnibus bonis, & sic etiam in legitima filij, vel tantum in quinta parte de qua parens poterat liberè testari, iuxta. l. fori in nostra. l. Regia relata?

* Et in hoc videtur dicendum, valere præd. legatum ususfructus, in usufructu omnium bonorum testatoris, dummodo æstimatio eius non excedat quintum bonorum in quo potest pater gravare filium, & de eo disponere inter extraneos.

Primò, per dict. l. Fori in nostra. l. Regia recitaram, dum decidit, *Que ningun home que aya hijos, pueda dar ni mandar mas de la quinta parte de sus bienes*: ergo usque ad quintam partem suorum bonorum potest legare, si non valet plus ususfructus in æstimatione.

Secundò, quia talis filius videtur honoratus, cum sit vniuersaliter hæres institutus

in proprietate omnium bonorum: ergo merito potest gravari in usufructu, ut in. l. ab eo cum simil. C. de fideicommiss.

Tertio, quia pater videtur compensare commodum proprietatis cum usufructu alteri relicto, argumento text. in. l. cum oportet. §. cum autem. C. de bon. quæ lib. in. §. hoc quoq; instit. per quas perso. & c.

* Quarto, quia proprietas semper est utilior usufructu, cum sit perpetua & transitoria ad hæredes, usufructus. verò minime, quia morte usufructuarij finitur, & consolidatur cum proprietate, ut in. l. 3. §. morte. ff. quib. mod. usufr. amit. §. finitur. institut. de usufruct. cum similib.

Quintò, quia ex huiusmodi legato nullum damnum aut præiudicium fit filio in legitima, cum possit legatario tradi æstimatio ususfructus omnium bonorum in pecunia, filio verò sua legitima in proprietate & in usufructu; vel possit legatario tradi usufructus quintæ partis bonorum, vel in ipsis rebus, vel in æstimatione, secundum distinctionem. l. non amplius. §. si. cum. l. sequenti. ff. de legat. 1. & usufructus aliarum quatuor partium præstari in æstimatione: sicq; filius non fraudabitur sua legitima in proprietate nec in usufructu, nec legatarius legato suo: sicq; satisfiet iuribus infra citandis, disponentibus, quod filijs relinquenda est sua legitima in proprietate & in usufructu. Nec est nouum in iure, quod legatum ususfructus solvatur in æstimatione, quandoquidem hoc fieri potest ex iusta causa, cum commodè res ipsa tradi nõ possit (ut in proposito contingit) ut in. l. si domus. §. in pecunia. verfic. qui cõfiteretur. ff. de legat. 1. cum similibus.

Sextò & vltimò per text. expressum in. l. uxori meæ. ff. de usufruct. legat. ubi id ad literam probatur.

Et in terminis hanc primam opinionem tenuit Angel. de Perus. in authent. de trient. & semiff. §. prohibes. coll. 3. & Cepola cautela. 21. incip. Pater volens. nu. 2.

& nouissime Ayora de partit. secunda parte, quæst. 21. num. 60. cum sequentibus vsque in finem quæstionis ubi concludit, *Que valdra el legado del usufruto de todos los bienes, que el marido hizo a su muger, y llevara la estimacion del, como no exceda el quinto: la qual se hara, secūdum formam positam in l. cum Titio. ff. ad l. Falcid. iuncta l. hæreditatum. eodem tit. Tassando el dubio euento que podria valer el usufruto por los dias de la vida del legatario, de tal manera, que si excediere del valor del quinto cumpliendo se del las mandas pias y graciosas, no lleue mas de hasta el quinto.*

4 * His tamen omnibus non obstantibus, contraria sententia verior est & tenenda, imò quòd istud onus vel grauamen non valeat nec teneat, sed ipso iure tollatur & reijciatur de legitima, & legatum præfatum vsusfructus tantum valeat & habeat effectum in bonis extra legitimam: & sic hodie in nostro regno in quinta parte bonorum, de qua tantum parentes stantibus descendentibus possunt liberè disponere: & hoc sine aliqua compensatione proprietatis vltra legitimam filio, vel filijs relictæ, cum parens in præfata specie tantum legauerit vsusfructum, non verò proprietatem, vnde non est facienda præd. compensatio proprietatis quintæ partis: quia hoc testator noluit, aut expressit, & sic esset præter eius voluntatem. Nec obstat, quòd reliquerit vsusfructum omnium bonorum suorum; id namque facere minimè potuit respectu legitime partis, vt infra probauimus: ergo reijcitur ipso iure hoc onus à legitima, & remanet legatum vsusfructus validum tantum in bonis vltra legitimam. Quare mirè conuenit hic, illud quòd alias dicitur, Quod potui nolui, & quòd volui adimplere nequii.

Quæ sententia probatur & secundo: quoniam si aliud diceremus, induceretur maximum grauamen filio: aut enim

dicare: quòd esset absurdum, vt considerauit Imperator in dicto §. prohibemus, ibi, In duram tamen incidens crudelitatem & amaritudinem, filijs fortè fame peremptis: vnde enim in medio gubernabuntur, & quotidianum habeant cibum?

5 † Tertio pro hac eadem parte est casus in l. Sancimus. §. cum autem. C. de in officio. testamento, ubi etiam si filio sit relictum magis quam legitima, nihilominus habet legitimam sine onere & in residuo expectatur conditio: qui text. est rotundus & multum notabilis ad hoc, secundum Rodericum Suarez in l. quoniam in prioribus. in tertia ampliatione, num. 2. & iterum ibi ampliatione sexta in principio. C. de in officio. testament. ubi latè hoc probat & declarat: nec non & Baeza de non melior. ratione dot. filiab. c. 8. nu. 9. & 10.

6 * Quarto facit: nam etsi communis & receptissima illa sententia, quæ habet quòd si testator filijs hæredibus institutis dixerit: Relinquo vxorem meam dominam & vsusfructuariam, ex coniecturata voluntate testatoris intelligantur ei relictæ alimenta tantum, cum ea prærogatiua siue præeminentia, quam domi vxores habere consueuerunt, & hæc verba intelligantur prolata respectu honoris & regiminis, tamen extraneis hæredibus institutis vxor habere debeat plenum & formalem vsusfructum, iuxta glossam in authentic. hoc locum, & ibi communiter Doctores C. si secundo nupser. mul. Bart. Bald. Imol. & ceteri in l. Titia. §. Titia cum nuberet. ff. de leg. 2. est quæ * communis sententia omnium scribentium vt plurimos referens testatur Mantic. de coniectur. vltimar. voluntat. lib. 9. tit. 7. num. 1. ubi numeris sequentibus pluribus modis eam ampliat. Quauis igitur hæc * communis sententia limitetur, * & non procedat, si testator voluit vxorem habere integrum & for-

8 & formalem vsusfructum, vt cum pluribus bene probat Mantic. ubi sup. nu. 20. qui quidem nu. 22. cum seqq. 17. coniecturas congerit, quibus hæc voluntas testatoris conijci possit: † Hoc tamen intelligendum est, vt tunc legitima debeat filijs cum vsusfructu, vt in dicto §. prohibemus. & in d. authent. nouissima in fine, vt cum Bart. Alexand. & Decio resoluit Mantic. ubi sup. nu. 21. ergo legataria prædicta consequetur tantum vsusfructum bonorum extra legitimam, & sic quintæ partis tantum in nostro regno.

9 † Quinto & vltimo, quia legitima filijs relinquenda est absque vilo grauamine; tam in proprietate quam in vsusfructu, vt est text. expressus sic ampliatus dispositionem generalem. d. l. quoniam in prioribus. in authent. nouissima. C. de in officio. testa. ibi, Cuius portionis nec in vsusfructu fraudari possunt liberi quidem à parente: text. etiam in authent. de triente & semiss. §. prohibemus. collatione. 3. ibi, Sed modis omnibus, eis huiusmodi legitime partis, quam nunc deputauimus, & vsusfructum in super & proprietatem relinquat: reprobatur enim ibi Imperator consuetudinem quorundam maritorum & nimis inuehit contra maritos molles & quasi effœminatos, qui filijs fame peremptis, vsusfructum vxoribus reliquerant, eis autem nudam proprietatem: quæ iura expressa sunt in proposito, & cum loquantur generaliter & indistinctè, & in vsusfructu legitime filius nō possit grauari, minime admittunt satisfactionem, seu potius euasione supra assignatam in quinto fundamēto prioris opinionis desumptam ex Ayora ubi supra: † nempe quòd soluatur æstimatio vsusfructus aliarum quatuor partium legatarum in pecunia, filio verò vel filijs sua legitima in proprietate & vsusfructu: hoc namque non solum est contra voluntatem atque expressam dispositionem defuncti, aut saltem præter eam & sine lege: verum etiam

contra verba expressa dictorum iurium, quibus, vt vidimus, filijs legitima in proprietate & in vsusfructu relinquenda est: contra hoc enim per indirectum reuerteretur, si prædicta æstimatio solueretur in pecunia legatario, cum hæc auferretur filijs, tam in proprietate, quam in vsusfructu. Cur igitur similes intricaciones, ac vt ita dicam, enredos, fieri debent, contra iura plana ex sola vnius hominis machinatione imaginaria, eaq; filijs iniuriosa & præiudiciali? Planè igitur sunt accipienda iura illa prout iacet, nec vllis excogitationibus cauilanda. * Hinc est vt. d. l. vxori meæ. ff. de vsusfruct. leg. quæ iure antiquo priorem supra dict. opinionem probabat, hodie sublata & correctâ merito sit ex præd. iuribus nouioribus; nempe dicta authent. nouissima & d. §. prohibemus vt probarunt glossæ ibidem & in dicta. l. vxori & in l. omnium bonorum. ff. de vsusfruct. quæ sequuntur * communiter omnes Doctores. in prædict. locis præcipue Ias. in dicta authent. nouissima. nu. 44. versic. concludit ergo glossa, reprobans Angel. & Cepol. ubi sup. contrarium tenentes. Est quæ * communis hæc secunda sententia cum illis glossis, vt testatur eam sequutus in terminis Roder. Suar. ubi sup. in dicta tertia ampliatione, num. 1. cum sequentibus, etsi nu. 5. & 6. videatur aliud sentire. Sequitur etiam eam Cisuentes in l. 16. Tau. circa fin. ibi, Item dubitatur: & Segur. in repet. l. vnum ex familia. §. sed si fundum, fol. mihi. 60. in versic. sexto inferitur. ff. de legat. 2. Hanc etiam sequitur & expressè probat ac fundat plures citans Anton. Gom. 1. tom. varia. cap. 11. num. 26. per totum, & Menchac. * communem dicens de success. creat. §. 10. nu. 220. & 454. & nouissime, sed summarie Azeued. in l. 1. tit. 6. hoc lib. 5. numero. 17.

Non obstant modò fundamenta contrariæ partis supra adducta, quoniam ex prædictis pleraq; cessant, & præterea reg. dictæ

dictæ. l. ab eo. C. de fideicommiss. quia licet huiusmodi filius videatur honoratus in proprietate sibi relicta ultra legitimam, non tamen fuit grauatus in ea ut potuit, sed in usufructu omnium bonorum, in quo non potuit, sed tantum in usufructu quintæ partis. Nō obstat etiam illud de compensatione: quia non constat in præfata specie quod pater uoluerit compensare commodum proprietatis cum usufructu, eadem ratione. Similiter non obstat, quod proprietatis sit utilior & magis perpetua quam usufructus, cum parens præd. commutationem, aut compensationem non fecerit, nec ei filius velit stare aut consentire. Non nocet aliud fundamentum contrarium, quod nitebamur probare ex præd. legato usufructus omnium bonorum nullum præiudicium fieri filio in legitima, cum possit legatario solui hic usufructus in pecunia, filio uero sua legitima in proprietate & usufructu, &c. quia id negamus, cum per hoc indirectè filius plus vel aliud cogatur soluere legatario, quam iure debeat consequi, & sit eidem legatario: non enim hic iusta causa est aliqua soluendi unum pro alio, nec obligatio id faciendi, sed tantum usufructum quintæ partis in specie, in quo ualuit præd. legatum iure expresso. Vltimò non obest lex Fori, dum præcipit, *Que ninguno pueda mandar mas de la quinta parte de sus bienes: ergo usque ad quintam partem bonorum potest, si non ualet plus usufructus in æstimatione: quia quod possit quis legare quintam partem suorum bonorum in proprietate & usufructu, transeat: at quod in nostra specie id legauerit in æstimatione, negamus, quia tantum legauit parens ipsum usufructum omnium bonorum suorum: hoc autem legatum tantum ualet in usufructu quintæ partis, non uero in reliquis ex iuribus prædictis: at quod æstimatio debeatur usufructus cæterarum partium, nec te-*

stator hoc dixit aut uoluit, nec iura permittunt, sed potius contrarium.

12 * Ex quibus idem erit proculdubio obseruandum respectu usufructus tertie partis (de qua potest disponere descendens in præiudicium ascendens, deficientibus liberis legitimis) in simili specie legati, nempe ut solum ualeat legatum in usufructu dictæ tertie partis absque ulla compensatione proprietatis, per omnia supra dicta: & in terminis ita tenet Cisuentes ubi supra.

13 * Supra dicta tamen * communis & tenenda sententia limitanda est eo casu, quo parens expressè præciperet, aut alias legitime constaret uoluisse quod fieret præd. compensatio proprietatis quintæ partis cum usufructu legitime filij: tunc enim aut filius deberet hoc acceptare, si uelit proprietatem quinti, aut alias esse contentus cum sua legitima solum in proprietate & usufructu: quia cum sit honoratus & grauatus hoc modo, prout potest, nempe causatiue, & sic in legitima minime grauatur, obseruanda erit uoluntas patris iuxta præd. l. Fori, & l. Regias permittentes parentibus, extantibus descendens legitimis, liberè disponere de quinta parte bonorum suorum in proprietate & usufructu. Et si enim filius videatur grauatus in usufructu legitime, attamen id non fit præcisè, sed causatiue, nempe ut si uelit proprietatem quintæ partis prælegatæ, consentiat legato usufructus omnium bonorum in fauorem uxoris facti, uel sit contentus sua legitima portione in proprietate & usufructu, in qua eum hæredem instituit: hoc enim modo satisfacit pater legibus prædictis: † quoniam etsi cum filio instituitur sub conditione casuali uel mixta, huiusmodi conditiones sint reijciendæ, tam de legitima filij, quam de residuo, ut expressè disponit. l. 1. tit. 4. partita. 6. & ibi Gregorius Lop. in glos. *No empecen*, & Roderic. Suarez in dict. l. quoniam

niam in prioribus. secunda ampliacione, nu. 1. & Mench. de success. creat. §. 10. nu. 36. & latissimè probat Doctor Molin. de Hispan. primog. lib. 2. cap. 1. nu. 30. cum pluribus sequentibus, ubi num. 37. dict. l. partitæ etiam in filio emancipato procedere, probare nititur: quamuis super hoc ultimo maturius deliberandum esse cum casus contigerit existimet. Sed hoc sequitur nouissimè Doctor Azeue. in. l. 1. tit. 6. lib. 5. nou. Col. Reg. sub nu. 17. cum Angulo. † Si tamen cum relinquitur ultra legitimam pater dixerit, Melioro filium meum in tertia parte meæ substantiæ, sub conditione ut tertia & legitima iure primogenij perueniant ad posteros meos; si sunt plures filij, & conditioni non pareatur, melioratio ad melioratum non pertinebit, per. l. 27. Tau. † Cam enim. d. §. cum autem. loquatur quando simpliciter relinquitur filio aliquid ultra legitimam per uiam substitutionis: non uero quando nuncupatim requiritur aliquid fieri, ut consequatur quod legitimam excedit, consequitur in hac specie dict. §. cum autem, locum minime habere, sed uoluntatem testatoris iuri conformem obseruandam esse, ut probat Baeça ubi supra nu. 10. Quod fit, ut idem sit dicendum in similibus oneribus seu conditionibus potestatiuis ea. l. impositis in eo, quod filio ultra legitimam relinquitur, dummodo, si sit tertia pars, seruetur ordo dict. l. 27. Tauri.

17 * Sed & præd. limitatio de qua agimus, comprobatur, quia etsi filio, cui aliquid ultra legitimam relinquitur, non possit in legitima grauamen apponi, ita ut grauamen ipsum cum lucro sibi prouenienti ex eo quod ultra legitimam relinquitur, compensetur; imò hoc non obstante, grauamen ipsum ex legitima reijciatur: † in eo tamen quod ultra legitimam relictum fuerit, validum erit, per d. l. scimus. §. cum autem. C. de inoffic. testam. ubi communiter scribitur id notant, & Roder.

Suar. ubi supra ampliacione. 6. secund. D. Molin. ubi sup. dict. lib. 2. cap. 1. num. 29. cum sequentibus. † ubi idem existimat secundum omnes in institutione filij sub conditione potestatiua facta, nempe, ut reijciatur de legitima, in residuo uero sustineatur, ut probat quoque; d. l. 1. tit. 4. part. 6. † Quod fit ut. l. 27. Taur. quæ hodie est. l. 1. tit. 6. hoc lib. 5. nou. Collect. Reg. qua cauetur, parentem posse filijs ac descendens certo ordine obseruato in tertio bonorum suorum quæcumque; grauamina & conditiones apponere, debeat intelligi, dummodo eas conditiones, si casuales aut mixtæ sint, in solo tertio specificè & separatim apponat. Si enim in omnibus bonis suis, seu in legitima ac tertio & quinto simul filium hæredem sub his conditionibus instituerit, nedum ex legitima, sed etiam ex tertio & quinto reijciatur, ex decisione. d. l. partitæ: ideoque; pater uolens filijs in tertia & quinta bonorum suorum parte huiusmodi conditiones casuales uel mixtas apponere, id specificè ac separatim in tertia & quinta parte facere debet, ne filius ex decisione. d. l. partitæ, tam legitimam, quam residua eiusmodi consequatur, ut aduertit Greg. Lop. in. d. l. 1. verb. *no empecen*, ibi, Oportet ergo, & Peralt. in terminis. d. l. 27. Taur. in. l. 1. nu. 12. ff. de leg. 2. quos refert & sequitur D. Molin. ubi §. nu. 36. & Azeued. in. d. l. 1. nu. 17. Diuersum erit in conditione potestatiua, quo casu uera est opinio Baeçæ. d. c. 8. num. 10. quam supra nu. 16. reuulimus, per omnia supradicta & tenet etiam Greg. in. d. l. 1. verb. *que es en poder*, & D. Molin. d. nu. 29. cum sequentibus.

QVÆST. LVIII.

SVMARIA.

1 Duobus quintis filijs datis seu relictis, de quo quinto deducatur funeris impensa: resoluitur nu. 2. ex. 2. quinto esse

esse deducendam, simul cum legatis pijs & gratiosis. Quod procedit etiã si pater postea in alia dispositione præciperet, vt præd. deducantur ex priori quinto irreuocabiliter relicto alicui ex filijs suis, vt in num. 3. & nu. 4. Quid si primum quintum fuit relictum filio ex contractu reuocabili, non tamen vocato ex secunda melioratione?

- 5 Limitantur prædicta, quando aliud cõstitit ex volũtate parentis meliorãtis in prima melioratione: & à fortiori si hoc ibi expressit, vt in nu. 6.
- 7 L. 30. Taur. hodie. l. 13. tit. 6. lib. 5. nou. Coll. Reg. ibi, Aunque el testador mande lo contrario, intellectus.

Quæst. LVIII.

In. l. 30. Taur. hodie. l. 13. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Funeris impensa, duobus quintis relictis, de quo deducitur?



Vero circa hanc. l. præcipientem, *Que la cera y misas y gastos del enterramiento, se saquen con las otras mãdas graciosas del quinto de la hacienda del testador, y no del cuerpo de la hacienda, aunque el testador mande lo contrario:* nos resoluius supra in quæst. proxime præcedenti, & si parens primò in cõtractu irreuocabili inter viuos meliorasset vnum ex suis descendens in quinto bonorum suorum, & postea in morte alterũ in altero quinto meliorauerit, ambæ meliorationes sustinentur & validæ sunt, cum potuerit de tertio & quinto disponere inter liberos, † de quo quinto horum deducetur legata pia & gratiosa,

funerisq; impensa, de quibus in hac. l. Regia. 30. Taur. Et quidem si pater quintum legasset vxori, vel extraneo, indubia esset quæstio hæc, cum tunc pateat ex ipso esse prædicta deducenda per nostram. l. quæ in hoc casu propriè loquitur & debet intelligi: at verò quando vtrũq; quintum prælegatũ fuit filijs, prout in nostra specie, premit dubium. Sed in eo videtur dicendum, quòd vtrũq; filio meliorato incumbat onus prædictum soluendi funeris impensam, cæteraq; legata pia & gratiosa, cum vtrũq; aptentur verba legis iubentis prædicta deduci de quinto, vt in. l. in ambiguo. ff. de reb. dub. cum similibus.

† Nihilominus tamen rectius sentio, ex secundo quinto prædicta esse deducenda, non verò ex primo irreuocabiliter facta. Primò, quia ex quo donatio prædicta præcedens quinti fuit irreuocabiliter facta vno ex tribus modis contentis in. l. 17. Taur. non potuit postea in totũ nec in parte tolli aut minui, argu. l. perfecta donatio. cum similibus. C. de donat. quæ sub mo. resoluius latius sup. lib. 2. practic. quæst. quæst. 51. per totam. Secundò, quia prior melioratio intelligitur facta in rationem tertij, vt in quæstio. præcedenti resoluius: nõ enim interest, quibus verbis fiat præd. melioratio nõpè de tertio, quarto vel quinto, sed solum si fiat filijs, vel descendens, & infra tertium bonorum de quo pater potest disponere inter liberos: & cũ sit infra tertium bonorum inter liberos, in hoc tertio nõ cadit grauamen legatorum nec impensa funeris, cum sit legitima filiorum melioratio tertij vni eorum facta. † Quo fit vt idẽ sit dicendum, etiamsi postea in alia dispositione pater iusserit, vt prædicta legata & impensa funeris deducantur de prima melioratione facta filio inter viuos de quinto bonorum irreuocabiliter relicto; cũ prima prædicta melioratio sit irreuocabilis & censeatur facta de tertio, & non de quinto; & secundũ quintum de quo pater disposuit

disposuit in testamento, censeatur reseruatũ, vt de eo testator possit disponere pro anima & inter extraneos. Præmaximè cum per. d. l. 30. Taur. statutum sit quòd de quinto hæc omnia deducantur, etiam si pater aliud iusserit: & hoc vltimum sit propriè quintum, & hæreditas libera paterna. Nec obstat, quòd nulla maior ratio reddi possit, quare magis prima melioratio quinti intelligatur esse facta de tertio vsque ad cõcurrentẽ quãtitatem, quã secunda melioratio facta de alio quinto: quoniam respondemus, diuersam esse rationẽ in vno quã in alio: in primo nõq; casu ex qualitate personarum ac rerũ intelligitur facta melioratio in partẽ tertij, nõ verò de quinto: & ex præsumpta voluntate cõtrahentium, quia nimis grauaretur pater, si de quinto censeatur facta, cum auferatur ei facultas testandi: in secundo verò casu, hoc est, in secunda melioratione quinti, hoc cessat, cũ transferit de vno quinto ad aliud, nec duæ meliorationes quinti esse possint, idè de quinto intelligenda est necessario secunda melioratio. Et præterea quia cũ secunda melioratio de quinto facta fuerit in testamento, nec potuit aliud tempus testator expectare ad disponendum de quinto, cum sit vltima voluntas in qua de eo testator tanquã de suo patrimonio libero legata pia & gratuita extraneis faciendo disposuit, non potest in toto nec in parte ista secunda melioratio facta de quinto iudicari de tertio, vsq; ad eius cõplementum: potest enim coniectari noluisse testatorem ad eò grauare legitimã filiorũ, vt de toto tertio disponat inter eos, auferendo illud cæteris filijs: sed contentum fuisse disponere de quinto & de parte tertij de qua prius disposuerat: quod cessat in secunda melioratione facta de alio quinto: ita in terminis decidit, & bene meo iudicio, Ayora de partit. 2. part. quæst. 10. per totam, vbi hanc nostram sententiã prius tenuit atq; ex professo probauit. † Cuius

rationes idem videntur cõcludere, etiam si prima melioratio quinti facta sit filio in contractu reuocabili, si per secundã meliorationem quinti contractus non censeatur reuocatus, sed vtrũq; melioratio quinti sit valida: tametsi securius sit & firmitus, quod in prima specie decidimus, quã quod ex eius rationibus modò intulimus: in prima siquidem altera ratio, hoc est, irreuocabilitas contractus intercedit, quæ deficit in hac secunda: nihilominus tñ in ea idẽ adhuc videtur dicẽdũ.

† Limitanda tamen erit nostra hac de re principalis sententia, quando de volũtate parentis meliorãtis in prima melioratione, vel aliàs constaret, quòd eam voluit esse de quinto, de quo potuit pro anima disponere; tunc enim de ea prædicta deducenda essent, non verò de secunda melioratione quinti. † Et à fortiori, idẽ erit dicendum, si parens in eademmet prima melioratione iussisset, quòd de hoc quinto deducerentur funeris impensa, atq; cætera legata pia & profana, cũ hoc potuerit tunc temporis facere, non autem post perfectã donationem irreuocabilem, vt prædiximus: & in terminis ita limitat Ayora vbi sup. Nec his obstat. l. nostra Regia in illis verbis, *Aunque el testador mande lo contrario:* quia hoc procedit (vt patet ex ipsa) quando testator præciperet, † vt nõ de quinto, sed de corpore hæreditario hæc deducerentur: at in proposito id testator non præcepit, sed quòd de primo quinto à se relicto deducatur: quod facere potest, vt in hac eadẽ nostra. l. Regia.

QVÆST. LIX.

SUMMARIA.

- I Funeris impensa deducenda erit ex tertio bonorũ, in quo pater meliorauit aliquem ex filijs vel descendens suis, hoc adiecto, vt de illo solueret

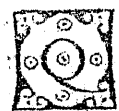
L. 5 funeris

funeris impensam ceteraq; legata, quando de quinto non disposuit: sed ultra quintum non expendet filius prædictus, sic melioratus.

Quæst. LIX.

In eadem. l. 30. Tauri, qua est l. 13. tit. 6. lib. 5.

Funeris impensa an deducenda sit de tertio meliorationis, ea lege relicto, ut de tertio deduceretur, quoties parens de quinto, non disposuit?



Væro *ulterius circa eandem. l. 30. Tau. quid si parens vnum ex filijs meliorauerit in testamēto suo in tertio bonorum suorum, & de quinto minimè disposuerit, præcepit tamen, quòd filius melioratus in tertio, solueret legata contenta in suo testamento, & funeris impensam ex illo tertio in quo eum meliorat, an tunc hæc sua voluntas seruanda erit, vel nihilominus de quinto hæc deducenda sint, ita quòd filius melioratus in tertio, illud præcipuū habebit sine deductione supra dictorum, & sic liberum ab eis?

Et in hac quæst. si literam nostræ. l. cōsideremus, planè videtur dicendum ex quinto prædicta esse deducenda, non obstante, quòd testator præceperit de tertio prædicto ea deduci: tertium enim, est legitima filiorum, respectu extraneo rum, in quo in fauorem extraneorum filius grauari minimè potest, nisi seruata forma. l. 27. Taur. de qua supra. Sed si præd. legata gratiosa essent deducenda de tertio, fieret contra eam. l. ac per consequens esset nullum: ergo filius hic melioratus in tertio ea non soluet, sed de quinto bonorum deducenda erunt: neque voluntas testatoris cōtraria aliquid

operari debet, ut pote contra. l. nostram: nemo enim potest facere, quin leges in suo testamento locum habeant, ut in. l. nemo potest. cum similib. ff. de leg. 1. vbi latè de hoc egimus in nostra repetitione: & in terminis nostris hanc opinionem videtur tenere Ayora de partit. 2. part. quæst. 6. num. 12. ibi, *Aunque mejoras se a un hijo en el tercio, no puede mandar, que alli se paguen las mãdas pias y gratiosas por la misma raxon: porque aquella mejora de tercio, se hizo de la legitima de los otros hijos.*

* Nihilominus tamen secus in specie præmissa contrarium est tenendū, imò quòd filius prædictus melioratus in tertio, cum prædict. grauamine, quando de quinto non est dispositum, teneatur soluere funeris impensam, atque cætera legata pia & gratiosa, vsque ad quantitatem quinti bonorum parentis eum meliorantis, & sic voluntas testatoris erit in hoc seruanda, atque grauamen prædict. adimplendum, vsque ad quantitatem quinti: secus verò respectu excessus quinti, quia ille excessus tertio attribuitur, in quo filius melioratus grauari non potest in fauorem extranei, vel etiam pro anima: sed tantum inter descendentes aliosque consanguineos, iuxta formam dict. l. 27. Taur. Quintum enim de quo non disposuit, remansit in legitima filiorum, ac illis accreuit, potuitque grauare filium à se melioratū in tertio, ut onera quinto annexa adimpleret: potuit si quidem in testamento consumere, & à se auferre partem tertij, quam veller, vsq; ad quantitatem quinti pro sua anima, & etiam in fauorem extraneorum, & reliquum inter descendentes legare, vel distribuere: nihil enim magis interest (ad hoc ut sua voluntas valeat & seruanda sit) quòd testator ex hac melioratione tertij assumat & grauet vsque ad quantitatem quinti, ut pro anima, vel inter extraneos de ea disponat, vel quòd de reliquo suæ hæreditatis (hoc est, de quinto) id assumat: quando-

quandoquidem reliquit filijs suis aliud quantum de quo noluit disponere, & in sua legitima reliquit. Non itaque est curandum, quibus verbis utatur testator in ista dispositione, sed de substantia: cum ea sit intentio legis, ne filij grauentur in legitima. Si ergo hoc modo nō grauentur igitur, &c. & in terminis hanc partem probat Tellus Fernandez in dicta. l. 30. Taur. nu. 2. & Matienç. in præsentī glof. 4. & Ayora de partit. secūda partē, quæst. 10. per totam, vbi nu. 21. inquit, quòd ita debet intelligi & limitari nostra lex: nempe ut procedat, quando pater disposuit de tertio & quinto, vel solū de quinto, vel nihil disposuit de tertio vel de quinto; tunc enim de quinto debent deduci præd. legata & funeris impensa, etiam si contrarium disposuerit testator: quia residuum est legitima filiorum, qui in ea grauentur si aliud fieret: sed si solū disposuit de tertio inter liberos, & iusserit de eo deducantur prædicta, valet eius dispositio vsque ad quantitatem quintæ partis totius hæreditatis, & non plus: & opinio contraria eiusdem authoris dict. quæst. 6. nu. 12. in verbis supra relatis saluari poterit, vbi testator de quinto quoq; disposuerit: tunc enim de eo, non verò de tertio prædicta deducenda erunt, quāuis contrarium præceperit testator, ut prædiximus.

QVÆST. LX.

SVMARIA.

- 1 *Alimenta præstanda filio naturali ex literis exequutorijs, an deducenda sint ex quinto bonorum patris defuncti, an verò ex corpore hæreditatis? & numeris sequentibus: sed num. 4. cum sequentibus resoluitur quòd de quinto sunt deducenda.*

2 *Alimenta sunt debitum legale ac præcisum, & num. 7. cum sequentibus.*

3 *Debita defuncti de corpore hæreditatis deducuntur.*

5 *Alimenta filijs naturalibus præstada, stantibus filijs legitimis, debent deduci de quinto bonorum, ipsūq; nō egrediuntur, & num. 11.*

6 *Literæ exequutoria lata super debito, non mutant eius causam & originem.*

8 *Pater tenetur alere filium suum, etiā si ex incestuoso vel nefario coitu natus sit, & num. 9.*

9 *Educatio filiorum est de iure naturali. Natura communis est filijs legitimis & spurijs ibidem.*

10 *Praxis diuisionis bonorum defuncti faciendæ.*

Quæst. LX.

In eadem. l. 30. Taur. qua est. d. l. 13. tit. 6. lib. 5.

Alimenta præstanda filio naturali in vim exequutoriarum literarū, an deducenda sint ex quinto bonorum patris defuncti: an verò ex corpore hæreditatis?



Væro etiā circa eandem. l. 30. Taur. * an alimenta debita filio naturali vel spurio, in quibus pater condēnatus fuit literis exequutorijs pro tempore vite ipsius filij, deducantur de quinto hæreditatis patris, in quo forsan meliorauit filium legitimum

mum, sicut cætera legata pia, & gratiosa de ipso quinto deducuntur, an verò de corpore hæreditatis? Et indubium videtur, quin de toto corpore hæreditario sint soluenda prædicta alimenta, ¶ cum sint debitum legale, ac præcisum, ¶ in. c. cum haberet, & ibi * cõmuniter DD. de eo, qui duxit in matris. quam poluit per adult. & Couar. in quarto de spõ sal. 2. part. cap. 8. §. 6. per totum. & iudicium sententijs approbatum, atque ad executionem deductum: ¶ at debita nulli dubium quin de corpore hæreditario deducantur, & sic tangunt meliorationem pro rata: vt in. l. 1. Tau. hodie. l. 5. tit. 8. sup. hoc lib. diximus latè. lib. 2. pract. q. 38. per totam: bona enim non dicuntur nisi deducto ære alieno. l. sub signatum. §. bona. ff. de verb. signif. cum similibus.

¶ Nihilominus tamen contrarium in præsentis specie tenendum est, imò quod prædicta alimenta, tam soluta, quam post mortem patris filio naturali præstanda, sint soluenda per filium melioratum de quinto, non verò de residuo hæreditatis: & hoc ea ratione inuitabili, ¶ nempe quod alimenta debita filio naturali, extantibus legitimis, debet deduci de quinto bonorum, de quo pro anima, & etiã inter extraneos potest parens disponere, vt in. l. 10. Tau. hodie. l. 8. tit. 8. lib. 5. nou. Coll. Reg. in illis verbis, *No pueda mandarle mas de la quinta parte de sus bienes de la que podria disponer por su anima*: Quod si aliud diceremus, sequeretur, quod filij legitimi tenerentur de sua legitima alimenta illa soluere filio naturali, vel spurio quod esse non debet, vt in. d. l. 8. ¶ Exequutoria verò litera non mutant causam & originem debiti, inspecto initio, vt in. l. 3. §. scio. ff. de minor. licet enim æs alienum sit: causa tamen & origo fuit alimentorum filio naturali, vel spurio debitorum, quorum solutio de quinto fieri debet, non verò de legitima iustorum filiorum, vt in dict. l. 8. & in terminis hoc voluit An-

ton. Gom. in dict. l. 10. Taur. atque expressius, & ex professo Ayora de par. 2. quæst. 7. per totam, dicens ita fuisse in illo regali prætorio Granaten. iudicatum in causa ardua, & iuste suo iudicio.

¶ Est tamen grandis difficultas contra hanc resolutionem: nempe quod dict. l. 10. & l. 8. tit. 8. huius libr. 5. nou. Collect. Reg. loquuntur quando pater filio naturali, vel spurio legat alimenta: tunc enim merito, vt de quinto tantum deducantur: non verò quoties filius ipse in contradictorio iudicio obtinuit sententiam exequutoriam, in qua pater condemnatur, vt ex bonis eius eidem filio quoad vixerit tantum nomine alimentorum quotannis soluat: cum enim onus alimentorum sit à iure naturali, præcisum ac necessarium, respiciens bona parentis, merito vt ex ipsis deducatur, non verò tantum ex quinto, sicut cætera debita non adeò necessaria, quemadmodum hoc alimentorum: illa enim à principio sunt voluntaria, licet ex postfacto efficiantur necessaria, vt in. l. sicut ab initio. C. de act. & oblig. hæc verò semper sunt necessaria, inducta à. l. ¶ Eo enim ipso quod pater habet filium in lucem editum, tenetur eum ex proprijs bonis alere, etiam si ex incestuoso, vel nefario coitu natus sit, vt in cap. cum haberet. Decet enim iure naturali hominem procreatum conseruari, aliq, ne pereat: pater verò genitor fuit, & in eo amoris causa manet iure naturali: alere ergo tenetur filium secund. dict. Abb. in dict. cap. cum haberet. num. 5. ¶ Hinc est vt educatio filiorum sit de iure naturali: iuxta text. in. l. 1. §. ius naturale. ff. de iustitia, & iur. §. ius naturale. prima distinct. l. 2. tit. 1. par. 1. Natura autem * communis est legitimis & spurij. l. hos accusare. §. omnibus. ff. de accus. l. quisquis. C. ad. l. Iul. Mai. probat latè Matienç. in. d. l. 8. glos. 1. num. 1. & 2. vbi quod ideò ius Canonicum considerauit, hunc primum naturæ instin-

instinctum, quem in necessitatem reduxit, secund. Hostiens. in fin. Anton. de Butrio. num. 11. in dict. capit. cum haberet, & Couarruu. vbi supr. num. 2. Quod ipse ibi verius credit, licet nonnulli alij, quos ibi refert existiment, necessitatem istam iure naturali non fuisse inductam, sed civili. Vt cumque sit, hæc obligatio præcisa est ab initio statim quod quis habet filium, siue legitimum, siue naturalem, aut spurium: at cæterorum debitorum ex contractu procedentium, voluntaria natura est ab initio: & tamen pater voluntariè cõtrahendo ex causa onerosa potest filijs præiudicare in legitima.

¶ Quia non solum iure ipso attento, quo bona non dicuntur nisi deducto ære alieno, vt docuimus, sed etiã * communi praxi huius regni in diuisione bonorum ante omnia ex corpore hæreditario deducuntur debita, hoc est, æs alienum, deinde quintum pro anima, & cæteris legatis pijs, atque gratiosis, postea tertium si sit prælegatum vni, vel pluribus ex descendentes: tandem quod restat inter filios legitimos pro suis legitimis equaliter diuiditur. Tanto igitur minus pro eis habebunt, quanto plus prius ex corpore hæreditario deductum fuerit pro ære alieno exsoluendo. Si igitur hoc ita est statutum, ac iure, & cõmuni praxi introductum, quare idem non erit dicendum in alimentis debitis filio spurio, atque literis exequutorijs contra parentem latis præstari iussis, cum dict. l. 10. Taur. & dict. l. 8. hoc non impediunt, sed tantum loquantur in legato alimentorum, non verò in sententia cõdenatoria eorum, quæ maiorem vim, aut saltem firmiorem habere videntur: non igitur de vno casu ad alium extendenda videtur lex illa in correctionem iuris cõmunis, iuxta receptas, & communes doctrinas.

¶ Nihilominus tamen præcedens resolutio est tenenda in praxi, quia lex

præd. Tauri, non solum loquitur in legato alimentorum relicto filio illegitimo, sed vterius procedit generaliter prohibendo, atque districtè præcipiendo, *Que por causa de los dichos alimentos no sea mas capax el hijo illegitimo de la quinta parte: y esto se entienda, agora tenga el padre hijos legitimos, o no: pero no los teniendo, puede al hijo natural, que no es illegitimo, mandar lo que quisiere: vt in eadem. l. Si igitur filius illegitimus non est capax maioris quantitatis bonorum parentis ex causa alimentorum, quam quintæ partis: quod dict. l. iuste præcipere potuit, quia non tollit omnino alimenta eidem debita iure naturali, civili, vel Canonico, sed illa taxat, atque moderatur: consequitur manifestissime, quod sententiæ condemnatoriae alimentorum ab eodem filio illegitimo in contradictorio iudicio contra patrem obtentæ, aduersusque eius bona & hæredes, debent esse eius naturæ, aut saltem conditionis, ne quintum excedant, sed quod ex ipso quinto deducantur, iuxta. ll. regias de hoc ipso agentes, non verò ex corpore hæreditario, cum amplioris quantitatis sint incapaces iidem illegitimi. Quinimò etsi hoc aperte constet ex dict. l. 10. Taur. in verbis supra relatis ibi, *Y por causa de los dichos alimentos no sea mas capax el tal hijo illegitimo: nihilominus tamen idem satis probatur ex verbis præcedentibus eiusdem. l. dum decidit, Que en caso que el padre, o la madre sea obligado a dar alimentos à alguno de sus hijos illegitimos en su vida, o al tiempo de su muerte, por virtud de la tal obligacion no le pueda mandar mas de la quinta parte de sus bienes*. Ecce ergo quomodo obligatio alimentorum filij illegitimi, ad quintum tantum bonorum reducta est per hanc. l. Ergo siue pater ea ipsi relinquat, siue non, in quinto bonorum inest, non verò vterius: quando quidem pater huiusmodi, etsi velit, amplius pro alimentis eidem legare non possit,*

possit, ergo nec ipse filius illegitimus petere, aut facere condemnare: non enim hæc est extensio sed virtualis comprehensio, atque expressio ex vi rationis expressæ in lege; & idem pariter hoc casu est obferuandū: legislator enim ne locum vlli dubitationi relinqueret, vltius processit declarando: *Y por causa de los dichos alimentados no sea mas capax el tal hijo ilegítimo: ex quo res indubia fit. Quod autem iudices simpliciter patrem in alimentis condemnauerint in fauorem filij illegitimi, minimè alterat naturam alimentorū huic præstandorum, nempè vt ex quinto bonorum eiusdè parentis exeant, non verò ex corpore hæreditatis, iuxta. II. Regias prædictas: quinimò iuxta eas est intelligendum, cum ipsi in suis sententijs nihil de hoc interloquuti fuerint aut potuerint decidere aduersus easdè. II. Regias. At cætera debita concernūt omnia bona ea contrahētis, & ante omnia ex eis sunt deducenda, iuxta. I. sub signatum. §. bona. cum similibus. ff. de verb. sign. Non enim ad aliquam partem bonorum sunt alia debita à lege restricta aut limitata, prout sunt alimenta filijs illegitimis debita. Et cum his remanet expedita nostra quæstio.*

QVÆST. LXI.

S V M M A R I A.

- 1 *Parētes an in vita vel in morte possint expendere vltra quintum bonorum suorum in præiudicium filiorum legitimorū in eleemosynas pauperum, aliaque opera pia, & in capellania institutionem pro anima? referuntur opiniones: sed nu. 2. cum sequentibus negatiua probatur.*
- 3 *Nemo potest in præiudicium legitima filiorum suorum bona sua pauperibus erogare, nec capellanas fundare aut dotare? & num. 4.*

5 *Quid si sit homo ditissimus, & ex hoc filijs paruum præiudicium inducatur? & num. 6.*

Quæst. LXI.

In eadem. l. 10. Taur. quæ est. d. l. 13. tit. 6. lib. 5.

Parentes an in vita vel in morte possint expēdere vltra quintum bonorum suorū in præiudicium filiorum legitimorum in eleemosynas pauperum, aliaque opera pia, & in capellania institutionem pro anima?



1 **Q**uæro ¶ vltius, an sit vera opinio eorum, qui occasione sumpta ex hac. l. ibi, *Cō las otras mandas graciosas*: probare contendunt, parentes in vita, vel in morte posse expēdere vltra quintum bonorum suorum in præiudicium filiorum legitimorum in eleemosynas pauperū, aliaque opera pia, & in capellania institutionem pro anima? quia cum hæc non sint legata gratiosa, sed pia, ob eam causam non excluduntur ab hac lege, dum tamen debito subsidio pro decentia status sustentanda filijs consulant, eosque in hoc non defraudent. Hanc opinionem latè probare contendit F. Ludou. Lopez in suo instructorio cōscientiæ in secūda parte, quæst. 27. per totam, præcipuè in septima conclusi. cum sequentibus col. 148. cum sequentibus, citans in id Nauarrum in manual. lat. c. 26. num. 39. & Sotum in quarto distinct. 41. quæst. vnic. artic. 4. fo. 356. col. 2. & Cordub. sine loco: & sequitur non vltimè idem author in suo instruct. negotiant. lib. 2. cap. 42. versic. sic præterea. pag. 496.

¶ Sed

¶ Sed hæc noua opinio vera quidem non est, nec tenenda: quoniā attenta hac nostra lege Regia, atque. l. 28. Taur. quæ ponitur in. l. præcedenti huius tituli. & lib. alijs quàm pluribus legibus regijs, omnia bona parentum sunt legitima filiorum, exceptis tertio, & quinto de quibus parētes possunt disponere inter descendentes, vel de quinto etiā inter extraneos. Præterea lex nostra non tantum loquitur *en mandas graciosas*, prout ille author existimauit: sed etiam in pijs necessarissimis, & præcis, (vt ita dicam) nempè pro corpore defuncti sepeliendo, prout sunt, *la cera, missas, y gasto del enterramiento*, vt in principio legis: Si ergo hæc de quinto extrahuntur, non verò de corpore hæreditario, à fortiori, & alia data, vel relicta in alia opera pia non adeò necessaria, prout sunt eleemosynæ in notabili quantitate, & fundatio capellaniæ, de quinto deduci debent & in ipso contineri, non verò de corpore hæreditario. ¶ Nemo enim in præiudicium legitime filiorum potest bona sua pauperibus erogare, nec capellanas fundare aut dotare: iuxta illud August. Qui Ecclesiā instituere vult, &c. Lex igitur nostra dū loquitur de legatis gratiosis, idèd ea sic appellat, quia voluntaria sunt, & gratiosa, non verò debita: & nihilominus ipsa, & impensa funeris necessaria in hoc æquiparantur, vt vtrique de quinto deducantur, nec vltra præterire licet: ergo à fortiori idem dicendum erit in eleemosynis, & alijs operibus pijs, quæ licet pro anima sint, nihilominus gratiam continent, atque voluntariè fiunt, & proinde legitimam filiorum tangere non possunt, aut debent: quia filijs in legitima magis fauetur, quàm causæ piæ, vt deduximus lib. 1. Canonic. quæst. capit. 2. numer. 34. & 36. ¶ Quod etiam probatur, quia licet nemo sit de nobis melius, aut magis meritis, quàm Deus ipse: cui & vitam &

æternæ felicitatis munus debemus: attamen etiam in causam Dei, & in rem eius oculis gratissimam, non licet patri rem expendere in præiudicium legitime filiorum, quoniam si alicui fiat præiudicium, iam non est causa pia, nec opus Christo gratum; idèd fieri non potest, vt alios referens tradit D. Couarruu. in capit. cum in officijs. numer. 6. & 7. de testament. & nos deduximus in nostro tractatu de iurament. confirmat. prima parte, capit. 5. numer. 28. vbi quòd nec fauore animæ, cui multum debemus, quia eius consortium corpus viuificat, & illustrat, locupletatque tot bonis, tot dotibus ingenij, iudicij, & intellectus, non potest pater vltra quintum expendere in præiudicium filiorum, vt legibus Regijs cœuetur. Præterea & l. Regia præcedens expressè prohibet parentibus vltra vnum quintum donationem facere in vita, & in morte: quid ergo alio expressiori testimonio egemus? Causa namque ob quam Nauarr. Ludo. Lopez iustificare nituntur præfatas donationes, non est necessaria, nec præcisa, sed potius voluntaria: at verò causa filiorum in omnibus bonis parentum excepto quinto, pro sua legitima, est vrgens, atque præcisa ex legibus huius regni: ergo prætergredienda minimè est in iustitia, nec in cōscientia. Nauarrus autem etsi videatur in suis prioribus dictis hoc quod prædictum est, tenere, non tamen loquitur expressè vltra quintum, vt existimabat, & eum citat Ludou. Lopez vbi supra. Soto autem per transennam (vt aiunt) & non ex professo illud affirmat. ¶ Limitat tamen hanc nostram sententiam Roder. Suarez in. l. quoniā in prioribus, in prima limitatione. l. Regie, pag. mihi. 131. cum seqq. C. de inoff. testam. in homine ditissimo: is namque secūdū ipsum poterit ex amplissimo patrimonio suo aliquid non nimis vltra quintum relinquere pijs causis, p remedio animæ suæ,

suæ, si ex hoc filijs parum præiudicium induceretur: cuius in hoc opinio pia videtur: sed difficulter obtineret stante d.l. 28. Taur. hodie. l. 12. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg. secund. Azeued. ibi. num. 1. licet credat veram esse eandem opinionem Roderic. Suarez: intrãitu sequitur idẽ Azeued. in. l. 1. tit. 8. lib. 5. nou. Coll. Reg. num. 67. vbi num. sequent. idem inquit esse dicendum de tertio, si filius patri opulentissimam hæreditatẽ relinqueret, non verò aliàs: ego vtrumque credo esse probabile, licet cõtrarium videatur probabilius.

QVÆST. LXII.

SVMARIA.

- 1 Maioratus probari potest vno ex tribus modis contentis in. l. 41. Tauri, hodie. l. 1. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg. instrumentis, testibus, & consuetudine immemoriali.
- 2 Præscriptio. 40. annorum, cum titulo, qui possit præstare iustam causam præscribendi, simul cum bona fide, an sufficiat ad probandum maioratum? & num. 11. cum sequent. affirmatur.
- 3 Forma à lege inducta præcisè obseruanda est, cum ea semper substantialis censeatur.
- 4 Præscriptio immemorialis vim obtinet priuilegij, eique æquiparatur.
- 5 Maioratus est ius incorporeum, licet corpora contineat.
- 6 Usus præscribentis & patientia eius contra quem præscribitur, regulariter requiritur ad præscribendum.
- 7 Scientia eius contra quem præscribi-

- 8 Possessio centenaria non sufficit ad præscriptionem primogenij inducendam, nisi etiam concurrant ea omnia, quæ in dictis legibus cõinẽtur.
- 9 Præscriptio centum annorum, est verè immemorialis, sed contra. nu. 10.
- 11 Præscriptio. 40. annorum cum titulo æquiualeat immemoriali, & nu. 12.
- 13 Omisio modicæ solennitatis circa probationem immemorialis non vitiat.
- 14 Immemorialis probationis forma à iure Regio requisita non est omnino reijcienda, nec etiam scrupulosè sequenda.
- 15 L. 41. Taur. non excludit alios modos probandi maioratum vltra in ea cõtenos, etiam si loqueretur taxatiuè vt in num. 19.
- 16 Copia probationis non est coarctanda.
- 17 Maioratus probari potest per testes de ipso actu deponentes.
- 18 Scriptura pro forma maioratus non requiritur.
- 20 Exempla non arctant regulam.
- 21 Probatio maioratus per præscriptionem centum annorum absq; immemoriali bene excluditur à. l. 41. Tauri, virtualiter.
- 22 L. 42. Taur. intellectus, & nu. 23.
- 24 Præscriptio immemorialis, qua probatur maioratus, est vera præscriptio, non verò dici potest ea consuetudo, sed improprie.
- 25 Maioratus an probetur scriptura dubia circa maioratus institutionẽ, simul cum possessione decennij, vel requiratur maioris temporis? & numeris sequentibus præcipuè, nu. 28.

26 Con-

- 26 Consuetudo non solum est interpretatiua legum, sed & priuilegiorum, & scripturarũ ex decennij lapsu, etiam si ad præscribendum requiratur tempus immemoriale, vt in num. 27.
- 29 Legis. 1. tit. 10. lib. 5. noue Collect. Reg. explicatio.
- 30 Bona in dubio nõ cõsentur maioratus, sed potius libera.
- 31 Molinæ opinio in quæst. de qua supra num. 25. quo casu vera sit, & saluetur.
- 32 Facilius probatur qualitas, quàm substantia.
- 33 Maioratus qualitates succedendi dubia, qualiter & quo tempore probentur? & nu. 34.
- 35 Quando liceat nõ producere titulum, sed adiuari immemoriali, idque consulere, vel non? & nu. 36. Ponitur distinctio tenenda, nu. 37.

Quæst. LXII.

In. l. 41. Taur. hodie. l. 1. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg.

An ad probandam præscriptionem primogenij, sufficiat præscriptio. 40. annorum, cum titulo, qui possit præstare iustam causam præscribendi?



VARO. His legibus cauetur, & maioratum probari posse vno ex tribus modis, in dictis legibus contentis: instrumentis

nempe foundationis ipsius, & facultatis Regiæ: item testibus deponentibus in forma à iure requisita, de tenore instrumentorum: similiter consuetudine immemoriali probata cum qualitatibus, de quibus hinc,

† An ad probandam præscriptionem primogenij sufficiat præscriptio. 40. annorum, cum titulo, qui possit præstare iustam causam præscribendi? vt si facultas ad instituendum maioratum, ab eius institutore per surreptionem impetrata fuerit, ex eaq; maioratus institutus, quẽ eius successores, cum hoc titulo, vel alio simili, ac bona fide per tempus quadraginta annorũ possederunt, vel quid aliud simile contingat? Et videtur prima facie dicendum, minimè quadraginta annorum præscriptionem, cum huiusmodi titulo sufficere in specie nostrã. l. de qua agimus. Primò quia ipsa inducit in hoc formam, vt patet ibi: *Prouada con las calidades que concluyan, &c.* vsq; ad finem: vbi certa quædam longa forma probandi immemoriam, præscribitur: † at forma à lege inducta præcisè obseruanda est, cum ea semper substantialis esse censeatur, iuxta dictum Baldi in. l. comparationes. in. 3. oppositiõne. in. fin. nu. 5. C. de fid. instrumen. & eiusdem. Bald. in. l. humanum. num. 3. C. de legib. Dec. consil. 222. nu. 4. Tiraquel. de retract. linag. §. 36. glo. 2. nu. 29. & de retract. conuent. §. 4. glo. 6. nu. 51. quos refert & sequitur D. Molin. lib. 2. de Hispan. primog. c. 6. num. 50. & statim iterum. c. 7. n. 3. & 4. & nos quoq; alios plures adducentes supra hoc libro. q. 15. nu. 5. cum sequentibus. & Velazquez in. d. l. 41. Taur. gloss. 7. num. 1. ergo alia probatio, quàm immemorialis non sufficit. Præterea maioratus supponit Regiam licentiam, seu priuilegium regulariter, vt in nostrã. l. & sequentibus. † Sed immemorialis præscriptio vim obtinet priuilegij, eiq; æquiparatur: ea enim, quæ non aliàs quàm priuilegio acquiri possunt,

Mm sunt,

sunt, præscriptione immemoriali acquiri possunt, ut in l. hoc iure. §. duct⁹ aquæ. ff. de aqua quotid. & æst. vbi glo. & communiter DD. tex. in c. super quibusdam. §. 1. de verb. sign. congerit plurimos auctores ad hoc Matienç. in præsent. gl. 6. nu. 6. ergo nõ potest primogenium minori tempore, quàm immemoriali præscribi. Quod etiam probatur: ¶ quia maioratus est ius incorporeum, licet corpora contineat; in quo vsus præscribentis, & patientia eius, contra quem præscribitur, regulariter exigitur. ¶ Sicut in qualibet ordinaria præscriptione, ut docet Socin. in l. 3. in princ. nu. 4. ff. de acq. poss. Matienç. in l. 1. tit. 6. glof. 4. nu. 8. & in præsent. d. glof. 6. num. 7. hoc lib. 5. nou. Coll. Reg. Sed cum in nostra specie scientia, vel patientia eius, contra quem præscribitur, interuenire nõ possit, cum præscribatur contra omnes descendentes quorumlibet possessorum, antequam nascantur: merito ut præscriptio immemorialis requiratur: ¶ quoniam ea scientiam eius contra quem præscribitur non exigit, iuxta * receptiorẽ, & veriorem sententiam, quam resoluius supra lib. 1. pract. quæst. q. 87. nu. 1.

¶ Deniq; quoniam eisdem rationibus hodie in casu nostræ. l. non sufficit ad præscriptionem primogenij probatio centenariæ possessionis, nisi ea omnia etiam concurrant, quæ ex eiusdem legis decisione requiruntur. ¶ Tametsi * communis sit aliàs Doctorũ sententia, præscriptionem centum annorum esse verè immemorialem, & omnes eius effectus continere, ut plurimis relatis tradit cum communi Doct. Molin. lib. 2. de Hispan. primogen. c. 6. num. 43. & Velazquez in præsent. glof. 1. num. 15. vbi hoc verum credit, quando centenaria præscriptio, cum qualitatibus immemorialis probaretur. Nihilominus tamẽ in specie legis nostræ præscriptio centenaria, nisi immemoriali probata, ut prædiximus, nõ

sufficiet, ut in specie tenet D. Molin. vbi supra nu. 44. cum seqq. & nu. 49. in fin. in versic. ex quibus infertur. & Mieres de maiorat. 4. p. q. 20. nu. 43. & 44. nec non & Velazquez in dict. l. 41. Taur. glof. 6. nu. 5. & nouissimè post hæc scripta Doctor Azeued. in præsent. nu. 23.

¶ Vltimò, quia * communis præd. sententia modò relata, quæ habet, præscriptionem centum annorum esse verè immemorialem, omninò vera nec secura est: multum siquidem interest inter præscriptionem immemorialem, & illam centũ annorum, ut patet ex Couar. in regula possessor. 2. p. §. 3. nu. 6. & Ioan. Orosc. in l. imperium. nu. 15. col. 542. ff. de iurisd. omn. iud. & probat optimè alios citans D. Molin. vbi supra nu. 45. cum seqq.

His tamen non obstantibus, cõtraria sententia in specie nostræ legis tenenda est: * imò quòd quadraginta annorum præscriptio cum titulo sufficiat: quia immemoriali æquivalens est: adeò ut quoties lex immemorialem præscriptionem requirat, præscriptio quadragenaria cũ titulo sufficiens sit. ¶ Hæ enim duæ præscriptiones à pari procedunt, æquiparataq; à iure sunt, ac proinde simul positæ in quampluribus iuris partibus, ut in cap. 1. iuncta glof. verb. legitimè. de præscript. lib. 6. & ibi * communiter Doctores id notant: text. etiam in cap. cum personæ. §. quòd si tales. de priuil. lib. 6. vbi ad probandam exemptionem ab ordinario, in qua ius commune resistit præscribenti, & per consequens requiritur tempus immemoriale, sufficit præscriptio quadraginta annorum cum titulo: & ibi notant * communiter Doctores, & in l. finali. C. de fund. patrim. lib. 10. tradit Balb. de præscrip. 2. p. tertie partis princip. q. 6. nu. 11. & D. Molin. vbi supra nu. 52. vbi id apertissimè dicit probari in l. 1. tit. 10. infra hoc lib. 5. in præscriptione iurisdictionis, in qua idẽ probarunt Couarru. in regula possessor.

2. p.

2. p. §. 2. num. 8. versic. tertia species. & §. 3. num. 3. de regul. iur. in. 6. & lib. 1. var. resolu. cap. 17. numer. 7. & Auendañ. de exequend. mand. reg. 1. par. cap. 1. nu. 21. versic. imò vltra dico, quòd si dubitatur. & Velazquez in præsent. glof. 6. num. 7. Idem igitur in primogenij præscriptione dicendum est: quòd in terminis nostræ quæstionis per prædicta probat expressè Doctor Molin. vbi supra. d. nu. 52. & Mieres de maiorat. 4. part. quæst. 20. nu. 64. quos sequitur Velazquez in præsent. glof. 6. num. 6. & Azeued. etiam hinc num. 23.

Non obstant modò fundamèta supra adducta in contrarium, & non quidem primum: quoniam lex nostra ponit tres modos, quibus maioratus probari potest: & vltimus est præscriptio immemorialis, cum qualitatibus, de quibus hinc. Itaq; si præscriptione immemoriali quis se iuuare velit ad probationem maioratus eam debet probare in forma requisita à nostrâ lege, quæ est præcisè obseruanda: & in hunc sensum procedit contrarium.

¶ Quamuis omisio modicæ solennitatis in proposito immemorialem non vitaret, ut rectè aduertit, & tenet Doct. Molin. d. c. 6. num. 33. dicens, ¶ non omninò esse reiiciendam à iudicibus formã illarum legũ circa immemorialem probandam in quibuscunq; negocijs, nec etiam scrupulosè sequendam: quem sequitur Velazquez in præsent. glof. 7. in fin. ¶ Non tamen lex nostra, excludere ideò videtur alios modos legitimos probandi maioratum, vltra in ea contentos, cum dicat: *Mandamos que el mayorazgo se pueda prouar, &c.* ex quo cetera genera probationis exclusisse viderur, sed inquit probari posse prædictis tribus modis in ea contentis: non igitur excludit alios legitimos modos eum probandi.

* Accedit etiam, quòd copia probationis non est coangustanda, nec coarctan-

da, sed potiùs amplianda, ut in l. quoniam, cum similit. C. de hæret. quod late deduximus supra hoc eodem lib. q. 15. nu. 24. cum sequentibus: & ibi dicta hinc erunt memoriæ cõmendanda, ac referenda: & præterea benè etiam idem probat Doctor Molina dict. lib. 2. de Hispanor. primog. cap. 3. num. 1. cum sequentibus: id ipsum in specie nostræ legis comprobans; ¶ nempe ut quãuis ea non meminerit de probatione, quæ per testes deponentes de tenore scripturarum fit, sed de immemoriali, nihilominus intelligenda quoq; & supplenda erit de probatione, quæ fit per testes de ipso actu deponentes. ¶ Quia scriptura pro forma maioratus non requiritur, sed tantum de eo fieri solet ad memoriam conseruandam, & faciliorem probationem, iuxta text. in l. contrahitur. ff. de pignor. cum similit. & ideò lex nostra non præcisè ait, quòd maioratus probetur aliquo ex tribus modis in ea contentis, & non aliàs: sed quòd ipsis probari possit, & ideò non videtur alios legitimos modos probationis excludere, ut prædiximus: quòd etiam in terminis nostræ legis refert & sequitur Velazquez dict. glof. 6. num. 8.

¶ Quinimò etiam si lex nostra per dictionem taxatiuam loqueretur, dicendo, tantum & non aliàs, & cum decreto irritanti: nihilominus adhuc aliæ legitimæ probationes, & à iure probatæ exclusæ per id non censerentur, ut vbi supra resoluius. Cum igitur (& nunc ad rem) præscriptio quadragenaria cum titulo habili ad præscribendum, operetur idem quòd immemorialis sine titulo, ut probauimus, merito ut hæc probatio admittenda sit in proposito, & à nostrâ lege exclusa non videatur, cum nullam excludat, sed tantum tres modos probandi maioratum ponat gratia exempli: ¶ exempla autem non arctant regulam. l. damni infecti stipulatio

Mm 2 pertinet

pertinet. in finalibus verbis. ff. de damn. infect. cuius legis regulam etiam in materia probatoria procedere, ex pluribus ostendit Anton. Nat. consil. 193. nu. 19. libro. 1. quem refert & sequitur Doctor Molina dict. cap. 8. num. 4. vbi numer. 5. cum sequentibus duobus casibus apud ipsum videndis, limitat supradicta in proposito nostræ legis tradita, nempe quod maioratus possit probari testibus de ipso actu deponentibus. Nec obstant rationes supra in contrarium adductæ ad probandum requiri probationem immemorialis temporis maioratus: hæc enim procedunt quando ex solo cursu temporis probari maioratum prætenderetur, absque alio titulo: at verò in nostra specie adest titulus quamvis inualidus: & ideò præscriptione quadragenaria legitime suppleretur, quia æquipollet immemoriali, vt supra probauimus. † Denique cessat, quod asserēbamus, maioratum probari non posse præscriptione centum annorum: quoniam probatio hæc sine immemoriali, vel titulo, bene excluditur virtualiter à nostra lege, dum requirit immemoriam probationem, cum qualitatibus de quibus hic: & multum interfit inter vtramque, vt probauimus. Remanet igitur satis probata, ac defensata nostra secunda hæc sententia principalis, nempe quod in specie nostræ legis sufficiat quadragenaria præscriptio cum titulo, ad probandum maioratum.

† Ex quibus primò infertur intellectus ad legem. 42. Tauri. quæ hodie est l. 3. infra eodem, vbi cauetur maioratum institutum absque Regia licentia, validari ex Regia confirmatione ex certa scientia facta: si enim interueniret confirmatio eiusdem, non ex certa scientia facta, sed in forma communi, maioratus ipsius confirmationem non operaretur, vt latè per Doctorem Molin. lib. 2. cap. 7. nu. 7.

† Nisi cum hac confirmatione in forma communi facta, concurreret quadraginta annorum præscriptio: tunc enim eo ipso maioratus validus atque perpetuus efficeretur: præstat enim prædicta confirmatio in forma communi facta, in hac specie saltem iustam causam præscribendi, vt dixit Abbas antiquus in cap. dudum. de elect. quem & alios plures referens, & in proposito adducens, sequitur & probat Doctor Molina dict. lib. 2. cap. 6. num. 53. & 54. vbi numeris sequentibus probat etiam hanc non dici consuetudinem, nec de ea agi in ea specie, sed de vera ac propria præscriptione. † Et quamvis Menchac. lib. 2. controuers. illustr. cap. 83. num. 23. dicat, ineptè vocari præscriptionem eam, quæ immemoriam tempus excedit, sed potius vocandam esse consuetudinem, vt in hac nostra lege, & in cap. super quibusdam. §. prætereà. de verbor. signif. admitti potest in hunc sensum, non quod ipsa sit propriè consuetudo, sed quod vicem consuetudinis obtineat, vt latè probat Molina dict. cap. 6. num. 12. cum sequentibus, qui quæstionem incipit à nu. 9. sequitur Velazquez dict. l. 41. Taur. num. 1. & 2.

† Secundò ex superioribus deduci videtur, quod si inueniatur scriptura, per quam eiusdem institutor clarè maioratum non instituat, sed in ea inueniantur aliqua verba, quæ quodam modo maioratus institutionem, non tamen præcisè, inducere videantur, dispositioque ipsa dubia sit, atque interpretationem requirat, si simul cum hac scriptura interueniat consuetudo succedendi in eis bonis iure maioratus, saltem per decennium, ex hac sola decennij consuetudine inducetur scripturæ eiusdem interpretatio, vt in bonis in ea contentis iure primogenituræ perpetuò succedatur: ita in terminis tenet Doctor Molina lib. 1. de Hispan. primogen. capit. 5. nu. 39.

na. 39. vers. nona coniectura: & iterum dict. cap. 6. num. 57. cum sequentibus: vbi hoc probat eo fundamento, quod consuetudo non solum est interpretatiua legum, sed & priuilegiorum, & scripturarum, quæ ex decennij lapsu interpretantur, atque declarantur: text. in cap. cum dilectus. de consuet. vbi Antonius de Butrio colum. 5. Abbas num. 7. & communiter scribentes id notant, & alij plurimi, quos ibi citat ipse Molina numer. 58. † id extendens, vt procedat etiam si ad præscribendum requiratur tempus immemoriam: ad hoc namque sola decem annorum consuetudo sufficiens erit: non enim hic agitur de præscriptione, sed de interpretatione: ad quam efficiendam sufficit consuetudo decem annorum: ergo idem dicendum erit in præscriptione primogenij, vt quamvis in vim præscriptionis, immemorialis præscriptio, aut quadraginta annorum cum titulo necessaria sit, in vim tamen interpretationis, decem annorum lapsus sufficiat, & in terminis idem sequitur Velazquez in dicta. l. 41. Taur. glos. 1. nu. 17. & Doctor Azeued. nu. 23. & 24.

† Verùm hæc secunda deductio vera non videtur, nec tenenda, sed potius contrarium. Primò quoniam si aliud diceremus, induceretur nouus modus probandi maioratum à iure non sufficiens, nempe consuetudinis decem annorum: quia stante aliquo instrumento, apparentiam aliquam maioratus habente, ex quacunque coniectura ipsius, quamvis leuissima, prætenderetur esse dispositio dubia, ac proinde per consuetudinem tantum decem annorum esse interpretandum in fauorè maioratus perpetui, ac pro tali iudicandum: quod esset absurdum, & contra mentem nostræ legis Regiæ, præcipuè cum probet Syluan. consil. 66. num. 21. in. 2. p. consil. quod quotiescunq; agitur de interpre-

tatione alicuius dubiæ dispositionis, sufficit quæcunque consuetudo, etiam minor decem annorum: imò quod aliquo tempore, vtcunque breui ita fuerit obseruatum. Quod si in proposito esset verum, frequenter dubium quodpiam fingeretur, ob quod minori tempore decem annorum prætenderetur inductam esse maioratus institutionem, præcipuè cum negatione efficiatur res dubia, vt in l. 3. C. quib. ad libert. proclam. non lic. & ibi glos. verb. dubium. plura alia iura ad idem allegat text. & ibi glos. & Doctores in l. post rem. ff. de transact. Felinus latè in cap. si clericus laicum. de for. compet. & in cap. coram. colum. penult. de officio deleg. & in cap. super eo. de testib. cog. & last. in l. 1. circa fin. ff. de transact. Hoc autem esset ridiculum, & contra nostram legem: igitur non dicendum.

Secundò prædicta illatio confunditur ex dispositione nostræ legis, quæ solum eam consuetudinem ad probandum maioratum admittit, quæ fuerit immemorialis probata cum qualitatibus, de quibus in hac lege: ergo manifestè excludit aliam quamcunque simplicem consuetudinem minoris temporis, & etiam immemoriam in prædictis qualitatibus deficientem: quinimò contra prædictam secundam deductionem facit nostra conclusio, & opinio, quam in quæst. principali præsentis probauimus, nempe quod maioratus probetur per præscriptionem quadraginta annorum cum titulo. Licet enim hæc opinio expressè non habeat quod minori tempore non probetur, sed quod sufficit præscriptio quadraginta annorum cum titulo: negari tamen non potest, quin si in re dubia sufficeret interpretatio decem annorum ad inducendum maioratum, fieret ac veniretur contra mentem, saltem prædictæ nostræ sententiæ, in quæst. principali. Quoniam si mentem viuam iurium, &

Doctorum probantium, & tenentium, præscriptionem. 40. annorum cum titulo equiparari immemoriali, rectè perspicimus, benè excludunt aliam quancunq; præscriptionem minorem. 40. ann. etiam cum titulo: ergo idem in proposito didendum est. Si enim titulus de per se sufficiens & validus esset ad inducendum maioratum, aliqua præscriptione opus non esset: ergo cum agimus, titulū cum præscriptione. 40. annorum sufficere ad eum inducendum, supponimus titulum ipsum solum de per se sufficientem non esse, ac sic dubium esse, atque insufficientem, sed tamen reputari validum bona fide: quia aliàs, cum mala nulla præscriptio procederet, præcipuè iure Canonico attento, vt in cap. fin. de præscript. & in regul. possessor. de regul. iur. in. 6. Si ergo cum præd. titulo dubio, & pro vero habito requiritur quadraginta annorum præscriptio ad minus, ad inducendum maioratum, secundum mentē præfatæ nostræ sententiæ, & aliorum. DD. imò eorundem, qui præd. secundā deductionem fecerunt, & eam tenent, atq; ad hoc vt præscriptio præd. æquiparetur immemoriali, vt colligitur ex locis præallegatis, nempe. c. 1. de præscript. lib. 6. cum simil. quo modo aut pacto sufficient decem anni ad interpretationem dubiæ dispositionis, super maioratu prætenso: quæ etsi iustam causam præscribendi inducat, attamen cum præscriptio in hac specie maioratum minor non sufficiat quàm immemorialis, vel. 40. ann. cum titulo decē ann. consuetudo, siue interpretatio nihil erit in proposito.

29 † Tertio contra præd. illationē facit. l. 1. tit. 10. j. hoc lib. 5. nouæ Coll. Reg. vbi disponit, qd si Princeps cōcedat oppidū, cū omnibus his, quæ ad eum in eo loco pertinent, non retinēs sibi aliquid in eo, & donatarius cum hoc titulo oppidum ipsum, cū iurisdictione ciuili, ac criminali per tēpus. 40. annorū possideat, ex hoc

iurisdictionem ipsam acquirat: ergo titulus ille generalis, & ambiguus, ex quadraginta annorum lapsu declaratur: non igitur sufficiunt decem anni, nec ad declarationem scripturæ primogenij, quæ dubia est, sed. 40. annorum lapsus requiritur cum titulo dubio. Nec obstat responsio Molinæ vbi supra nu. 59. nempe quod titulus, de quo ipsa meminit, non possit dici dubius; cum ex eiusdē. l. dispositione decisum sit, non sufficere titulum generalem, ad hoc vt videatur concessa iurisdictione, nisi ea verbis specificis concessa sit: ergo cum verba priuilegij non sint dubia, sed clarè iurisdictionis concessionem non comprehendunt, consequens est, vt in hoc casu de præscriptione, non verò de interpretatione agendum sit, ac proinde meritò quod. 40. anni cum titulo, in specie eiusdē. l. requirantur. Secus in nostro casu dicendum existimat ipse, vbi non de præscriptione, sed de interpretatione dubiæ dispositionis agitur: ergo sufficit consuetudo decem annorum. Hicq; intellectus conuincitur ex verbis eiusdē. l. ibi: *No siendo interrumpida por alguna de las maneras q se contiene en la ley del titulo de las prescripciones:* nam hoc magis ad præscriptionē, quàm ad interpretationem referendum videtur. Hæc Molina.

Hæc namq; ipsius responsio nō multum adstringit, siquidem etsi iurisdictione expressè concedenda sit, ad hoc vt ea vti possit donatarius Regis, nihilominus tamen in concessione præd. generali, de qua agit lex illa, nempe: *Que le da y dona, y enagena la villa o lugar enteramente, no reteniendo en si ninguna cosa, o que lo da con todo poderio de señorio, o con todo el señorio Real, como al señorio Real pertenece:* includi videtur ipsa iurisdictione virtualiter: qui enim totum concedit, sibi nihil reseruado, nihil excludere videtur: arg. regul. generalis, quæ habet, *Qui totum dicit, nihil excludit.*

Præma-

Præmaximè addēdo vterius illa verba: *No reteniendo, &c.* vel saltem ex supra dictis res efficitur dubia: idē optimo iure statutum est ibi, re sic existente dubia, requiri cum illo titulo vsum iurisdictionis ipsius. 40. annorum, ad hoc vt iurisdictione prædicta, commodo donatarij in posterum cedat. Non igitur dicatur, rem ibi esse claram contra donatarium, sed dubiam, vt patet: ad hoc enim vt clara esset, requirebatur, quod præd. verba apposita non fuissent in priuilegio, vt patet ibi: *Y si en los tales priuilegios, cartas, y mercedes no fueren puestas las dichas palabras, sino otras, que les da y dona la tal villa y lugar con todos sus derechos, que en el y en sus terminos el Rey ha y deve auer en qualquiera manera, entienda se que no le da la justicia por las dichas palabras: salvo solamente las ventas y derechos de la heredad, y calúnias, y las heredades que el Rey ouiere en la tal villa o lugar.* Ex appositione igitur præd. verborum præcedentium res efficitur dubia, vt pote ex eis dubitari iure possit, an Rex visus fuerit concedere etiam iurisdictionem, necne, quandoquidem *no retuuo para si ninguna cosa, o la dio con todo poderio de señorio, o con todo señorio Real, como al señorio Real pertenece.* In re igitur dubia, respectu principalis concessionis, meritò vt vsum quadraginta annorum, cum prædicto titulo inducat declarationem ipsius, ac mentis Principis concedentis per illud tempus tacentis, & consentientis: secus si contradiceret interrumpendo prædictum vsum, vt patet ex eadem lege, ibi: *No siendo en el dicho tiempo hecha interrupcion ciuil, o natural por nos, o por otro en nuestro nombre:* ergo ita & eodem modo in specie huius illationis secundæ, de qua modo agimus, dicendum videtur, quod cū tractetur de principali dispositione instituentis, an scilicet per viam maioratus, & vinculi voluerit disponere, necne, verbaq; in hoc prolata sint dubia: licet enim quodam-

modo maioratus institutionem inducere videantur: non tamen præcisè id faciunt, ad hoc vt maioratus in posterum cēsendus sit, & idē requiratur vsum & consuetudo quadraginta annorum in idem conformis non interruptus, decem autem annorum consuetudo minimè sufficiat: cum etiam in hac specie considerari queat, quodammodo dispositionem prædictam non esse dubiam, sed claram contra maioratum, quandoquidem expressè, nec præcisè maioratus institutus fuerit: † & in dubio bona non censeantur maioratus, sed potius libera, nisi scriptura maioratus ostēdatur: text. in cap. 1. §. inter filiam. vbi Bald. num. 2. si de feud. fuer. contr. in vsib. feud. Alex. consil. 129. in princip. lib. 1. Decius cons. 85. num. 1. latè Antonius Gabriel lib. 3. commun. opin. tit. de feud. conclus. 3. & Molina lib. 1. de Hispan. primogen. cap. 11. num. 11. Sicut considerauit Molina in casu dictæ. l. 1. tit. 10. clara esse verba priuilegij, non verò dubia, ex eo quod iurisdictione expressè & in indiuiduo concessa non fuisset: & nihilominus ibi requiruntur quadraginta anni: ergo & in nostra specie maioratus illi simili, idem dicendum erit.

Nec obstat fundamentum Molinæ, nēpe in hac specie minimè agi de probatione principali maioratus, & sic de præscriptione, sed de interpretatione dubiæ dispositionis ipsius, ad quam legitime inducēdam sufficiunt decem anni, vt vidimus: hoc enim procedere posse non videtur, quoties agitur de probādo principaliter ipso maioratu, hoc est, ipsa principali dispositione maioratus, de qua dubitatur: is namque necessariò est probandus vno de tribus modis in hac lege contentis, vel alijs iuridicis, qui, vt prædiximus, exclusi non videntur per. l. nostram, nempe testium deponentium de ipso facto, vel de præscriptione quadraginta annorum cum titulo sufficienti

ad præscribendum, vt resoluimus. Licet enim verba aliqua dubia reperiantur in scriptura maioratus, constitutionem ipsius aliquo modo significantia, cum ipsa hoc præcisè non inducant, & principaliter de hoc agatur, necessariò dicendum est ipsum maioratum legitime alias probari oportere: aliter enim erunt bona libera: legitimi autem modi probandi maioratum, sunt, quos prædiximus: non verò tempus aut vsus decem annorum, re existente dubia: ergo in hunc sensum opinio Molinæ præfata, de qua agimus in hac secunda illatione, & sequacium, vera esse non potest. * Sed tunc demum cum constituto legitime vno ex prædictis modis, quòd fit maioratus, ita quòd de hoc minimè dubitetur, quæstio obscura circa intellectum verborum maioratus emergat, atque proponatur circa modum, ac qualitates succedendi in eo, & sic circa ad eum attinètia: tunc enim dubio in hoc existenti, meritò vt ad interpretationem ipsius vsus decem annorum sufficiat, tanquam ad declarationem rei, accessoriaræ, de pendentis, & annexæ principali dispositioni claræ, cum de hac, ipsiusq; substantia & valore non dubitatur, sed de accessorio & dependenti ab ea: & in his terminis procedit fundamentum Molinæ, ipsiusq; sententia saluari, aut potius distingui & declarari potest, ne eam improbemus. † Faciliùs enim probatur qualitas, quàm substantia, iuxta gloss. fin. in. l. talis scriptura. §. fin. ff. de legat. 1. tradit singulariter Baldus in. l. non ignorat. C. de his qui accus. non poss. Bart. Socin. consil. 166. col. 5. num. 1. libro. 2. & in probatione nobilitatis id docet Otalora de nobilitate. 3. part. cap. 3. num. 12. versic. item quia. sequitur Velazquez in dicta. l. 41. Tauri. gloss. 1. num. 4. qui nu. 5. cum sequentibus in terminis nostris, quando maioratus

33 constat ex consuetudine, † tenet requiri

probationem temporis immemorialis, vel quadraginta annorum cum titulo, in probandis qualitibus successiõis maioratus in exemplis ibi per eum fictis.

34 † Si verò constet maioratus scriptura, & agatur de probando ordine succedendi contra expressum tenorem scripturæ institutionis maioratus, à qua constat originem sumpsisse, requiri immemoriam: si verò tunc agatur de interpretandis aliquibus verbis dubijs vocationis ipsius maioratus, sufficere ordinariã consuetudinem, seu præscriptionem, secundum Molinam vbi supra: & ita eum saluat, atq; interpretatur, sicut & nos §: quasi aliud sit dicendum, quando non constat de ipsa principali dispositione maioratus, vt probauimus: tamen adhuc in hac eadem specie, decem annos sufficere probauit Molina: sed eius in hoc opinio iure non subsistit, meo saltem iudicio, vt docuimus supra: & ita meritò idem met Molina vbi supra in fine dict. nu. 59. in proposito inquit, quòd quamuis prædict. sua responsio ad dictam. l. 1. tit. 10. lib. 5. nouæ Collect. ne obsit suæ prædictæ sententiæ, de qua modò agimus, forsan ad illam legem concludens sit: nihilominus tamen de sua prædicta opinione deliberandum, nec in ea temerè resoluendum erit, quasi dubius, ac timidus suæ sententiæ: sic re vera, licet ab ea non discedat explicitè, ipsam tamen non firmat, sed potius cogitandum, atque deliberandum super ea relinquit: ipse verò post cogitationem, & liberationem libentiùs contrarium tanquam verius probo cum prædicta modificatione, & distinctione. Accedat præiudicium maximum reliquis filiis, aut consanguineis subsequuturum ex lapsu modici temporis, forsan in minori ætate, vel absentia ipsorum transacti, si opinio Molinæ esset vera: quod profectò non est tolerandum, aut dicendum.

35 † Vltimò

35 † Vltimò in proposito proximè dictorum animaduertendum duxi pro cautela, & securitate aduocatorum, atq; aliorum, non esse omnino tutum consilium illud scribentium, atque patronorum causarum consulentium, vt quando sola temporis antiquitate causam defendere possit, titulos non producat, ne ex eorum vitio, seu solennitatis defectu virtus etiã præscriptionis immemorialis elidatur: quod cõsuluit Ioan. Milius in suo rept. verb. præscriptio. versic. præscribere volenti non obstat error iuris probabilis: & inquit: Sit ergo cautus, qui tanti temporis possessionem allegat, vt non alleget, nec ostendat titulum ab initio iniustum: sed simpliciter dicat se præscripsisse ex causa iusta; citans in id Anton. de Butr. in cap. peruenit. de censib. quorum dicta refert, & sequitur Parisius consil. 101. num. 114. lib. 1. & consil. 66. numer. 128. lib. 3. & Ludou. Mexia in. l. Regia Toleti, de los terminos, in tertio fundamento. 1. part. num. 7. & 8. Hoc namque conscientiam lædere nimis videtur propter vitiosum initium malamque fidem deducentis, atque probatis iniudicio immemoriam præscriptionem, & tacentis seu occultantis titulum vitiosum, ac nullum, quo ostenso immemorialis prædict. quoque corrueret, sicque iniuriam suo aduersario facit, atque cum mala conscientia possidet, & obtinebit, & ad restitutionem tenebitur. * Quòd fit, vt id consulentes in eundem reatum, & obligationem incidant, vt in terminis insinuat Petrus Rebuf. de decim. quæst. 13. numer. 29. vbi refert prædict. consilium loquens in confirmatione in forma cõmuni facta à Papa alicuius tituli inualidi, in qua intelligitur cõditio, Si ita est, id est, si iuste possideatis, & bona pertinent ad vos; & dicit quòd hoc casu melius est, non ostendere titulum, vel non exprimere in cõfirmatione, quàm exprimere titulum inualidum, videlicet, à laico habi-

tum: quia ostendendo, vel exprimendo titulum nullum, malam fidem præsumere facit, & sic nunquam sic possidens præscribit, & qui illum ostendit, imputet fatuitati suæ secundum Collectar. quæ refert: secus si illum non exhibeat: quia tunc præsumitur titulus ostendendo cõfirmationem cum præscriptione. 40. annorum, capit. primo in fin. de præscription. lib. 6. Sed quando ostenditur titulus à laico, iam apparet nullum esse titulum, & à iure improbatum, & sic habentes fuisse in mala fide, & in iuris errore: ergo præscribere nõ poterunt. Ad dit tamen postea: Ego tamen nollem hoc consulere laico, ob timorem conscientie: nam sic consulendo ius Ecclesie auferre videor: ideò tu aduocate, caue tibi, & conscientie tuæ, ne dicendo, Non ostendas titulum, te in titulum Diaboli dones. Similiter etiam Auendañ. lib. primo. capit. 12. præ. numer. 32. inquit, ¶ quando possessor defensæ, vel alterius termini ciuitatis, vel villæ, habet titulum inualidum, illum nõ exhibeat: sed probet immemoriam, si salua est conscientia: aliàs secus: & quòd quando titulus malus, vel nullus producit, immemorialis non præstet, probat latissimè cum pluribus Mascard. in. 3. tom. de probat. conclus. 1372. numer. 63. cum sequentibus, & Menoch. libr. tertio præsumption. 131. numero. 49.

37 † Sed in re hac placet mihi distinctio doctissimi Ludouic. à Molin. libr. 2. de Hispan. primogen. capit. 6. numer. 76. dicentis, quòd quamuis prædict. consilium à tot grauissimis viris, & alijs etiam indifferenter probari soleat: non tamen simpliciter nec indistinctè sequendum erit; sed in ea sola specie probari, & amplecti debet: vbi titulus ipse causam producentis non omnino iniustam, atque improbam, sed solum ex certa, ac iusta dubiam efficiat.

Mm 5 Non

Non enim is, qui ex sola immemoriali præscriptione iustitiam fouet, nec ex titulo in mala fide constituitur, tenetur illum in iudicio, vt causam alioqui turrisimam, dubiam forsan, atque difficilem reddat, producere: sed vbi istitulus, ne dum causam dubiam, aut difficilem, sed iniustam etiam efficeret clienti, vt vel liti cedat, vel instrumentum in iudicio exhibeat, vel aliàs propriam conscientiam exoneret, proculdubio cõsulendum erit: nec potest absq; conscientie discrimine sibi cõsuli, vt instrumentum illud non ostendat, vel quod litem amplius prosequatur: quod ab aduocatis summo opere considerandum, atq; aduertendum est.

Q V Æ S T. LXIII.

S V M M A R I A.

- 1 *Maioratus in testamento factus, vel melioratio, an traditione sequuta, fiat irreuocabilis? & numeris sequentibus: distinguitur num. 3. & numer. 4. diuersum constituitur inter meliorationem, & maioratum in hac specie: & num. 5. ratio differentie assignatur.*
- 2 *Legatum an traditione rei legata fiat irreuocabilis? distinguitur.*
- 6 *In dubio nulla testamenti commemoratione facta, simplex traditio rei, vel rerum in melioratione, prius in testamento contentarum, ad quam causam sit referenda? & numeris sequentibus.*
- 7 *Donatio in dubio non præsumitur.*

Quæst. LXIII.

In. l. 44. Taur. hodie. l. 4. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Maioratus in testamento factus, vel melioratio, an traditione sequuta, fiat irreuocabilis?



QVARO. Hac lege cauetur, quod maioratus etiam Regia facultate conditus per contractum inter viuos, tradita possessione, irreuocabilis fiat. Quid erit dicendum, si maioratus, vel melioratio tertij fiat, non quidem per contractum inter viuos, sed in testamento, an traditione sequuta, efficiatur irreuocabilis? Et in hoc indistinctè fieri irreuocabilem maioratum in testamento factum per traditionem subsequutam, siue traditio fiat sub commemoratione legati, siue simpliciter: & in donationem inter viuos transire, aduersus communem opinionem tenet & probat ex pluribus cum Angel. de Perigliis, quem refert, Petrus Peralta in. l. Lucius. nu. 4. cum pluribus sequentibus. ff. de legat. 2. vbi num. 20. id inducit ad ampliationem l. 17. Taur. dicens, meliorationem factam in testamento, fieri irreuocabilem, siue simpliciter, siue ex causa testamenti res in melioratione comprehensæ tradantur: cuius opinionem late probat Pelaez de maior. 1. p. q. 31. per totam. idem dicituri (si de hoc interrogarètur) in maioratu, Regia facultate condito in testamento, rebus in eo contentis postea traditis.

† Nihilominus tamen in traditione rei legata, cõmuniter scribentes in hunc modum distinguunt: vt si traditio fiat sub cõmemoratione relictæ in vltima voluntate,

tate, & in eius executionem, ipsum relictum reuocabile maneat: si verò traditio ipsa simpliciter fiat, ea quandam donationem inter viuos irreuocabilem faciat; adeo vt ex post facto reuocari minime valeat: iuxta glos. verb. quædam. in l. legatum la. 1. ff. de leg. 2. quam ibi sequuntur cõmuniter Scribentes: text. & & ibi. DD. in. l. Lucius. sic intelligendus secundum eosdem. ff. de leg. 2. Matthæus de Afflict. decis. Neapol. 275. D. Couarr. in rubr. de testam. 2. par. num. 21. col. fin. Ant. Gom. in. l. 17. Taur. nu. 24. & 1. rom. var. resol. c. de legatis. nu. 4. Greg. Lop. in. l. 1. tit. 9. part. 6. in glos. de donati. Baeça de non meliorand. ration. dot. fil. c. 20. nu. 13. & 16. est communis secund. Tell. Fernand. plures allegantem in dict. l. 17. Taur. nu. 86. quam etiam sequitur D. Molin. de Hispanor. primog. lib. 4. c. 2. n. 19. vbi cõmunè dicit: & nos quoque in rep. l. nemo potest. nu. 266. ff. de leg. 1. & de iuram. confirmat. 1. par. cap. 2. nu. 15. & Ioan. Matienç. in. l. 1. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg. glos. 4. nu. 25. & 27. vbi nu. 24. cum alijs id explicat.

3 **Q**uod fit, vt idem in maioratu, vel melioratione tertij in testamento factis dicendum sit, ac eodem modo distinguendum, quemadmodum placuit Ant. Gom. vbi supr. & Tello Fernand. dict. l. 17. Taur. nu. 86. cum sequen. & nobis. d. c. 12. n. 13. & D. Molin. vbi supr. nu. 19. & 20. & Ioan. Matienç. vbi supr. nu. 27. & Greg. Lop. simpliciter, & indistinctè in. l. 2. glos. 1. col. fin. in vers. & nota quod si quis fecit. tit. 15. par. 2. Denique & Burg. de Paz consil. 2. nu. 15. & Azeue. in. l. 1. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg. Et hæc est nostrorum recepta traditio, ac proinde tenenda: tamen si non in subtiliter contra eam in primo membro, quando traditio fit simpliciter, absq; cõmemoratione legati, vt nec tunc fiat irreuocabilis, probare contendat nouissimè Velazquez in hac. l. 44. Taur. gl. 7. num. 3. cum sequen. At opinio Peraltae

vbi supr. & sequacis, tamen si iure cõmunis considerato forsan sustineri posset, nullo tamen modo attentata nostra lege Regia, ibi, *Si el que lo hiziere por contracto entre viuos, &c.* in. dict. l. 17. in eisdem verbis: à contrario enim sensu necessariò probare videtur, secus esse in maioratu, vel melioratione in testamento factis, quia cum ex duobus propositis in vno tantum disponat, alterum videtur exclusisse. l. cum prætor. cum similit. ff. de iudic. non enim verba harum legum prædicta responsum admittunt, quamuis Peralta vbi supr. plurimum in earum legum responsione insudauerit: in quo potius videtur earum verba captare, quam interpretari, vt ex ipso patet: & ita affirmat D. Molin. vbi supr. nu. 20.

4 † Præcedens autem distinctio recepta quamuis genericè in meliorationibus admitti possit, & valet: ad maioratus tamen de quibus agimus minimè adaptari potest. Cum enim maioratus in testamento institutus præcesserit, traditio subsequuta, vel ex causa nouæ donationis liberè facta præsumenda erit, vel ex causa maioratus præambula; nisi de nouo in ipsa traditione iterum maioratus instituat. Rarò namque continget fieri traditionem, ita vt à maioratu eius institutor discedere videatur: quod si ab illo non discedat, semper traditio ex causa præambula testamenti censenda erit: ita D. Molin. vbi supr. dict. numer. 20. in versic. sed quamuis, dicens hæc omnia in maioratibus rectius consideranda esse: quem sequitur Velazquez in dict. l. 44. Taur. gloss. 7. num. 5. qui numer. 6. id restringit in quadam specie, verificando in ea distinctionem supra relatam.

5 † Ratio autem differentie in proposito inter meliorationes genericè, & maioratum cum facultate Regia, ea considerari potest, quod melioratio tertij legitimè fieri potest, quoties quis voluerit

voluerit autoritate legum huius regni absque alia speciali licentia Regis: ideò nimirum si ipsa expressa facta in testamento, & traditione rei, vel rerum in quibus facta fuit simpliciter, postea ex interuallo subsequuta, irreuocabilis fiat inter viuos per traditionem rerum, vsq; ad quantitatem tertij, & quinti, argumēto. l. 26. Tauri: seruata in quinto distinctione, quam aliàs deduximus supr. lib. 2. prædict. quæst. 50. per totam. At verò ultra tertium, & quintum in præiudicium legitimæ filiorum maioratus fieri non potest absq; licentia Regia. Cum igitur ea præcedente factus fuerit in testamento, licet traditio postea simpliciter intercedat, non potest rectè induci maioratus irreuocabilis de nouo factus, quin ad licentiam Regiam, qua in testamento vsus fuit, & sic ad maioratum, iam factū relatio, siue commemoratio fiat: ergo cum fuerit factum in testamento, minimè irreuocabilis prædict. ratione efficietur per nostram, & communem sententiam supra relatam.

Quòd si subtiliter testes, idem posse considerari in melioratione tertij facta in testamento, traditione postea simpliciter subsequuta: non enim ex hac traditione induci potest noua melioratio, cum ipsa expressè non fiat, quia dispositio. l. 26. Taur. præcitata loquitur, & procedit, vt patet ex eius serie, & cõtextura, quoties donator vtitur expressè, verbo donationis, vel meliorationis: secus verò si simpliciter rem concedat, vel tradat filio, vel descendenti: quo casu quid dicendum sit, supra latè resoluius lib. 2. pract. quæst. quæst. 63. per totam. * At verò in dubio nulla testamenti cõmemoratio ne, facta simplex traditio rei, vel rerum in melioratione priori in testamento facta contentarum ad causam præcedentem est referenda: argumen. l. Triticum vbi notat gl. vero cogitauerit. ff. de verb. obl. l. quædam mulier vbi glos. ff. de rei vend.

est verior, & receptior sententia secund. Velazquez in dict. l. 44. Taur. gl. 7. nu. 2. quòd si ad causam præcedentem non fiat relatio, ea traditio transfundi non potest in nouum contractum inter viuos, quia simplex traditio donationem non inducit, & cū in dubio donatio nõ inducatur. l. cū de indebito. ff. de donat. l. Capanus. ff. de oper. lib. & ex cõmuni omnium resolutione aduertit Alciat. in. l. à Titio. num. 5. ff. de verb. obl. Inevitabile enim videtur, quòd traditio simpliciter postea facta, aut referenda in dubio sit ad causam præcedentem, licet eius commemoratio non fiat, ac proinde melioratio irreuocabilis non fiat, vt pote contra naturam testamenti: aut saltem si ad eam non referatur, nouam donationem, ac meliorationem non inducat, quando quidem tradens, verbo meliorationis vsus non fuerit: ergo communis prædict. in hoc membro sustineri iure non potest: Responderi poterit, quòd etsi satis stringat hæc difficultas, nihilominus defendendo communem dici potest, per traditionem simpliciter postea subsequutam, absque commemoratione meliorationis præcedentis in testamento factæ, legatum transire in donationem inter viuos irreuocabilem. * Quia in dubio testator tradendo postea rem legatam legatario, nulla eius facta commemoratio, præsumitur velle transfundi legatum in donationem inter viuos, cum faciat actum contrarium legato, hoc est, tradere rem in vita, cum post mortem tradendum erat. Non itaq; sola traditio simplex hoc operatur, quando non præcedit legatum. Et in hac specie procedunt quæ diximus, supra dicto lib. 2. pract. quæst. quæstio ne. 63. per totam. Sed præcedentia legatari, in super & subsequuta traditio ex interuallo facta, nulla tamen præcedentis legati commemoratio facta, operantur mutationem voluntatis præcedentis,

S V M M A R I A.

dentibus, nempe vt quod titulo legati prius reliquerat, nunc per traditionem simpliciter factam per contractum inter viuos irreuocabiler donat, vt constat ex ipsa cõmuni sententia, & Doctoribus ipsam tenentibus, præcipue ex relatis à Tello Fernand. vbi supr. Non igitur obstat quod prædiximus, scilicet, in dubio ex simplici traditione donationem non induci, quia fatemur hoc verum, quando legatum non præcessit: secus verò vbi illud præcessit, vt in nostra specie. Nec etiam obest, quòd in dubio traditio subsequuta referenda sit ad præcedentem causam: quia respondemus, hoc verum quidem esse, nisi aliud colligi valeat ex actu subsequuto, quòd firmiorem facit præcedentem dispositionem, vt in nostra specie. Vel secundo & melius respondemus, illud procedere posse, quando in simili dispositione præcedenti traditio fieret, nempe in vltima voluntate, vel si fieret sub commemoratione eiusdem, vel causa mortis: secus verò si traditio fiat in alia dissimili dispositione, hoc est, fortiori, nempe inter viuos, vt aliquid operetur hæc secunda dispositio ultra priorem respectu firmitatis: at verò quoties traditio subsequuta sit, sub commemoratione præcedentis legati, non inducitur mutatio, nec transfusio vnius voluntatis in alteram, sed potius prioris corroboratio, cum existentia prioris naturæ, hoc est, quòd adhuc sit reuocabilis.

- 1 *Melioratio tertij an ad hoc vt traditione sequuta fiat irreuocabilis quoad omnia, sufficiat traditio alius cuius rei ex his, quæ in melioratione, vel maioratu continentur, an verò requiratur omnium præd. rerum traditio: hoc vltimè prius furdatur, & limitatur duobus modis. num. 8. & 9. sed prius resoluit author cum quadam declaratione, num. 10. cum sequent.*
- 2 *Traditio aliquarum rerum inducit voluntatem tradendi ceteras in melioratione contentas.*
- 3 *Possessione vnius rei hereditariæ apprehensa, ceterarum rerum eiusdem hereditatis non est apprehensa: & num. 5.*
- 4 *Indefinita appposita in lege, æqui pollet vniuersali: & quomodo procedat, num. 19.*
- 6 *Ex traditione trãfertur dominium in maioratus successorem, vel melioratum.*
- 7 *Donatio facta à patre filio valet, & est irreuocabilis in omnibus casibus in quibus in filium famil. transferatur dominium.*
- 11 *L. 17. & l. 44. Taur. dum loquuntur de traditione possessionis, intellectus: & num. 13. 18. 20. & 21.*
- 12 *Coniuncta in disiunctam, & disiuncta in coniunctam sæpè ex mente disponentium, & ex verisimilitudine, aliisque coniecturis resolui debet.*

- 14 Traditio facta de una re, operatur iuris acquisitionem, quoad alias; si eo animo fiat, ut illud ius quoad omnia acquireretur, quando non agitur de possessionis apprehensione, sed de alterius iuris acquisitione.
- 15 Animus non reuocandi, comprehenditur ex eo quod in dispositione adijciuntur verba illa, quod traditio fit ad maiorem maioratus, vel meliorationis firmitatem, vel ut reuocari non possit, alia uero si militat alia traditio vnius rei insinuat, quoad alias non traditas reuocationem fieri posse, ut in numero. 16.
- 17 Traditio illius, quod eo tempore solum tradi potest, inducit animum non reuocandi etiam quoad futura.
- 22 Ex traditione facta per constitutum, æque ac ex vera traditione maioratus, seu melioratio irreuocabilis efficitur.
- 23 Ex constituto acquiritur vera possessio civilis, atque naturalis, etsi actus acquirendi sit fictus.
- 24 Ex constituto nedum possessio, sed etiam dominium utile, atque directum acquiritur.
- 25 Idem est in alijs actibus fictis, ex quibus acquiritur possessio, ut per reservationem ususfructus, visum, aspectum, vel traditionem clauium, & similia. Idem si conditor maioratus, vel meliorationis, profiteatur successorem res ibidem contentas possidere, ut in numero. 26.
- 27 Maioratus, & melioratio irreuocabilis efficitur in his bonis, in quibus pater habet dominium, non autem possessionem, & etiam in nominibus debitorum, facta eorum bonorum cessione in primum successorem.
- 28 Possessio non solum bonorum presentium, sed etiam futurorum per constitutum transfertur, quando constitutum fit de omnibus his bonis expresse, vel simpliciter ex momento acquisitionis, non tamen ex die constituti, ut in numero. 29.
- 30 Constitutarius an in momento acquisitionis bonorum ante ipsam acquisitionem possit interuertere possessionem? & num. 31. Vbi resoluitur affirmatiue: & quomodo hoc intelligatur num. 33. fallit in specie. l. 17. & 44. Taur. ut in numero. 32.
- 34 Possessionis traditio bonorum presentium tantum, an inducat irreuocabilitatem in bonis futuris postea acquirendis, quæ cadunt sub maioratu, vel melioratione? Resolutio, & concordia ponitur num. 35.
- 36 Maioratus, vel melioratio irreuocabilis per constitutum, an fieri possit de his bonis, in quibus maioratus institutor, vel meliorationis conditor non habet possessionem?

Quæst.

Quæst. LXIII.

In eand. l. 44. Taur. & d. l. 4. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Melioratio tertij an ad hoc ut traditione sequuta fiat irreuocabilis quoad omnia, sufficiat traditio alicuius rei ex ijs, quæ in melioratione vel maioratu continentur, an verò requiratur omnium prædict. rerum traditio?



- Varo * secundo circa eadem. ll. vtrum ad hoc, quod melioratio tertij per contractum inter viuos, vel maioratus, traditione sequuta, quoad omnia fiat irreuocabilis, sufficiat traditio alicuius rei ex his, quæ in maioratu continentur, an verò requiratur omnium prædictarum rerum traditio? Et videtur dicendum, omnium præcisè requiri traditionem, ad hoc ut quoad omnia irreuocabilis fiat. † Pater namque tradendo tantum filio meliorato, vel in cuius fauorem maioratum facit, vnam, vel plures res, non verò omnes, videtur possessionem cæterarum rerum, quas non tradidit denegare: argumento. l. cū prætor. ff. de iudic. facit gloss. in. l. 1. §. veteres. in verb. per vnum reliquorum. ff. de acquir. poss. & in. l. prædia. ff. eodem tit. gloss. in. l. 3. in princip. verb. quamlibet. eodem tit. † Quod procedit non solum quando res sunt omnino distinctæ, & separatae, sed etiam cum continentur sub vniuersitate vnius cuiuspiam iuris: apprehensa namque vnius rei hæreditariæ possessione, cæterarum rerum eiusdem hæreditatis non est apprehen-

sa, secundum Innocent. in cap. In præsentia. col. 1. de proba. sequitur plures allegans Tiraquel. lib. 1. de retract. §. 3. 6. gloss. 3. num. 3. Ant. Gom. in. l. 45. Taur. nu. 39. Meres de maior. 1. part. quæst. 34. nu. 2. Velazquez in. l. 44. Taur. gloss. 11. nu. 10. Secundo eadem pars probari videtur ex l. 17. Taur. ibi, *Auiendo entregado la posesion de la cosa, y cosas en el dicho tercio contenidas*: Ex quibus verbis comprehenditur non sufficere ad irreuocabilitatem meliorationis inducendam, quod tradita fuerit vna res earum, quæ in melioratione continentur: sed quod omnes necessariò tradendæ sint. † Indefinita enim appositae in lege, æquipollet vniuersali. l. si pluribus, & ibi cõmuniter scribentes. ff. de leg. 2. & in. l. 1. ff. de reg. iur. Quod fortificatur ex eo, quod quamuis in. d. l. 17. Taur. communiter hucusque in omnibus propè exemplaribus legi solitum esset, *La posesion de la cosa, o cosas, &c.* hodie tamen in hac noua Collectione legum huius regni dicitur, *de la cosa, y cosas*: quæ litera necessariò sequenda est.

Tertio quia ex verbis prædictis nostrarum legum ibi, *Auiendo entregado la posesion de la cosa, y cosas*, videtur disponi, quod translatio possessionis est illa, quæ causet irreuocabilitatem meliorationis, vel maioratus. † Sed apprehensio vnius rei ex pluribus, non transfert possessionem cæterarum, quarum apprehensio non interuenit, ut prædiximus, & præterea tradunt Doctores in. l. 3. in princip. ff. de acquir. posses. & in. l. licet. C. eodem tit. est communis secund. Molin. de Hispan. primog. lib. 4. capit. 2. numer. 22. & 23. vbi benè limitat in apprehensione partis alicuius fundi certi, & determinati: eo namque casu per apprehensionem partis fundi acquiritur possessio totius: secus verò alias: ergo omnium rerum in melioratione, vel maioratu contentarum requiritur apprehensio possessionis.

† Quarto

- 6 * Quartò eadem pars cõpbat: quia ideò in casu nostræ. l. per traditionem, maioratus irrevocabilis efficit: quia ex traditione transfertur dominium in maioratus successorem, vel melioratum, glos. in. l. 2. in verb. potestate. C. de inoffic. don. Tellus Fernandez in. l. 17. Taur. num. 89. Vnde est secundum ipsum ibi num. 90. quòd in omnibus casibus, in quibus in filium famil. transfertur dominium, valet donatio facta illi à patre, & erit irrevocabilis: & hanc esse rationem decidendi. d. l. 17. Taur. tenet ibi Tellus d. nu. 89. Cùm igitur dominium absque traditione transferri non valeat. l. traditionibus. cum similib. C. de pact. consequens est ut in his rebus, quæ traditæ nõ sunt, nostræ. l. nec illa. 17. Taur. procedat: & in terminis in hac opinione videtur residere D. Castillo in dict. l. 17. num. 16. ut constat ex suis allegationibus, quãvis deniq; nihil resoluat. Tellus autè Fern. in. d. l. 17. Taur. num. 15. & 16. cùm hanc questionem movisset, inquit, eam legem procedere, vbi melioratio assignata fuit in re certa, quæ etiam tradita fuit: aliàs si aliud lex voluit, nempe quòd etiam in nõ traditis melioratio sit irrevocabilis, erit lex voluntaria, & non rationalis: tandem hoc relinquit cogitandum existimans eam. l. intelligendam esse de traditione, quæ est apta comprehendere præsentia & futura, veluti si ex constituto fuerit facta. Sed ex professio hæc opinionem probat & tenet Pelaez de maiorat. 1. p. q. 34. per totam. & novissimè Velazquez in. d. l. 44. Taur. glos. 10. nu. 1. cum sequentibus, vbi duobus modis eam limitat. † Primò ut procedat, modò res, quæ per patrem tradita fuit, sit divisa ab alijs: secus si sit indivisibilis. & cum alia coniuncta: quia tunc possessio totius uniuersi tradita videtur per traditionem possessionis unius partis, & consequenter irrevocabilitatem operaretur, ut in exemplo Anton. Gomez in. l. 45. Tauri.

9 nu. 35. * Secundò quando ex iuribus in corporalibus, annuis cõsibus, seu annuis redditibus maioratus fuisset institutus: quia sufficeret tunc si possessio unius rei tantum traderetur, cùm in iuribus in corporalibus, etiam corpora continentibus vsus unius rei sufficiat ad transferendum omnium possessionem, ut cum alijs probat Velazquez vbi supra nu. 5.

- 10 † Nihilominus supradictis non obstantibus, resoluo in * praxi tenendam esse in specie nostra, maioratus institutionem, vel meliorationem tertij fieri irrevocabile, nedum quoad tradita, sed etiam, quoad illa, quæ tradita non fuerunt, quando eo animo traditio prædicta fuit, ut maioratus, vel melioratio in totum irrevocabilis efficeretur. Primò, quia cùm effectus huiusmodi maioratus vel meliorationis pèdeat ex bonis, quæ ipsius institutor, vel testator, qui melioravit, reliquerit tempore mortis suæ, ut in. l. 19. & 23. Taur. & in illo, vel illa nedum bona præsentia, sed etiam futura comprehendantur, consequitur leges Tauri, quæ de irrevocabilitate meliorationis, vel maioratus ex traditione contingenti loquuntur, nõ ea mente id posuisse, ut necessariò omnium rerum traditio faciendæ foret: futura namq; non poterant eo tempore tradi. Ne igitur leges illæ quoad hoc imperfectæ reddantur, necesse est ut non de omni traditione, sed de traditione rei, & rerum in melioratione, vel maioratu contentarum, non tamen omnium intelligendæ sint in hunc sensum: quòd si tradita fuerit vna ex rebus in melioratione cõtentis, eo tamen animo, ut ea irrevocabilis efficiatur, sufficiat. Idemq; dicendum sit, quando plures res traduntur ex his, quæ in melioratione continentur: quasi lex dicat, meliorationem irrevocabilem esse tam ex traditione rei, quàm ex traditione rerum in melioratione contentarum: non enim dixerunt leges, aut requirunt, q̄ omnia tradenda

tradenda essent, nec hoc possibile plerumque esset. Fit igitur ex supr. dictis, ut melioratio, vel maioratus, sequuta traditione rerum præsentium, fiat etiam irrevocabilis, & respectu futurarum, si traditio eo animo fiat, ut irrevocabilitas respectu omnium inducatur, ut patet ex decisione dict. l. 17. Taur. & nostræ. l. 44. cum leges hæc certissimum habuerint, traditionem futurorum bonorum fieri non posse, & nihilominus, traditione præsentium volunt induci irrevocabilitatem. quoad omnia: ita D. Molin. vbi supra num. 25. quem in hoc sequitur latius id probans Velazquez in dict. l. 44. Taur. gloss. 11. num. 6. cum sequentibus.

In eo tamen sunt hi duo authores contrarij: Doctor enim Molin. (ut infra dicemus) tenet sufficere traditionem unius rei. ex pluribus in melioratione, vel maioratu contentis, ad inducendam quoad omnes irrevocabilitatem, si eo animo fiat traditio, ut irrevocabilitas in omnibus fiat: quæ est verior & tenenda sententia, quam nunc fundamus. Velazquez verò tenet requiri omnium saltem præsentium traditionem, & sic priorem opinionem supr. fundatam, quam non sequimur.

- 11 * Secundò principaliter nostra hæc sententia comprobatur ex nostræ. l. 4. vbi continetur litera. dict. l. 44. Taur. ibi, dum dicitur, *La possessión de la cosa, o cosas*: non enim interest apponatur dictio, *o*, vel, *y*, quando quidem modò litera, *y*, apponitur, ut in dict. l. 17. Taur. modò, *o*, ut in. d. l. 4. Fit igitur ex hac cõsideratione, non requiri traditionem omnium rerum in melioratione, vel maioratu contentarum, sed sufficere unius, vel plurium, animo inducendi irrevocabilitatem in eum finem, atque effectum. Lex igitur prædict. 17. dum dicit, *de la cosa, y cosas*: declaranda est per nostram. l. præsentem, id est, ut litera, *y*, stet disiunctivè, non verò copulativè, cum. l. nostra sit posterior, & nul-

lam maior ratio sit in maioratu condito ex nostræ. l. in qua sufficit traditio unius rei ex pluribus in eo cõtentis prædicto animo facta, quàm in melioratione tertij, ex. d. l. 17. Tauri: utroque enim casu idem ius est statuendum in hoc: cum lex nostræ, non solum loquatur in maioratu cum licetia regia factò, sed etiam in melioratione tertij, quæ virtute legis fit, qui etiam appellatur, estque verus maioratus, ut patet ex litera nostræ. l. ibi, *Aunque sea con autoridad nuestra*: ergo præsupponit clarius idem esse in maioratu, qui fit, prout fieri potest sine autoritate regis, nempe meliorationis tertij: dictio em, *Quãvis*, implicat hunc casum magis clarum, & decidit magis dubium, nempe maioratus conditi autoritate regis, ut ponderavimus, & resolvimus latius sup. hoc lib. 3. pract. quæst. 32. num. 13. Per hanc igitur legem nostram posteriorem, & expressam declaratur in hoc lex præcedens, nempe dict. l. 17. Taur. imò potius insinuat literam, *y*, ibi positam amittere officium copulandi: præsertim * cum ex mente disponetium, & verisimilitudine, & alijs coniecturis sæpè coniuncta in disiunctam, & disiuncta in coniunctam resolvi debeat. l. sæpè cum similib. ff. de verb. signifi.

Tertiò nostra hac dederit præsens sententia confirmatur veriorque efficitur, si consideremus, prædictas nostras leges principaliter non agere de possessionis translatione: sed tantum de maioratus, seu meliorationis irrevocabilitate, quæ cum in animo tradentis possessionem cõsistat, ita comprehenditur ex traditione possessionis unius rei, sicut plurimum, quando eo animo facta fuit, ut maioratus, seu melioratio irrevocabilis efficiatur. Quamobrem et si. l. 17. Tauri dicat, rem vel res esse tradendas, sufficit tamen traditio unius, vel aliquarum rerum, ut quoad omnia irrevocabilitas causetur, cum ex hoc animo non reuocandi, quoad omnia comprehendatur.

argumento. l. restituta. in princip. ff. ad Trebel. ibi, Vel totas, vel aliquas earum, ea mente ut vellet restituere, &c. quem text. ad hoc expendunt ibi. glos. & Doctores, & in l. 3. in princip. ff. de acq. possi.
 14 *dicentes, quod quando non agitur de possessionis apprehensione, sed de alterius iuris acquisitione, traditio facta de vna re operatur illius iuris acquisitionem quoad alias, si eo animo facta fuit, ut illud ius quoad omnia acquireret: & hæc est *communis resolutio, ut plures in id citas per illum text. affirmat D. Molin. vbi sup. d. lib. 4. cap. 2. num. 26. & 28. & Matienç. in d. l. 17. Taur. glos. 4. nu. 5. quod eadem ratione in nostra specie dicendum videtur. Et hoc vnum fundamentum vrgentissimum est pro hac parte, adeo ut quiescere videatur animus, & tenentes contrarium, eius vim non perceperunt. Et quod hæc fuerit mens atque propria intentio legislatorum, patet ex eisdem. ll. in secundo modo irrevocabilitatis, ibi, *O le oniere entregado la escritura dello ante escriuano: xqui parant enim leges quoad irrevocabilitatem traditionem possessionis rerum contentarum in melioratione, vel maioratu, traditioni instrumenti eiusdem nulla profecto alia ratione, nisi quia ex traditione instrumenti, quamvis possessio rerum non tradatur, ita colligitur animus efficiendi irrevocabilem maiorum vel meliorationem, sicut ex traditione rerum. Idem constat ex tertio modo irrevocabilitatis ab eisdem legibus assignato, nempe, *Si el mayorazgo o mejora se ouiere hecho por contrato, por causa onerosa, con otro tercero: tunc enim quia tertius ex sua parte adimpleuit, causa onerosa sequuta, institutor maiorum vel faciens meliorationem huiusmodi, reuocare eum vel eam non potest, utpote ex causa qua fiat colligatur animus non reuocandi: nil mirum igitur si eadem ratione traditio vnus vel plurium rerum ex alijs, quibus conditus fuit maioratus, vel melioratio facta cum**

animo inducendi irrevocabilitatem quo ad ceteras res, sufficiens sit pro omnibus quo ad irrevocabilitatem de qua solum agimus: tamen si traditio ceterarum rerum non intercesserit: quæ quidem alias, quo ad apprehensionem possessionis necessaria est, non tamen ideo ea omnia reuocari poterit quo ad res non traditas melioratio vel maioratus prædictus. Et in terminis hanc secundam opinionem tenet Anton. Gomez in melioratione loquens in dict. l. 17. num. 14. circa fin. ibi, sed teneo contrarium: & in l. 23. Taur. col. fin. in fin. sequitur & late probat D. Molin. vbi sup. dict. lib. 4. cap. 2. num. 21.
 15 cum pluribus sequentibus: qui num. 30. addit, comprehendere animum non reuocandi ex eo quod in eadem dispositione adijciantur verba illa, quod traditio fit ad maiorem ipsius maioratus vel meliorationis firmitatem: vel ad hoc ut reuocari non possit, vel alia similia. * Quod si his verbis vel similibus non adiectis ex tribus vel quatuor rebus, quæ in maioratu, vel melioratione continentur & in conspectu sunt, vna sola tradatur, nec aliquid exprimitur ex quo animus non reuocandi comprehendere possit, existimat ipse quoad alias dispositionem reuocari posse: non enim ex alia causa traditionem aliarum rerum ommissam fuisse censendum est, nisi ut reuocari quoad alias melioratio seu maioratus possit. † Quod si traderetur omne illud quod eo tempore tradi potest, ex eo comprehendere animus non reuocandi, etiam quoad futura; cum disponens fecerit omne illud quod sibi possibile fuit ad maioratus seu meliorationis irrevocabilitatem inducendam. Cuius in hoc declarationem ipse libenter sequor, utpote (meo iudicio) veram atque iuridicam rationem; consentaneam: ex qua ne dum interpretatio & limitatio ad nostram hanc de re principalem sententiam colligitur, sed etiam responsio ad primum fundamentum

mentum partis contrariæ deducitur: licet enim quoad acquisitionem actualis possessionis requiratur traditio omnium rerum, quoad tamen actus irrevocabilitatem sufficit traditio aliquarum quo ad omnia, si eo animo fiat (ut prædiximus) ut ex eo irrevocabilitas inducatur. Eadem principalem supra dictam sententiam, quam probamus, sequitur etiam & late probat Matienç. in dict. l. 17. Taur. glos. 4. num. 5. cum sequentibus & num. 16.
 18 † resoluens dict. l. 17. quatenus disponit meliorationem tertij traditione rei vel rerum ipsius meliorationis facta, non posse per patrem reuocari, intelligendam esse, si translatio fiat ipsius iuris vniuersalis, quæ fit per traditionem alicuius rei comprehensæ sub ipso iure vniuersali meliorationis. Nec erit necesse traditionem omnium rerum fieri, quia hoc esset impossibile, cum rerum quærendarum in futurum usque ad tempus mortis traditio secundum naturam fieri non possit: ad quod nulla lex obligat nec obligare potest. Quare tradita aliqua re comprehensa sub melioratione, illud ius meliorationis traditum videtur, sicque melioratio tertij non poterit reuocari in bonis postea quæsitis: sed melior ratio est, quæ prædiximus ex Molin.

Ad secundum etiam prioris partis fundamentum ex supra dictis iam patet responsio, hoc addito, quod illud, Verba in definita à lege posita æquipollent vniuersali, de quo mentionem fecimus, intelligendum est procedere ad hoc ut lex nunquam videatur loqui specialiter in certo genere personarum, sed genericè & absolute, ut si aliquid disponat indefinite in venditore, habeat locum in omni homine, qui venditor sit: & si aliquid disponat in homicida, habeat locum in omni homicida: secus autem quo ad alia verba earundem legum, quæ non ad genericam earum dispositionem, sed ad dispositionis declarationem adijciuntur:

in illis namque nulla specialitas in lege inuenitur; sed ea ex mente & verisimilitudine atque civili modo interpretanda sunt, ut optime declarat Bart. in dict. l. si ex pluribus num. 5. ff. de legat. 2. post Dymum in rubrica de reg. iur. lib. 6. estque * communis intelligentia ad regulam præd. secundum Doctorem Molinam vbi supra num. 29. Ideoque in specie nostra excludi non debet ea dictorum verborum interpretatio, quæ ex mente dictarum legum, atque ex verisimilitudine, & aliarum legum interpretatione comprehenditur.

Tertium etiam fundamentum prioris partis iam ex prædictis in secundo fundamento eius, quam probauimus sententiæ, est sublatum.

20 † Quartum non obest, nempe ratio decidendi, quam ad dict. l. 17. Taur. assignauit ibidem Tellus num. 89. nempe quod ex traditione transfertur dominium, &c. Nam, ut prædiximus, in proposito non consideratur dominij translatio: sed animus non reuocandi, qui ex traditione comprehenditur, ut leges prædictæ insinuant, dum subiungunt, ex traditione scripturæ maioratus vel meliorationis causari eiusdem irrevocabilitatem: cum tamen per traditionem scripturæ dominium non transferatur, sicut etiam non transfertur ex causa onerosa cum tertio maioratu vel melioratione factis: & tamen ex eo irrevocabilitas causatur, sicuti per traditionem rerum. Quod si præd. l. Taur. intelligenda esset eo pacto quo Tellus aduertit, nihil in hoc noui induceret, cum id iure communi decisum esset, ut idem Tellus aduertit. Quo fit ut eius prædicta ratio decidendi ad ipsam proculdubio falsa sit, ut censet Molina dict. num. 29.

21 † Plura autem ex supradicta resolutione deducuntur, & primò non rectè Tellum in dict. l. 17. Taur. num. 15. in versu. sin. verò, ibi, Vnum tamen credo, restrinxisse decisionem. d. l. 17. Taur. ut procedat

dar principaliter in traditione, quæ secundum ius est apta comprehendere præsentia & futura, & sic quando ex constituto, siue ex reservatione usufructus fuit facta traditio: quasi intentio legis nõ fuerit loqui in traditione vera sed ficta. Hic autem intellectus proculdubio verus non est: tum quia in dubio proprius est verificanda in vera & actuali traditione: non enim lex quæ de traditione meminit, censenda est actus veros traditionis excludere & solum fictos admittere: tum etiam quia plus roboris tribueretur actui ficto quam vero, & ita merito Tellus in hoc improbat Doctor Molina vbi sup. num. 25. versi. nec dici poterit, & Velazquez in dicta. l. 44. Taur. gloss. 11. num. 12. cum sequentibus.

22 - Est tamen verum, quod ex traditione facta per constitutum æquè ac ex vera traditione, maioratus seu melioratio irreuocabilis efficitur: quoniam ex constituto acquiritur vera possessio civilis, atque naturalis, etsi actus acquirendi sit fictus. l. certè. ff. de precar. l. quod meo in princip. vbi communiter Doctores. ff. de acquir. posses. Tiraquel. de iure constit. ampliatione prima, num. 1. in secunda parte. Anton. Gomez in. l. 45. Taur. num. 78. cum sequentibus: Quinimò ex ipso constituto nedum possessio, sed etiam dominium vtile atque directum acquiritur, vt latè resoluit Tiraquel. vbi supra, ampliatione. 8. num. 1. cum sequentibus, & vtrumq; probat Doctor Molina dict. cap. 2. nu. 4. & 5. Quò fit vt in terminis nostrarum legum nempè. 17. & 44. Taur. hoc probent specificè omnes eius glossatores, nempè Cifuentes Palat. Rub. Anton. Gomez num. 15. in dict. l. 17. & cæteri omnes, vt testatur ibi Tellus nu. 17. idem Anton. Gomez in. l. 45. Taur. num. 31. & Velazquez in dict. l. 44. Taur. gloss. 11. num. 7. Petrus Peralta in. l. cum pater §. à filia. nu. 25. ff. de legat. 2. idem in. l. vnum ex familia in princip. num.

25. ff. eodem, & latè Pelaez de maioratu prima parte quæst. 29. per totam. Doctor Molina vbi supra num. 4. cum sequentibus: estque receptissima & vera sententia absque contradictione: & vt constat ex plerisque supra citatis, idem est in cæteris actibus fictis ex quibus iure transfertur possessio, vt per retentionem usufructus, visum & aspectum oculorū, vel traditionem clauium & similes actus.

26 - Idem, si maioratus vel meliorationis author profiteatur successorem in eo, vel in ea, res ibidem contentas possidere: hæc namque confessio etiam absque causa constituti, præcedente causa habili ad translationem possessionis, sicut ipsum constitutum sufficiens est, iuxta glossam sic intelligendam in. l. ab emptione verbo constituantur, quam sequitur ibi Bald. & communiter Doctores. ff. de pact. & alij plures, quos refert Tiraquel. de constit. posses. secunda parte ampliatione secunda, num. 1. cum sequentibus, & in terminis dict. l. 17. Taur. ita tenet Tellus ibi num. 24. quem sequitur Doctor Molina vbi supra num. 13. vbi nu. 14. & 15. quòd etiam melioratio, vel maioratus irreuocabilis efficitur in his bonis in quibus pater habet dominium nõ autem possessionem, & etiam in nominibus debitorum si à parente eorum bonorum cessio facta fuit in illum, qui primo loco ad maioratus vel meliorationis successionem vocatus est, vt tibi latè probat cum Tello, quem refert.

28 - Similiter per constitutum transfertur possessio, non solum præsentium, sed etiam futurorum bonorum, quando constitutum ipsum de omnibus bonis præsentibus & futuris factum fuit, vel simpliciter & absolutè appositum, vt cum communi resoluunt vbi supra. Tellus num. 21. Pelaez, Molin. num. 7. & Matienç. in dict. l. 17. Taur. gloss. 4. num. 16. & Velazquez dict. gloss. 11. nu. 8. vbi supra. & ante eos sequitur & testatur * magis cõmunè cum

cum alijs Roland. à Valle statim citadus.

29 - Quod tamen hi omnes intelligunt, non ex die constituti, sed ex momento acquisitionis, vt ex ipsis patet, & explicat optimè Roland. à Valle, consi. 79. nu. 46. lib. 1. & est communis secundum Tellum dict. num. 21.

30 - Dubium tamen difficile, sed breui expediendum superest in proposito: an huiusmodi constitutarius in specie nostra proximè dicta, possit tempore & momento acquisitionis bonorum futurorum ante acquisitionem interuerrere constitutum, dicens, se nolle acquirere possessionem illorum bonorum, illi in cuius fauorem se constituit possidere in præd. maioratu & melioratione, & sic reuocare maioratum, vel meliorationem præfatam respectu bonorum futurorū, necne? Quia in re hoc licitè fieri posse indubiū videtur ex regula illa generali

31 in materia constituti * recepta, quæ habet, Quòd is, qui se constituit nomine alterius possidere, in casibus in quibus constitutum futura etiam comprehendit, valeat tempore acquisitionis possessionis interuerrere constitutum & protestari se nolle acquirere, secundum Bald. in. l. actione. §. renunciare. ff. pro soc. & in rub. C. de contrahè. empt. nu. 22. in. 21. quæst. est * communis, vt plures citans eam sequitur testatur Tellus Fernandez in. d. l. 17. Taur. num. 23. & D. Molin. d. c. 2. num. 31. & ita ex hoc fundamento in nostris terminis maioratus vel meliorationis, hanc partem tenent & probant Tellus Fernandez dict. nu. 23. per totum, licet tandem relinquat cogitandū, & Pelaez. d. quæst. 49. nu. 4. Sed illud affirmat Velazquez in. d. l. 44. Taur. gloss. 11. num. 12.

32 - Nihilominus tamen, quoad propositū nostræ. l. contrarium verius existimo, imò quòd faciens præd. maioratum, vel meliorationem per contractum inter viuos cum præd. clausula constituti bonorum suorum præsentium & futurorū, vel

simpliciter indefinitè, non possit etiam tempore acquisitionis præd. constitutum interuerrere, dicendo, se nolle acquirere possessionem bonorum futurorum, illi in cuius fauorem apposuerat præd. clausulam constituti in eum finem, eoq; animo, vt in illis reuocare possit præd. maioratum vel meliorationem: cum enim constitutum præd. operatum fuerit irreuocabilitatem quoad bona præsentia & futura, vt cum cõmuni resoluimus, sicq; constitutarius necessariò ex vi contractus inter viuos tenebatur acquirere, nec possit in præiudicium iuris tertio acquiriti renunciare futuræ possessioni acquirendi ad finem reuocandi maioratum, vel meliorationem irreuocabilem iam effectam per appositionem præd. clausulæ constituti, vt omnes fatentur; consequitur minimè posse reuocare præd. dispositionem, etiam quo ad bona futura; vt in terminis constituti tenuit aduersus communem præcedentem Salic. & alij plures relati per Tellum vbi supra. nu. 22. Sed quia * communis opinio in hoc est in contrarium, vt videmus, ideò secundo præd. mea sententia contra Tellum & sequaces probatur satis efficaciter ex eo, quòd etsi præd. * communis sententia modò relata vera sit & tenenda: ita tamen intelligenda est & procedit, quando de sola possessionis acquisitione agitur: secus autem quando de solo iure reuocandi tractatur: tunc namque cum à principio melioratio, vel maioratus institutio irreuocabilis effecta fuerit, non conceditur facultas eius conditori illam reuocandi, quamuis ex postfacto possessionem interuertat, vt ex supra adductis probatur: & ita in terminis hanc secundam opinionem voluit ac latè probauit Anton. Gomez in dict. l. 17. Tauri, num. 11. & 12. cuius opinio in hoc amplectenda est, reiecta opinione Telli contraria secundum Molin. qui hanc probat, dict. cap. 2. num. 31. & Matienç. in dict. l. 17. Taur. gloss. 4.

num. 11. dicentem immeritò carpi Anto. Gom. dict. num. 11. 12. & 13. à Tello Fernandez ibidem. Hæc tamen omnia dicta in constituto non inducunt ad credendum dict. l. 17. & 44. Taur. præcisè loquutas fuisse de traditione, quæ per constitutum fit, vel alium actum fictum, prout existimabat Tellus supra relatus, & minus benè. Quinimò proprius intelligendæ sunt loqui de actu vero traditionis, tamen adhuc idem operetur traditio per actus fictos inducta, ut modò differuimus.

34 † Ex præcedentibus infertur, quid dicendum sit, quando possessio tradita meliorationis vel maioratus expressè restricta & limitata fuit in bonis præsentibus, quia pater meliorauit filium in tertio bonorum per contractum inter viuos: vel maioratum fecit & verè vel fictè tradidit sibi possessionem illius tertij vel maioratus in bonis præsentibus, quia per actum verum misit filium in possessione cuiuslibet rei pro tertia parte vel per actum fictum transiit possessione constituendo se possidere nomine filij bona præsentia, vel alio quolibet modo, posteaq; acquisiuit alia plura bona in quibus censetur etiam facta melioratio, vel institutio maioratus, an saltem in hac specie respectu futurorum bonorum, quorum non fuit tradita possessio verè vel fictè, sed ad bona præsentia tantum restricta, reuocari possit melioratio prædicta vel maioratus? Videtur enim prima facie id fieri licitè posse ex mente constituentis, cum traditio possessionis fuerit restricta ad bona præsentia tantum: quod voluit Tellus in dict. l. 17. Taur. num. 23. in versic. & à fortiori. Rursus videtur adhuc in hac specie quòd nullo modo possit reuocari etiam quoad bona futura: ex eo enim quòd melioratio est perfecta & irreuocabilis. Similiter & maioratus respectu præsentium, est etiam irreuocabilis respectu futurorum cū ad illa

extendatur cum sua natura & qualitate, ut tenet pro firmaveritate reputans nouum & subtile Anton. Gomez in dict. l. 17. Taur. nu. 13. licet eum in hoc improbet Tellus Fernandez dict. num. 23. sed immeritò illum carpit secūdum Matieç. ibi glos. 4. nu. 11. in fine.

35 † Sed vera in hoc resolutio & concordia sumi potest ex supra differtis, nempe ut hæc vltima opinio Anton. Gomez vera sit & procedat, quando eo animo traditio vel constitutum respectu bonorum præsentium adiectum fuit, ut donatio irreuocabilis efficeretur in omnibus: idq; ex verbis meliorationis vel maioratus comprehenditur: cum enim constat id ea ratione factum fuisse ut melioratio, vel maioratus omninò irreuocabilis in omnibus efficiatur, nihil interest, vtrum possessio præsentium & futurorum, vel præsentium tantum translata fuerit, cum id non attineat ad reuocabilitatem vel irreuocabilitatem meliorationis, vel maioratus ut docuimus. Similiter etiã potest eiusdem Antonij Gomez opinio sustineri, quando facta melioratione, vel maioratu, res aliqua non taxatiuè, sed demonstratiuè pro ipsa melioratione, vel maioratu assignata fuit: eo namque casu, quamuis traditio vel constitutum solum respectu illius rei eo pacto assignatæ restrictè adiectum fuerit, nihilominus tamen sequetur naturam meliorationis suæ per qua appositum est: atque non solum operabitur irreuocabilitatem respectu illius rei, sed etiam respectu omnium aliarum rerum quæ sub ipsa melioratione continentur: extra hos verò casus opinio Telli aduersus Anton. Gomez vera erit atque admittenda. Ita verissimè meo iudicio. resoluit & cõcordat supra dictas duas opiniones contrarias D. Molin. vbi sup. num. 32. quem libenter sequor. Qui quamuis in melioratione tantum loquatur, idem tamen in maioratu censendi sunt dicturi si interrogati fuissent de eo, eadem

eadem eos compellente ratione, & ita idem in vtroq; teneo ac probò.

36 † Vltimò an in iuribus incorporalibus vel alijs rebus in quibus maioratus institutor vel meliorans non habet possessionem, possit fieri maioratus, vel melioratio irreuocabilis per constitutum? Videndus est latè id agens Doctor Molina vbi sup. d. c. 2. num. 33. cum pluribus sequentibus, vbi tres casus considerat, & in eisdem affirmatiuam partem probat contra Tellum Fernandez in dict. l. 17. Taur. num. 56.

8 *Quando fit traditio ex contractu conditionali, statim trãsfertur dominium.*

Quæst. LXV.

In easdem leges. 44. Taur. §. l. 4. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg.

Melioratio tertij facta sub conditione per cõtractum inter viuos, an efficiatur irreuocabilis statim per traditionem veram, vel fictam?

QVÆST. LXV.

SUMMARI A.

- 1 *Melioratio tertij facta sub conditione per contractum inter viuos, an efficiatur irreuocabilis statim per traditionem veram vel fictam?*
- 2 *Quod si ante aduentum conditionis, alteri donator tradiderit rem, et si postea aduenerit cõditio, præfertur secundus, etiam si in prima melioratione conditionali appositum sit constitutum: sed contra num. 3.*
- 4 *Per clausulã constituti in dispositione conditionali appositã acquiritur demum possessio conditione impleta: non tamen potest interim donatio reuocari ut in nu. 5. Quod procedit nedum inter extraneos, sed etiam in donatione facta a patre filio, nisi alteri filio donationẽ fecerit, eiq; rem tradiderit, ut in nu. 6. Limitatur quãdo constitutum est purum, licet prima dispositio sit conditionalis, ut in nu. 7. & an hæc hodie procedant in melioratione tertij in cõtractu inter viuos facta, attento iure Regio, agitur num. 9. & 10. cum sequenti.*



Værot vlteriùs circa eadem. Il. an melioratio tertij facta conditionaliter per contractum inter viuos, efficiatur irreuocabilis statim per traditionem veram vel fictam, veluti si parentes meliorauerint filium, aliumvè descendente, si Mariam duxerit in vxorem, vel si Titius sine liberis decesserit, vel alias: & constituit se eius nomine possidere, an ante euentum conditionis possit parens pœnitere & sic reuocare præd. meliorationem? Quia in re Tellus Fernandez tribus casibus & conclusionibus à se propositis se expedit in. d. l. 17. Taur. nu. 25. cum sequet. vsq; ad nu. 29. inclusiue. Primus est, quem ponit num. 27. quando traditio fuit realis; & tunc est indubium transferri possessione, ac per consequens reuocari nõ posse huiusmodi donationem vel meliorationem conditionale. Secūdus casus nu. 28. est, quando intercessit constitutum respectu bonorũ futurorum ante acquisitione in contractu conditionali, & tunc tenet non transferri possessionem, & ideò ex inde reuocari posse. Tertius casus est, nu. 29. respectu bonorum quæ tunc habebat; & tunc tenet, q̄ cesset effectus constituti ante aduetum conditionis, ac proinde

poterit interim melioratio reuocari, quã
tuncumq; constitutum appositum dona-
tioni conditionali sit purum. † Quò sit vt
si ante aduentum conditionis alteri tra-
diderit rem in præd. donatione conten-
tam, et si postea eueniat conditio, præfer-
tur secundus, iuxta opinionem pluriū Do-
ctorum quos ibi refert d. num. 25. & 29.
Hæc ille in sūma. Cui addendus est Ant.
Gomez in. l. 45. Taur. nu. 93. idem resol-
uens in venditione prima conditionali
facta cum clausula constituti similiter cō-
ditionalis, vt præferatur secundus, cui pu-
rè fuit tradita verè, vel per actum fictū.

† Ego verò quoad primū casum de tra-
ditione vera, opinionem Telli probo &
indubiam esse censeo: quoad verò cete-
ros duos casus, contra eum teneo; indi-
stinctè existimans, meliorationē sub con-
ditione, factam traditione vera, vel ficta
interueniente, reuocari non posse ante
aduentum conditionis, nec quoad bona
præsentia, nec quoad futura: quia posses-
sio cuiuslibet rei in melioratione contē-
rã, eo animo facta vel tradita vt irreuoca-
bilis melioratio efficiatur, sufficit ad irre-
uocabilitatem inducendam, non tantum
respectu præsentium, sed etiam futurorū
bonorū, vt latè resoluius sup. in quæst.
proxime præcedēti per totā. † Licet em̄
* communis sit opinio, in dispositione
conditionali per clausulam constituti in
ea appositam acquiri demum possessionem
impleta cōditione, secundū Oldrad.
confi. r. 39. nu. 6. Tiraquel. plures referen-
tem de constit. possess. 2. parte, ampliatio-
ne. r. 5. & Tellum vbi s. deniq; & Matienç.
in. d. l. 17. Taur. glos. 4. nu. 26. † nō tamen
ob id poterit melioratio interim ante
impletam conditionem reuocari, vt di-
ximus in præcedenti quæst. & prætereà
resoluit Matienç. post alios, quos citat. d.
nu. 26. † vbi nu. 27. benè probat hoc pro-
cedere, nedum inter extraneos, vt Tellum
nu. 29. existimabat, sed etiã in donatione
facta à patre filio, nisi alteri filio dona-

tionem fecerit, quia tunc si vltimo tradi-
derit meliorationem ante impletam cō-
ditionem, nō poterit fictioni retrotracti-
uæ locus esse, cum non possideat tēpore
impletæ conditionis, vt in quæst. duorum
emptorum supra memorata decidit An-
ton. Gomez in. d. l. 45. Taur. nu. 93. Hæc
Matienç. vbi s. nu. 30. qui ex his dixerat
nu. 29. omninò falli Tellum vbi s. in duo-
bus prædictis vltimis casibus. † Hoc tamē
limitat Anton. Gomez vbi s. d. nu. 93. in
verfi. aduertendum, vt verum sit ac pro-
cedat, quando prima venditio & contra-
ctus fuit conditionalis, & similiter clausu-
la constituti in eo apposita, fuit etiã con-
ditionalis: secus tñ esse credit, si venditio
ipsa fuisset conditionalis, clausula tamen
constituti fuit pura & de præsentia, quia
tunc transfertur possessio, & per conse-
quens dominium, in primum emptorem
& idè ipse debet præferri. Quādo enim
fit traditio ex contractu conditionali, sta-
tim transfertur dominium, iuxta textum
in. l. sub conditione. in fin. ff. de sol. & ibi
glos. & * communiter Doctores, & in. l.
dotis fructus, verfi. quid ergo si ante ma-
trimonium cum. l. sequenti. ff. de iur. dot.
& probat latius Anton. Gom. ibi ampliã
ex dictis iuribus vltimo loco allegatis, vt
procedat etiam in dubio, quòd videatur
tradita possessio purè & non conditio-
naliter, licet contractus sit conditionalis,
nisi expressè fiat traditio sub cōditione.
Quæ limitatio Antonij Gom. verior mi-
hi videtur & tenenda; tamen si Ripa, & cū
eo Tellus Fernand. d. nu. 29. & idem Rip.
resp. 8. aliàs. 142. de donat. fo. 83. expressè
in ea specie contrarium teneant.

Hæc tamen dicta doctorum in princi-
pali opinione supra dicta, nempe in ven-
ditione conditionali facta alicui cū clau-
sula constituti conditionalis, vel etiam
puri, iuxta opinionem Ripæ, & Telli: &
altera; interim pendente conditione pri-
mã, facta purè secundo cū traditione, vt
pferatur primo: † vera esse credo & rectè
proce-

procedere posse, attento iure communi
per supradicta: attamen quatenus attinet
ad meliorationem tertij in contractu in-
ter vivos factã, iure nostro Regio atten-
to, quo ex traditione vnus rei ex pluri-
bus in ea contentis efficitur irreuocabi-
lis, quoad cæteras omnes, non solū præ-
sentes, sed etiam futuras, quando traditio
eo animo fit, vt prædicta irreuocabilitas
inducatur, vt latè superque probauimus
in quæst. proximè præcedenti, credo rectè
applicari nec procedere posse. Cum
enim leges nostræ in hoc non ita confi-
derent acquisitionem possessionis sicut
animum nō reuocandi donationem, qui
colligitur, quando idè rei vnus vel plu-
rium fit traditio, eo animo vt irreuo-
cabilitas inducatur, consequens est, vt li-
cet possessio ex constituto conditionali
statim non transeat, quousq; conditio im-
pletur, vt habet communis præfata mo-
dò relata sententia, cum hîc nō agatur de
sola possessionis acquisitione, sed de so-
lo iure reuocandi, cum à principio melio-
ratio per clausulam constituti irreuoca-
bilis facta fuerit ex animo constituentis
se alterius nomine possidere, licet con-
ditionaliter, non possit vltèrius reuoca-
ri, nec quoad bona præsentia, nec quoad
futura; licet possessio non fuerit acqui-
sita nisi impleta demum conditione: vt
eadem ratione in simili idem resolui-
mus in quæst. præcedenti. † Quò sit vt cū
statim melioratio prædicta effecta sit irre-
uocabilis, etiam si postea alteri filio ea-
dem melioratio, vel alia fiat, prima sit
præferenda secundæ in nostra specie pe-
culiari ratione prædicta considerata: li-
cet in alijs casibus aliud sit dicendum per
prædicta. Aliàs enim si semel effecta me-
lioratione irreuocabili liceret parenti
eidem, alteri filio eandem, vel similem
meliorationem facere, sequeretur inde,
non esse irreuocabilem primã, quando-
quidem secunda præfertur: si igitur pri-
ma est irreuocabilis, secunda non valet,

Consequitur ergo non solū priorē esse
irreuocabilem, sed & necessariò secun-
dam non valere, licet traditio intercedat.
Nec em̄ hîc materia retrotractionis cō-
uenit, nempe quòd locum à iure non
habeat, quando extremum à quo non est
habile. Sed quòd prædiximus de animo
non reuocandi, astringit, quando fit tra-
ditio vera vel ficta, vt irreuocabilitas in-
ducatur.

† Matienç. † ergo. quamuis veritatem
attigerit, dū tenet in præfata specie, me-
liorationem conditionalem per apposi-
tionem constituti effici irreuocabilem:
nondum tamen ad eam peruenit nec in
vi rationis prædictæ permansit atq; per-
sistit, dū postea tenuit, secus esse si in no-
stra eadem specie ante impletam condi-
tionem pater alteri filio meliorationem
postea fecerit, eidemq; tradiderit melio-
rationem, existimans tunc temporis fi-
ctioni retrotractiuæ locum nō esse, cum
non possideat tempore impletæ condi-
tionis, vt in quæst. duorum emptorum
supra memorata decidit Anton. Gomez
vbi sup. Hæc Matienç. Sed fallitur, dū af-
similat nostram quæstionem, quæstioni
de duobus emptoribus prædictis: in hac
enim possessio est quæ qualificat titu-
lum, iuxta. l. quoties. cum materia. C. de
reivdicat. in illa verò (hoc est in no-
stra quæstione) de per se principaliter nō
attenditur, sed tantum traditio vera vel
ficta eo animo facta, vt irreuocabilitas
inducatur. Cum igitur hoc interueniat,
nihil interest, quòd secunda melioratio
cum traditione fiat alteri filio, vt non se-
mel diximus: & ita resideo in hac senten-
tia contra Tellum in suis duobus vltimis
casibus, & etiam contra Matienç. in
sua limitatione, per prædictas:
saluo in omnibus iudicio
rectius sentien-
tium.

QVÆST. LXVI.

S V M M A R I A.

- 1 L. 40. Tauri, hodie. l. 5. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg. dum agit de transversalibus, an de his solis transversalibus ultimi possessoris, qui à primo institutore descendunt, intelligatur, vel etiam de his, qui ab eo non descendunt? & numeris sequentibus referuntur opiniones diuersæ, sed num. 13. cum sequentibus illa probatur quòd procedat in utrisque.
- 2 Post filios fratrum iure communi locus non est representationi quoad successionem transversalium.
- 3 Filius nunquam intrat locum patris, dum agitur de successione aliorum transversalium, quàm patris primi, etiam si ageretur de successione patris magni.
- 4 In successione transversalium nõ est admittenda prerogatiua proximioris & primogenituræ per representationem, sed contra num. 30.
- 5 Representatio in successione primogenitorum admittenda non est, quoties ultimus possessor transversalis est: sed contra numeris sequentibus.
- 6 Primogenitura non habet locum cum succeditur fratri, sed cum patri succedendum est, sed contra nu. 24. cum sequentibus.
- 7 Proximitas in successione primogenitorum ultimi possessoris consideranda est, non verò primi testa-

toris, iuxta veriore & communem sententiam: licet contraria huiusmodi etiam appelletur, vt in nu. 8. in descendantibus autem ultimi possessoris indubiè procedit prior opinio, vt in num. 9. præterquam si à familia primi institutoris non procedant, vt in num. 10.

11 Proximitas ultimi possessoris maioratus decedentis absque descendantibus attendenda est, non verò primi fundatoris, dummodo ex familia eiusdem transversalis proximior ultimi possessoris sit.

12 Nepos ex fratre minori præfertur in successione maioratus pronepoti ex fratre maiori, utpote remotiori: sed contra num. 31.

13 In maioratibus succeditur primo institutori, non verò ultimo possessori.

15 Descendentes in successione maioratus in infinitum ex representatione admittuntur & num. 24. ubi idem in collateralibus.

16 Lex. 40. Taur. circa representationem in primogenitorum successione, non est iuris communis correctoria, sed potius iuxta ipsorum naturam, quæ est vt in eis succedat primogenitus, &c.

17 Inclusio primogeniti omnes alias lineas excludit, quousque omnes ex prima linea deficient.

18 Primogenitus nascendo se inclusit, & ideò excludit perpetuo secundogenitum.

19 Filius primogenitus efficit primum caput in linea descendantium, secundogenitus autem secundum, &c. idem

idem est in collateralibus primi testatoris, vt in num. 20.

21 Non gradus, sed tantum persona parentis quoad qualitatem primogenituræ representatur, &c.

22 Vocationes maioratus nõ restringuntur, sed omnes agnatos, & cognatos, usque ad milleimum gradum comprehendere debent.

23 Representatio in terminis. d. l. 40. Tauri non est coarctanda ad fratres, fratrumq; filios, sed ad omnes primogenitos protrahenda.

25 Verbum, Semper, in maioratum successionem perpetuò, & omni tempore intelligendum est.

26 Appellatione descendantium, omnes descendentes in infinitum comprehenduntur.

27 Vnusquisq; natus ex patre primogenito admittendus est ad successionem maioratus, solùm ex qualitate primogenituræ parentis in eo representata, atque subrogata.

28 Natura relationis simpliciter, atq; absolute prolata est, vt omnia ea ad quæ potest fieri relatio, absque aliqua restrictione comprehendat.

29 Filius fratris secundogeniti, atq; præmortui admittendus est ad successionem maioratus, mortuo fratre ultimo possessore sine liberis, excluso fratre tertio genito, eodemque patre.

32 Filius fratris secundogeniti præmortui præfertur in successione maioratus fratri minori ultimi possessoris maioratus decedentis absq; liberis.

34 Iura libertorum ad heredes iure hereditario non transeunt: quod pro-

cedit in alijs successioneibus, & relictis, quàm in successione maioratus, vt in num. 35.

36 Verba illa, Succedat proximior, in materia representationem admittente, prout est maioratus, representationem non excludunt.

37 L. si libertus præterito. §. 1. ff. de bonis libertorum. rationes plures specialitatis habet.

Quæst. LXVI.

In l. 40. Taur. hodie. l. 5. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg.

L. 5. tit. 7. lib. 5. nou. Collec. Reg. dum agit de transversalibus, an de his solis transversalibus ultimi possessoris, qui à primo institutore descendunt intelligatur, vel etiam de ijs, qui ab eo non descendunt?



Vero. Hac l. 5. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg. cauetur, qd in successione maioratus, quando agitur de successione, tam ascendentium, quàm collateralium, nepos ultimi possessoris ex filio maiori prædefuncto representet personam sui patris, sicq; præferatur patruo secundo, vel tertio, aut deinceps genito. * De quibus transversalibus lex hæc intelligatur, an de his solis transversalibus ultimi possessoris, qui à primo institutore descendunt, vel etiam de his, qui ab eo non descendunt? Quæstio est profecto difficillima,

ficillima, sæpeque in praxi contingens, & ideo egens decisione Regia.

In primis videtur, minimè nostram hanc. l. esse intelligendam de transuersalibus vltimi possessoris maioratus, qui à primo institutore, non descendunt: & hoc primò, quia lex Regia in extensione repræsentationis, quam facit ad transuersales, absque aliqua restrictione est correctoria iuris cõmunis, ideoque ad casus, quibus ipsum minus lèdat, restringenda est. Antecedens probatur.

- † Quia post filios fratrum iure communi locus non est repræsentationi, quoad successionem transuersalium, vt in auth. de hæred. ab intestat. ven. §. siue neque. collat. 9. & ibi Bar. in primo notabil. tex. in auth. post fratres la secunda. C. de legit. hæred. & ibi Bart. Cyn. Alb. & * communiter Doctores, Anton. Gom. plures allegans in. l. 8. Taur. num. 18. vbi refert casum in * praxi contingentem, & Doctor Couarruu. in practic. quæst. cap. 38. num. 4. cum sequent. sequitur plurimos congerens, & dicens ita * communiter intelligi, Tiber. Decianus respons. 1. numer. 363. cum sequentibus, & num. 398. volum. 1. † Resoluens ex eisdem, quòd dum tractatur de successione cæterorũ omnium transuersalium, etiamsi ageretur de successione patris magni, numquam filius intrat locum patris: & iterum consil. 28. num. 7. cum sequent. volum. 1. Et inquit idem Decianus, consil. 44. num. 49. lib. 2. esse * communem conclusionem scribentium, & consulentium, quòd ad successionem patris magni filius, aut nepos non intrat locum patris, nec illum repræsentat, vt per Decium consil. 1. per totum, & allegat plurimos idem tenentes Velazquez in. l. 40. Taur. glossa. 14. numer. 8. Eandem sententiam veram, & * communem esse profiteretur plures citans Octavian. Chacheran, consil. 72. numer. 8. nempe quòd in successione collateralium vltra patrum, seu auunculũ,

filius nũquam succedit in locum, & gradum patris prædefuncti, siue agatur de successione legali ab intestato, siue de successione ex dispositione hominis: & late Menoch. lib. 4. præsumpt. 95. num. 8. cum pluribus sequentibus: & esse communem plures citans testatur Ant. Gabr. lib. 4. cõmun. opin. in tit. de success. ab intestat. concl. 1. num. 13.

- † Secundò pro eadem parte facit opinio Antonij de Butrio consil. 47. asserentis in successione transuersalium, non esse admittendam prærogatiuam proximioris, & primogenituræ per repræsentationem: agit enim ibi in ea specie, qua vltimus possessor transuersalis erat, & à transuersali successio habuit originem: idem affirmat Matth. de Afflict. in cap. omnes filij. num. 12. si de feud. fuerit cõtrouers. & c. † dicens, in successione primogenitorum non esse admittendam repræsentationem, quoties vltimus possessor transuersalis est. Sic etiam secũd. Andream de Yfern. in constit. Neapolit. tit. 24. lib. 3. † primogenitura non habet locum quando succeditur fratri: sed cum patri succedendum est.

- Tertiò eadẽ opinio ad præfatam. l. 40. Taur. deducitur ex eademmet. l. ibi, *Pero auuen la succession de los mayorazgos a los transuersales.* Cum enim proximitas in proposito vltimi possessoris consideranda sit, non verò primi testatoris, iuxta veriore, & communem sententiam, quam resoluit Roland. à Valle: conf. 100. per totum lib. 1. quam etiam veriore esse dixit Socin. in. l. si cognatis. nu. 40. ff. de rebus dub. & in. l. hæredes mei. §. cum ita. nu. 21. ad Trebell. sequitur etiã, & profitetur eam esse * communem Gozadin. consil. 4. nu. 41. Socin. Iuh. consil. 126. nu. 36. lib. 1. Tiraq. de retractu linag. §. 11. gloss. 1. num. 20. Alciat. consil. 480. numer. 12. & consil. 610. numer. 4. Mench. de success. creat. §. 26. num. 11. Julius Clarus. lib. 3. recept. sent. §. testamẽtum. quæst. 76. circa fin.

- fin. in versic. sed hinc occurrit pulchra quæstio, & c. dicens, non esse ab ea recedendum * in iudicando & consulendo: sicq; * communiter intelligitur ac * praticari solet, vt eam sequutus plures citans testatur D. Molin. lib. 1. de Hispan. primogen. cap. 6. num. 47. idem lib. 3. c. 9. in princip. ante num. 1. † tametsi contrariam sententiam in hoc; imò q̄ proximitas primi testatoris, nõ verò vltimi possessoris attendenda sit, probauerint Peralt. num. 22. in. l. cum ita legatur. §. in fideicommissio. ff. de legat. 2. & Rip. in. l. filius famul. §. diui. nu. 31. ff. de legat. 1. & in. l. ex factio in princip. nu. 6. ff. ad Trebe. Anton. Rub. consil. 126. num. 3. & * communem eam esse testatur Ioann. Dilect. de arte testand. tit. 5. cautela. 21. num. 3. Marcus Mantua consil. 126. nu. 6. & Aymõ Crauet. consil. 43. nu. 1. Veriore, & * magis communem eam sequutus appellat Thesaurus decisi. Pedem. 64. col. fin. vbi q̄ secundum eam iudicauit semel ac iterum senatus: & in fideicommissis esse veriore, atque * receptiore, eam sequutus plures allegans affirmat Menoc. consil. 124. nu. 30. vsque ad. 35. & consil. 434. num. 50. volum. 5. & consil. 442. num. 18. eodem volum. 5. eamq; in Hispanorum primogenitorum successione veriore esse profitetur Doctor Couar. in practic. quæstion. dict. c. 38. num. 1. cum sequentibus: eamq; sequuntur alij authores relati à præcedentis contrariæ sequacibus. Sed nihilominus prior præcedens, verior, * communis & tenenda est sententia, nõ p̄ vt proximitas consideranda sit in præfata specie vltimi possessoris, non verò fundatoris. † Quod in descendentes vltimi possessoris maioratus indubiè, & absque vlla difficultate procedit, vt post Couarr. vbi sup. num. 1. versic. secunda conclusio. aliud regulariter tenentem, probauit Doctor Molin. dict. lib. 3. c. 9. nu. 1. Non tamen procedit in eo qui licet vltimi possessoris proximior sit, nõ tamen

ex familia primi maioratus institutoris procedit: is namque à quocumq; alio remotiore, qui ex familia primi maioratus institutoris descendat, excluditur, vt bene probat Doctor Molina dict. c. 9. nu. 22. † Dubium tamen versatur eo solum casu, quo vltimus possessor absque descendentes decessit atque de successione maioratus contenditur inter transuersalem proximiorẽ vltimi possessoris ex familia primi institutoris, & alterũ proximiorẽ primi institutoris, remotiorẽ tamẽ vltimi possessoris? Quam rem ad vtramque partem post Roland. à Valle vbi sup. late discutit Molina lib. 3. d. cap. 9. num. 3. cum sequentibus, vbi numer. 11. cum sequentibus, adhuc in hac specie priorem sententiam probauit tantum vltimi possessoris attendendam esse, non verò primi institutoris, dummodo de ipsius familia sit proximior vltimi possessoris, ex. l. in hoc expressa in regni successione loquente, in. l. 2. tit. 14. part. 2. ibi, *Deue heredar el Reyno el mas propinquo pariente que ouiesse:* & ibi expressè notat & tenet Gregor. Lop. in glossa *el mas propinquo pariente:* & apertius idem probat. l. 9. tit. 1. partit. 2. ibi, *O alguno de los otros que son mas propinquos parientes a los Reyes al tiempo de su finamiento:* vbi Gregorius Lopez in glossa de su finamiento id ipsum adnotauit: quod communis vsus atque totius Hispaniæ observatio hucusque probauit, adeò vt de eius veritate iam dubitari nequeat, nisi testator, vel maioratus institutor aliud ordinauerit: tunc enim ipsius in hoc dispositio seruanda erit secund. Molin. dict. lib. 1. cap. 6. num. 47. & lib. 3. cap. 9. num. 20. ad fin. Eandem sententiam probauit, atque verissimã profitetur Mieres de Maior. 2. par. q. 8. per totam: vel si repugnauerit, alia coniectura mentis testatoris, à cuius voluntate totum pendet. l. in conditionibus. ff. de condit. & demõst. ita Menoch. dicto

dict. conf. 434. nu. 51. Et cum his in summa explicatus manet hic articulus satis controuersus, licet per transenam, incidenterque tactus, vtrum scilicet proximitas, in fideicommissi, vel maioratus successione ultimi, possessoris, vel primi institutoris consideranda sit. In quo, vt patet, resoluimus, proximitate ultimi possessoris, non verò primi testatoris, vel institutoris spectandam esse. Cum igitur (& nunc ad rem) hæc proximitas ultimi possessoris consideranda sit, vt prædiximus, consequens est, vt prædicta verba nostræ. l. Regiæ, *En la sucesion de los mayorazgos a los transuersales*: de his, qui ultimis possessoribus transuersales sunt, à primo tamen institutore descendentes, non autem de his qui sunt transuersales respectu institutorum, intelligi debeant.

Quartò idem intellectus ad hanc nostram. l. eademque sententia probatur ex eadem. l. 40. Taur. in prima eius parte, dum loquitur in descendentes ultimi maioratus possessoris, vt constat ibi, *Aunque el hijo mayor muera en vida del tenedor del mayorazgo*: præsupponere enim videtur, esse etiam descendentes ab institutore maioratus: ergo idem dicendum venit in secunda eiusdem. l. parte, dum probat idem esse, quando transuersalibus succeditur, vt intelligatur de transuersalibus ultimi possessoris, à primo tamen institutore descendentes: verbanamque dubia legis, vel alterius dispositionis in vna parte, declaratur ex verbis claris alterius partis, vt in. l. 1. & ibi notant scribentes. ff. de reb. dub.

12 ¶ Fit igitur ex supra dictis, quòd si aliquis in dispositione maioratæ vocauerit filios, & descendentes suos, & in eorundem defectum proximioribus sibi consanguineum, & ex defectu descendentes maioratæ debeat peruenire ad collaterales constituentis, vt in specie nostra contingit; situnc reperiatur nepos vnus fratris minoris, & alius pronepos fratris

maioris, nepos fratris minoris præferendus erit, quia proximior, per text. in. l. si libertus præterito. §. si libertus. ff. de bon. lib. non verò pronepos fratris maioris, quia non repræsentat personam patris, ex notatis per Bart. & Paul. de Castr. in dict. l. post fratres. C. de legit. hæred. Neque obstat. l. nostra. 40. Taur. quia vt prædiximus, ea procedit in descendentes à primo constituyente. Ita in terminis tenet Greg. Lopez in dict. l. 2. tit. 5. par. 2. in. glos. *El mas propinquo*, ibi, Et quid si aliquis. Eandem sententiam videtur sensisse à contrario sensu D. Anton. Gomez. in. l. 8. Taur. numer. 19. circa fin. versic. aduertendum tamen: veramque esse profiteretur Mieres de maiorat. 2. part. quæst. 6. num. 3. eosque sequi videtur nouissimè Velazquez in dict. l. 40. Taur. gloss. 14. numer. 25. cum sequent. præcipue. num. 27.

13 ¶ His tamen non obstantibus, contrarium in specie nostræ. l. tenendum est, imò quòd dum ipsa agit de repræsentatione transuersalium, non solum loquitur, & habeat locum in transuersalibus ultimi possessoris, prout prioris partis authores voluerunt, sed etiam in transuersalibus primi fundatoris, & sic in transuersalibus vtriusque, nempe fundatoris, & ultimi possessoris, vsque infinitum: id quod ex pluribus comprobatur.

Primò, quoniam lex nostræ in hoc generaliter loquitur in omnibus transuersalibus: ergo generaliter est intelligenda, iuxta iura vulgaria. Quod enim lex non distinguit, nec nos distinguere debemus. l. de pretio, cum simil. ff. de publ. in rem actione.

Secundò, quia verè, & propriè ex omni parte transuersales appellari non possunt, nisi illi, qui à primo institutore non descendunt: illi namque, qui ab illo descendunt, licet sint transuersales ultimi possessoris, non possunt ita propriè transuersales, quàm descendentes primi institutoris

tutoris appellari. Cum igitur hæc nostræ. l. Taur. generaliter, & indistinctè loquatur in transuersalibus, simpliciter, genericè, & absolutè est intelligenda: non enim est cur potius ad vnũ, quàm ad aliũ transuersalem eam restringamus.

14 Tertio hoc idem probatur ex eademmet nostræ. l. dum dicit idem seruandum esse quando transuersali succeditur: quæ verba non possunt nisi de primi maioratus institutoris transuersali intelligi: quia licet in maioratus successione proximitas (nisi aliud cauerit testator) respectu ultimi possessoris consideranda sit, vt supra resoluimus: non tamen ultimo possessori succeditur; sed primo institutori, vt in. l. cohæredi. §. cum filia, & ibi * communiter. DD. ff. de vulg. & pup. substitutione. l. vnum ex familia. in princip. & in. §. si de falcidia. & ibi * communiter. DD. ff. de leg. 2. alibi que sapissimè: ideoque dum lex nostræ dicit, *En la sucesion del mayorazgo a los transuersales*, necessariò intelligenda est de primi institutoris transuersali, cum illi, non autem ultimo possessori in primogenijs (vt prædiximus) succedatur.

Quartò eadem est ratio repræsentationis in transuersalibus fundatoris, & ultimi possessoris, quæ in transuersalibus ultimi possessoris tantum.

15 Quintò idem probatur ex æquiparatione repræsentationis facta ab eadem lege: ibi, *Lo qual no solamente proceda, &c.* in successione maioratus ascendentes, sed & transuersalibus: * sed in illis descendentes in infinitum ex repræsentatione admittuntur, vt latè probat D. Molin. dict. cap. 8. num. 5. & 6. post D. Couarruu. in pract. quæst. dict. cap. 38. num. 5. & latius infra in quæst. sequent. num. 58. & 59. Ergo & in his collaterales in infinitum ex repræsentatione admitti debent.

Sextò ex verbis eiusdem. l. ibi: *Demane- ra que siempre el hijo y sus descendientes le-*

gitimos por su orden representen, &c. Ergo cum idem in transuersalibus seruandum postea adiecerit eadem. l. dicens, *Demane- ra que siempre el hijo, y sus descendientes, &c.* consequitur, ne dum ad filios, sed etiam ad omnes descendentes transuersalium repræsentationem protrahendã esse. Nam cum in principio declarauerit lex, descendentes repræsentare personas ascendentes in perpetuum: ita & hoc ipsum admittendum erit, sine aliqua distinctione in successione transuersalium. Faciunt verba illa, *Demane- ra que*: denotant enim perpetuitatem, & similitudinem in omnibus: & cum ex illa. l. & generali consuetudine Hispaniæ detur in linea transuersalium perpetua repræsentatio, filius primogeniti, sine dubio, patruo & à fortiori amitæ præferendus erit, vt inquit Tiraq. de primogenitur. quæst. 41. num. 4. in fine.

Quibus fit, vt hanc sententiam in terminis prædictis aduersus priorem Gregorij Lop. & sequacium, verius, neruose, & latissimè probauerint in primis doctissimus Couarru. in pract. quæst. dict. cap. 38. num. 10. in vers. 3. ad intellectum. tum etiã insignis ac subtilissimi ingenij D. Emanuel Acoſta in quæst. patruj & nepot. pag. 134. vers. sexto & ultimo. quem alibi refert Velazquez in hac. l. 40. Taur. gloss. 14. nu. 24. & latissimè eos sequutus, & respondens fundamentis contrariæ opinionis pro ea adductis D. Molin. d. lib. 3. de Hispan. primog. c. 7. nu. 9. 10. & 11. & Placet Matienço in præsentis gloss. 4. nu. 4. ad fin. & eam expressè probat & sequitur Humada in. l. 2. gloss. 17. num. 7. tit. 15. partit. 2. & iterum gloss. 18. num. 2.

Ex quibus propè destituta manet opinio Gregorij Lopez vbi s. simpliciter & ex capite tenentis contrarium. Quamuis enim verum sit. d. l. 40. Taur. loqui in transuersalibus ultimi possessoris, attamen quod ijdem sint descendentes primi fundatoris, & quod in eis loquatur tantum, non verò quando

quando vtriusq; & fundatoris, & ultimi possessoris sunt transuersales, est diuina: quia id non dicit nec probat vilo modo lex nostra, sed potius contrarium, ut patet ex prædictis. Vnde opinio Gregor. tenenda non est, ut potè nimis restringens generalitatem, atq; indistinctionem (ut ita dicam) imò & rationem verâ nostræ. l. quæ in vtrisque transuersalibus loquitur & iure optimo procedit. Et ita Matienç. vbi sup. inquit præd. sententiam veram non esse quia contra verba & mentem. l. nostræ. Antonius autem Gom. in d. l. 8. Taur. num. 19. circa fin. quem supra citauimus pro Gregor. Lop. id nō tenet nec sensit: fuit enim adductus à cōtrario sensu: is autem in iuribus, non verò in opinionibus Doctorum assumendus est. Præterea Anton. Gom. nec à contrario sensu id voluit: sed tantū significauit nostram. l. 40. Taur. clarè & absq; dubio procedere, quando concurrentes sunt descendentes ultimi possessoris, licet sint transuersales fundatoris, ex hoc tamen non sentit contrarium, si sint collaterales ultimi possessoris, sed tantum innuit, non esse tunc ita clarum. Præmaximè q̄ nos agimus de transuersalibus ultimi possessoris de quibus. l. nostra loquitur, Anton. verò Gomez de descendentes, sicq; minimè loquitur ipse in nostro casu. Pelaez verò qui opinionem supradictā Gregorij contra Couarr. ex professo probauit, rem, nec eius difficultatem disseruit, aut discussit, nec rationem & mentem cōsiderauit, sed absque præuio examine eā opinionem incautè elegit contra probatissimam Didaci à Couarr. & sequacium, eandemq; verissimam, ut patet ex supra dictis, cuius rationes aduocatus ille non rami nauit, sicut nec alter Velazquez, dū probat non posse dari inter transuersales remotioris gradus ultra fratres & filios fratrum, repræsentationem, sed proximioris ultimi defuncto possessori esse admittendū: hoc enim in successio-

ne maioratum verum minimè est, ut infra in responsione ad primam rationem Gregorij Lopez ostendemus.

Non obstant modò adducta pro opinione Gregor. Lopez, & nō quidem primum, nempe quòd dict. l. 40. Taur. in hac extensione repræsentationis ultra filios fratrum, sit iuris communis correctoria, & proinde ad casus, quibus minusius cōmune lædat restringenda: * Nam respon-
 16 deo, eam in primogenitorum successione non esse iuris communis correctoriam, sed potius iuxta ipsorum naturam, quæ est ut in eis succedat primogenitus, & q̄ de primogenito in primogenitum semper transeat, ut tenet Abbas cōsi. 85. num. 3. & 5. lib. 1. & Socin. consil. 47. num. 7. vol. 3. & declarat D. Couarr. in practic. quæstionibus cap. 38. nu. 6. versic. etenim & in nu. 12. in versic. quòd si dixeris. Corneus consil. 190. num. 3. ad fin. vol. 3. Soci. consil. 51. num. 5. vol. 4. Afflictis in cap. 1. num. 77. de succes. feud. Menchac. de succes. creat. §. 27. num. 20. D. Molin. de Hispan. primog. lib. 1. c. 1. nu. 17. melius lib. 3. c. 6. nu. 26. cum sequentibus: estq; * re-
 17 ceptissima regula. † Inclusio enim primogeniti, omnes alias lineas excludit, vsquequo omnes hi deficiant, qui ex eius linea processerint, ut notat Bald. in l. cū antiquioribus. num. 11. versic. nono. C. de iur. delib. † vbi quòd primogenitus nascendo se includit, & per consequens excludit perpetuo secundogenitum, nec etiam alius ex eius linea procedens ad maioratus successione admittendus erit. Quod etiam benè declarat Paul. Castrensi. consil. 164. nu. 4. & 5. lib. 2. vbi in-
 18 quit: † quòd filius primogenitus efficit primum caput in linea descendente: secundogenitus autem secundum caput cōstituit, ut eo ordine filij ad maioratus successione admittendi sint ad instar edicti prætoris de bonorum possessione: ita ut dum aliquis ex primo capite supererit, nullus ex secundo capite in
 19 maioratu

maioratu succedere possit: quod etiam latè probauit Couarruias dict. cap. 38. num. 6. & 12. Menchaca. d. §. 27. nu. 10. & Doctor Molina lib. 3. de Hispanorum primogen. cap. 6. numer. 31. cum sequentibus. † Qui ordo non solum inter descendentes à primo testatore, sed etiam inter collaterales, eadem ratione seruandus est. Non enim repræsentatio ista regulis iuris communis subiicienda est, quibus post fratres, fratrumque filios inter trāsuerfales repræsentatio nō admittitur, ex textu in dict. authentic. post fratres. † Quia non gradus, sed tantum persona parentis, quoad qualitatem primogenituræ repræsentatur, deriuando illam de patre in filium, & de primogenito in primogenitum, ut optimè ex verbis nostræ legis, ibi: *Que representen la persona de sus padres*: deduxit atque probauit Doctor Molina dicto lib. 3. cap. 6. numer. 43. cum sequentibus. Ergo non est cur istam repræsentationem ad gradus, de quibus in dict. authentic. post fratres. restringamus: † sicut nec vocationes maioratus restringuntur, sed omnes agnatos, & cognatos, etiam in millesimo gradu existentes comprehendere debent, ut ostendit Molina libro. 1. cap. 3. numero. 14.
 23 † Sicque in terminis nostræ legis repræsentationem non esse ad fratres, fratrumq; filios coarctandam, sed ad omnes primogenitos protrahendam, censuerunt Doctores Couarruias, Acosta, Molina, & Matienço, præcitati pro hac secunda opinione principali, aduersus Gregorium Lopez, & sequaces, deducentes eam ex nostra lege, tribus in locis ponderata. Primò, ibi: *Lo qual no solamente mandamos que se platique en la succession del mayorazgo a los ascendientes: pero aun en la succession de los mayorazgos a los transuersales*. † Si enim in successione ascendente, descendentes in in-

finitū ex repræsentatione admittuntur, ut in. §. cū filius, instit. de hæreditat. quæ ab intestat. defer. tenet glossa magna in. §. multis. verb. vsque ad quintum. institut. de successione libert. quam sequitur ibi Ioannes Faber numero. 1. idem in. §. cæterum. institut. de legitim. agnat. success. Salicet. in authentic. ex successione. in fine. C. de suis & legitim. hæredib. & latè probarunt Couarruias dict. cap. 38. numer. 5. Gregorius. Lopez in. l. 3. titul. 13. part. 6. in verb. *Ningun pariente*: & Doctor Molina dict. cap. 7. numer. 5. & 6. & Velazquez in dict. l. 40. Taur. gloss. 5. numer. 3. aduersus alios, quos ibi refert numero. 2. Quorum opinionem nouissimè probat Octau. Chacher. dict. consil. 72. numer. 29. Sed pro prima sententia glossæ & sequacium est nostra lex ibi: *Estos tales descendentes del hijo mayor. Quæ verba omnes descendentes comprehendunt. Cur non idem in successione trāsuerfalium dicendum erit, cū lex nostra id quod in successione ascendente dictum erat, in successione transuersalium obseruari præcipiat. Secundò idem probatur ex lege nostra ibi: De manera que siempre el hijo mayor, y sus descendentes legitimas por su orden, representen, &c.*

† Verbum enim illud, Semper, perpetuò, & in omni tempore, atque sine aliqua præfinitione intelligendum est l. final. vbi glossa, & scribentes. ff. ad l. Pompei. de parricid. l. 1. vbi etiam per Doctores. ff. soluto matrimon. l. semper. ff. de iur. immun. Alber. in suo diction. verb. semper. Decius. consil. 38. num. 2. D. Molin. d. c. 7. num. 11. versic. 2. & plures citans Velazquez in dicta. l. 40. Tauri. gloss. 15. num. 1. Quod etiam ex natura huius verbi, *Sus descendentes*, comprehenditur: † cū appellatione descendente, omnes descendentes in infinitum comprehendantur. l. liberorū. cum siml.

ff. de verborum signific. quod adiecta dictione, semper apertius procedit. Tertiò pro eadem sententia, quòd repræsentatio, cum agitur in maioratibus de successione transuersaliù sit perpetua, & ultra fratres, fratrumque filios protrahatur, ponderatur nostra lex ibi: *El hijo y sus descendientes legitimos*: iuncto vers. *De manera, &c.* Quo fit, legem nostram nihil aduersus iura communia disponere, etiam si repræsentationem ad casus, in quibus iure communi non admittebatur, extenderit: quia cum repræsentatio, non ad gradum, sed ad solam lineam, primogenitorum, & primogenituræ qualitatem concesserit, ut prædicebamus, constat nihil iuri communi contrarium disposuisse: cum eo iure inspecto solùm, id ipsum necessariò dicendum esset. Imò cum ex maioratus institutione omnes primogeniti, vnus post alium ex propria vocatione inuitati esse censeantur, ut diximus supra, 27 * constat vnumquemq;, qui ex patre primogenito natus fuit, solùm ex qualitate primogenituræ parentis in eo repræsentata, transfusa, atque subrogata, admittendum esse, ut ex pluribus probat, atque verum esse ostendit Doctor Couarru. dict. cap. 38. num. 6. versic. ipse verò. quem sequitur Molina. dict. lib. 3. cap. 6. nu. 52.

Nec obstat si dicatur, nostram legem, etsi repræsentationem concedat, tam ascendentium, quàm transuersalium: hoc tamen intelligendum sit secundùm ipsiusmet repræsentationis naturam: imò illam in terminis iuris communis relinquendo, ut scilicet in descendentibus in infinitum protrahatur; in transuersalibus verò, filios fratrum non excedat. Respondemus namque, id quidem posse dici, si lex nostra dixisset: *La qual representacion mandamos, &c.* at tamen non est ita, sed adiecit relatiuum

illud: *Lo qual no solamente mandamos, &c.* genericum, atque indefinitum, ut omnia præcedentia cum suis qualitatibus, & ampliationibus in transuersalibus re- 28 petita esse censerentur. † Ea namque est relationis simpliciter, atque absolute natura, ut omnia ea ad quæ potest fieri relatio, absque aliqua restrictione comprehendat. l. hæres meus. §. vxori. ff. de legatis. 3. ibi, Proculus ad omnia. l. ea tamen adiectio. ff. eodem. vbi Doctores, tradit Doctor Molina dict. c. 7. num. 11. sic respondens præd. obiectioni.

Non etiam & secundò obest, si ad prædictas ponderationes nostræ legis, supra pro veriori sententia, quam defendimus, factas, respondeatur, nempe quòd licet in successione ascendentium, & transuersalium detur personæ repræsentatio, quoad primogenituræ qualitatem in perpetuum ex natura successione maioratus, id sic accipiendum est, ut perpetuò inter fratres, & filios fratrum detur ea subrogatio, id est, quoties consobrini patrum excludere prætenderent; quasi verba illa: *De manera que siempre, &c.* ad casum hunc quando cunque contigerit, necessariò sint referenda, non verò in eum sensum accipiantur, ut inter omnes semper in infinitum admittant repræsentationem, ut apertius demonstrare videntur verba sequentia, ibi: *El hijo, y sus descendientes, &c.* Non enim perpetuitati repugnat deficere prædictam repræsentationem, cum maioratus perpetuus sit, etiam si in eo ipsa non admittatur, ut patet etiam in omnibus maioratibus, in quibus ea ab instituyente excluditur, cuius in hoc voluntas seruanda est, ut in fine dictæ nostræ legis, & tamen maioratus esse non desinunt: cum enim perpetuitas non consistat in ordine succedendi, sed etiam in vnitatem rerum maioratus:

maioratus: & sic denique repræsentati parentis personam in perpetuum; hoc propriè significat, nempe quòd de iur. repræsentatio; quoties contigerit dubitari de patrum, & nepotis prælatione inter descendentes, seu transuersales primi gradus. Hæc namque responsio, seu potius euasio; magis subtilis, atque acuta; nouaque videtur, quàm substantialis: continetque præterea non nihil diuinationis ad literam nostræ legis, quæ potius habet sensum planum, & communem, atque literalem, quem prædiximus; ex quo verius probatur nostra sententia, quàm ex altero contraria. Si enim legillatores; illum intellectum, de quo opposuimus, haberent, id clarius, apertiusq; explicarēt, dicendo nempe, ut quoties casus patrum, & nepotis succederet, ita perpetuò decideretur; ne alias ansam præberent falsò inducendi correctionem iuris communis. Verùm tamen, cum hoc ita non dixerint, sed potius repræsentationem clarè & perspicuè in successione maioratum perpetuò & indefinitè admiserint inter descendentes, & transuersales; sicut in illis, ita in istis manifesta est eorum mens, atque intentio; nempe ut perpetuitas, de qua in hac lege, potius referatur ad repræsentationem, quàm ad casus contingentiam; super illo dubio de patrum & nepotis prælatione: ut patet aperte ex verbis legis, ibi: *De manera que siempre el hijo, y sus descendientes legitimos representen la persona de sus padres.* Nec licet eam calumniari, aut aliter subtertere: quia esset plusquam oporteat sapere, ac à iusto & literali sensu, menteque legislatorum discedere per inauditum intellectum, ac ut reor incogitatum.

Denique & tertio non oberit, si dicatur, ut nonnulli autumant, legem hanc non fuisse inductam ad perpetuandam inter omnes repræsentationem: sed tantum ad clarè decidendum illam dubita-

tionem difficilem; & arduam inter patrum & nepotem, circa prælationem eorundem, de qua valde contendebatur inter authores nostræ professionis; vnde secunda pars nostræ legis, quæ ampliat priorem eius partem, eo modo intelligenda est, ut non sit correctoria iuris communis, neque inducta ad perpetuandam repræsentationem in successione transuersalium contra plurima iurisconsultorum responsa, & scribentium receptas sententias: sed principaliter, & verius ad eam concedendam inter transuersales primi gradus, declarando in hoc ius commune, ut latius hoc extendit Velazquez in dict. l. 40. glos. 14. num. 29.

Hæc enim ipsius responsio confunditur ex præcedentibus: lex nostra siquidem tam in prima parte, quàm in secunda de repræsentatione in infinitum agit: si enim in prima, ut omnes fateamur, ergo & in secunda per extensionem expressè ab ea factam, ut patet ibi: *Lo qual no solamente, &c.* & maxime iunctis illis verbis: *De manera que siempre, &c.* in quo dici non potest induci correctionem iuris communis, in successione maioratus, ut etiam probauimus. Fateamur itaq; legem nostram principaliter venisse ad decidendam quæstionem illam, controuersissimam & summe difficilem inter patrum & nepotem ex fratre in vita possessoris maioratus prædefuncto: sed simul & repræsentationem in perpetuum in successione maioratum, cum ascendentibus succeditur per descendentes, necnon & transuersalibus introduxisse, ut manifestè litera nostræ legis hoc habet, si non cauilletur.

Cætera in contrarium adducta, vel quæ adduci possunt, loquuntur in alijs successioneibus extra maioratum causam, in quibus diuersa ratio militat, ut patet: non verò in maioratum successione: † ad quam, mortuo fratre vl-

timo possessore admittendū esse filium fratris secundogeniti atque præmortui, excluso fratre tertio genito, eodemque patruo, responderunt Socin. consil. 252. per totum. lib. 2. præsertim nu. 15. vers. præsuppono etiam. & Aretin. consil. 164. & Afflict. in consil. Neapol. lib. 3. titul. 24. num. 33. refert ita respondisse plures vtriusq; iuris Doctores: sequitur etiam Tiraquel. de primogen. quæst. 41. nu. 1. & Grammatic. decis. 1. num. 30. Doctor Couar. d. cap. 38. nu. 10. vers. tertio, ibi: Nam & mortuo: dicens nihil referre, q̄ hi authores hanc opinionem probauerint, vbi maioratus habuit originem ab ascendenti: nam eorum rationes non ita restringuntur. Sed in hoc tenendum, quod primogenito deferatur iure, consuetudine, vel testamento successio: & deinde considerant Aretin. & alij personam vltimi possessoris ad coadiuandū eorum opinionem, probātes, in successione transuersalium admittendam iure communi repræsentationē. Quam sententiam manifestē probat nostra lex Regia, vt latē ibi deducit Couarru. sed quamuis eadem lex correctoria in hoc dici quoquomodo posset, adhuc restrictionem contra verba pati non posset: sed solum illam, quam verba in ea apposita paterentur: hanc autē, quam Greg. Lopez velait, minimē patitur, vt euidenter constat ex supradictis: igitur ea non est facienda: & hoc modo secundo respondemus prædictæ primæ rationi Greg. Lopez.

30 † Nec supradictis obstat opinio Antonij de Butrio. d. consil. 47. & Matth. de Afflict. d. c. omnes filij. num. 12. afferentium in successione transuersalium in primogenitis nō esse admittendam repræsentationem, quoties vltimus possessor transuersalis est: & sic contrarium eius, quod modō adduximus ex Socin. & reliquis: hoc namque vltimum falsum est, & iure Regio sublatū per nostram

legem, vt affirmat Doctor Couar. vbi supra, post Matthæum de Afflict. dicto titul. 24. numer. 23. qui etiam dubitat de conclusione Antonij vbi supra. Id verò quod ex Andrea de Ysernia supra pro contraria parte retulimus, parum facit quia vel falsum est, vel minimē conueniens legibus primogenitorum, cum ipse non vnum fratrem, sed omnes fratres admittat post fratrem vltimum possessorem.

Secunda ratio principalis pro opinione Gregor. Lopez supra adducta, ponderando verba nostræ legis, ibi: *Pero aun en la succession de los mayrazgos à los transuersales, &c.* iam est sublata in tertia ratione, adducta pro nostra hac veriori sententia, quā probamus aduersus Gregorium Lopez, cum Couarru. & cæteris præcitatis, ex qua destruitur opinio contraria.

Tertia ratio pro Grego. Lopez supra adducta nihil facit, non enim ex ea præcisē inferitur, quod descendens præmortuus vltimi possessoris, de quo ibi, non sit descendens, etiam primi institutoris: quandoquidem etiam si sit vtriusq; descendens, habebit locū decisio eiusdem legis, nempe vt nepos ex eo præferatur filio secundogenito descendenti ab vtroq; nec ab eo excludatur, vnde prima pars nostræ legis, tam ad descendentes institutoris, quam vltimi possessoris referri potest: imò etiam si ad vltimum maioratus possessorem transuersalem referenda essent tantum verba illa: *Aunque el hijo mayor, &c.* adhuc non probarent intentum contrarium, vt subtiliter, & verè considerauit D. Molin dict. cap. 7. nu. 9. vers. similiter.

31 † Ex quibus omnibus iam clarè deducitur, minimē esse veram, nec tenendam opinionem Gregor. Lopez vbi supra, dum ex præfato suo intellectu, quē assignat ad nostram legem, restringendo eam ad transuersales tantum vltimi posses-

32 possessoris maioratus, descendentes tamen à primo fundatore, infert, quod si aliquis in dispositione maioratū vocauerit filios, & descendentes suos, & in eorum defectum proximiorē consanguineum, & deficientibus descendentes, maiorā debeat peruenire ad collaterales constituentis, si tunc reperiat nepos vnus fratris minoris, & alius pronepos fratris maioris, nepos fratris minoris præferendus sit, sicque proximior, per textum in l. si libertus præterito. §. si libertus. ff. de bon. liber. non verò pronepos fratris maioris: quia non repræsentat personam patris, ex notatis per Bart. & Paul. in dict. auth. post fratres. C. de legitim. hæredib. destructo enim, & in terram proiecto fundamento domus, seu ædificij, necesse est, vt & totum ædificium corruat: sic diluto fundamento Greg. Lopez, nempe quod lex nostra Regia procedat tantum in transuersalibus vltimi possessoris, descendentes à primo constituyente, prout in primo iecimus, atque falsum esse ostendimus; consequitur, & ædificium supra id iactum corruere: sicq; supradicta sua sententia, quod in successione maioratus proximiori relicti in defectum descendentes præferatur nepos ex fratre minori, pronepoti ex fratre maiori, falsa prorsus est, & contra verba expressa nostræ legis Regiæ, quæ in omnibus transuersalibus semper & in infinitum admittit repræsentationem, vt supra latē docuimus: & idē meritò contra opinionem Gregor. Lopez præd. licet eum non referat nomine proprio, tenet expressē D. Couar. d. cap. 38. nu. 10. vers. Tertio. contendens, à theoreticis & practicis suam opinionem iure admittendam fore, fingens exemplum, † Quando vltimus possessor maioratus moritur sine liberis, relicto fratre minore, & filio fratris secundogeniti maioris iam præmortui: hoc namque

casu, sicut frater secundogenitus iam præmortuus, si viueret, obtineret primogeniū, excluso fratre tertio genito: ita & filius eiusdem fratris secundogeniti præmortui est admittendus, excluso patruo tertio genito ipsius vltimi possessoris, etiam si maioratus fuerit institutus ab aliquo ex transuersa linea. Et tandem inquit, quod licet in fideicommissis hæc opinio dubia esset: in maioratibus & primogenijs, nec dubia iure Regio videri potest, nec itidē iure communi, rationibus & autoritatibus destituta est: imò hæc opinio frequentiori Doctorum calculo, & ferè omnium gētium praxi & vsu recepta videtur. Adde ego quod non semel prædiximus, ex natura primogenitorum idem esse institutum, atq; obtentum, nempe vt de primogenito in primogenitum semper primogenium succedat, & quod transitus de linea primogeniti nō fiat ad lineam secundogeniti, & cæteras, donec omnes descendentes à prima lineā sint extincti. Quam sententiam etiam aduersus Greg. Lopez cum Couar. probarunt Emanuel Acosta, Molin. & Matienç. vbi supra.

33 Sed neque aliud fundamentum Gregorij Lopez, quo motus fuit ad tenendam suam nouam opinionem, nempe dict. l. si libertus præterito. §. si libertus. ff. de bon. lib. in maioratus successione loquitur, nec procedit, sed in ea successione, cuius qualitas est, vt in ea repræsentatio non admittatur, ex eo quod proximiori ius ipsum patronatus non iure hæreditario defertur. † Ideòque cum in his, quæ iure hæreditario nō capiuntur, repræsentatio admittenda non sit, vt latē probauit Doctor Molina dict. libro. 3. cap. 6. numer. 40. nil mirum si ipsum ius patronatus, & per consequens liberti hæreditas, quæ ab illo pendet, ad nepotem mortuo patre non transferit.

34 † Quod autem iura libertorum ad hæredes iure hæreditario nō transeant, pro-

bat textus, & ibi Bart. num. 3. & 4. Alex. num. 1. & communiter scribentes in l. si patroni. ff. ad Trebell. & alij plures: atque ita illum textum intelligit Doctor Molina dict. lib. 3. cap. 8. nu. 13. cum sequentibus: * & quod procedat in alijs dispositionibus, & relictis, quam in successione maioratus, tenet etiam Mieres de maiorat. 2. part. quæst. 9. num. 12. existimans aliud esse in successione maioratus. * At in materia representationem admittente (prout est nostra primogenitorum) nulli dubium est, quin verba illa, Succedat proximior, representationem non excludant, vt sic intelligens dict. l. si libertus præterito. §. 1. & l. tutela. §. si duo. ff. de legit. tutel. post antiquos, quos refert, testatur benè id probans Doctor Molina dict. lib. 3. cap. 8. nu. 13. & 14. quem refert & sequitur Caldas de nominat. emphiteot. quæst. 17. num. 24. fol. 187. † Præterea casus. d. l. si libertus. præterito. §. 1. specialis est, pluresque rationes specialitatis habet, vt tradit Ioan. Faber. in. §. fin. instit. de success. libert. l. si in. l. si auia. numer. 5. C. de success. edict. Tiraquelus latè de primogen. quæst. 40. num. 153. & Rolandus à Valle consil. 68. num. 51. lib. 1. & inter rationes alias specialitatis redditur vna, ne libertus admittitur representatione patronorum, cogatur plures patronos habere.

QVÆST. LXVII.

SVMARIA.

1 Representatio an locū habeat in successione maioratus, quociens in eo cauetur, vt deficientibus descendibus, succedat consanguineus proximior: vel quod in eo succedatur, salua gradus prærogatiua: vel etiam quando in eo admittitur re-

presentatio solū nepotis vltimi possessoris: & de cæteris personis succedere debentibus nihil dispositum est, quoad representationem: Difficilis quæst. in qua sunt opinionēs contrariæ: i. e. sed num. 18. cum sequentibus affirmatiua eligitur.

2 Representatio locum non habet in fideicommissis, relicto proximiori, de familia, præcipuè inter patrum, & nepotem ex primogenito natum, vt in nu. 3. sed vide nu. 52. & 54.

4 Representatio locū non habet, stante clausula vocationis filij superstitis, tempore mortis vltimi possessoris: tunc enim filius secundogenitus superstes excludit nepotem ex filio maiori prædefuncto: sed contra num. 35. & 40. cum sequentibus.

5 Representatio sublata videtur ex verbis, Salua gradus prærogatiua: sed contra num. 43. cum sequentibus. vide nu. 48. & seq.

6 Dispositio testatoris restringitur ad casum, & personam ab eo expressum, etiam in materia alias extensibili.

7 In dispositione hominis casus contingens præter ipsius ordinationem, non includitur sub eius dispositione: etsi in casu omisso maior sit ratio disponendi.

8 Testator quando facit longam dispositionem, & potest verisimiliter multos casus cogitare, tunc si de vno casu loquatur, non potest fieri extensio ad alium, etsi maior ratio disponendi adsit.

9 Casus omissus remanet sub dispositione iuris communis.

10 Suf-

10 Sufficit, negatiua substitutionem dicere, Substitutio non loquitur in hoc casu, nec hanc conditionem comprehendit: & qui contrarium dixerit, debet id probare.

11 Substitutio, quæ expressè non legitur facta in scriptura, non censetur facta à disponente.

12 Si instrumentum pro te non cauet, nec ego cantabo.

13 De persona ad personam non fit extensio, etiam ex verisimili mente: & num. 15.

14 Noua dispositio verè inducitur, propter diuersam personam.

16 In dispositione voluntaria, quod scriptum est, sequendum est, prout iacet.

17 Quando dispositio fundata est in sola voluntate, nunquam proceditur de similibus ad similia.

19 Verba illa: El pariente mas propinquo, intelligenda sunt secundum iuris dispositionem, ac subiectam materiam successionis maioratus, de qua testator loquitur: & sic per representationem, vt in nu. 24.

20 In primogenij institutione semper censetur vocata linea recta primogenitorum successiue in infinitum: & sic quilibet eorum habet propriam vocationem iure proprio, non verò in se transmissio: quod nedum procedit in linea recta descendente, vt in num. 21. Quod est præterea ex propria natura, & consuetudine succedendi in maioratibus Hispania, vt in nu. 22.

23 Sicut in descendibus testatoris,

non proximior, sed ille, qui est ex linea primogeniti præfertur: ita idem dicendum est in transuersalibus.

25 Representatio facit, vt remotior dicatur propinquior.

26 Corrumperè gradum non dicitur, qui admittitur per representationem.

27 Representatio vbi admittitur, gradus representatur, & filius in locum patris succedit.

28 Verba hæc: El mas propinquo, non habent vim excludendi representationem, non solum attento iure communi, sed etiam de consuetudine Hispania: & in num. 29. alias in nullo penè primogenio representationi locus esset, vt in num. 30.

31 Verbum, Proximus, vel propinquior, in fideicommissis non est exclusiuum representationis, alijs contradicentibus: sed num. 32. ponitur resolutio tenenda.

33 Representatio habet locum in regni & maioratus successione, ultra filios fratrum, & vsq; in infinitum, etiam inter transuersales: ampliat & declaratur num. 34.

35 Lex. 2. titulo. 15. part. 2. loquens in regni successione Hispania, locum habet in successione cuiuslibet maioratus priuati.

36 Regnum est caput omnium Hispanorum, ab eoq; cætera primogenia, tanquam à capite deriuantur.

37 Ex verbis dubijs non debet à legum sententia discedi.

38 Ad excludendā representationem requiritur dispositio expressa, aut ita

44. *Linea prima loco in primogenitorum successione consideranda est: & postmodum gradus, ut in num. 53.*
45. *Quando remotior admittitur ex representatione, non dicitur gradus corrumpi, nec alterari, sed representari.*
46. *In linea proximiori, querimus eam, qui descendit per ipsam lineam etiam ex filio maiori, ut ceteris preferatur.*
47. *Empta una linea, prius admittitur descendens ex linea sequenti, quam hi, qui sunt in ceteris lineis, etiam si sint propinquiores.*
55. *Dispositio testatoris facta in unum casum, extenditur ad omnem alium, in quo verisimiliter idem disposuisset, si de eo interrogatus fuisset: & de una persona ad aliam ex coniecturis voluntatis testatoris.*
56. *In conditionibus & substitutionibus præmaximè mens testatoris prædominatur.*
57. *Vbi constat de mente testatoris, etiam coniecturis collecta, quod voluerit filium intrare locum patris semper admittuntur posteriores in concursu.*
58. *Representatio admittitur etiã in pronepote, respectu aut: imò in omnibus alijs descendentes id locum habet, ut in num. 59. Vbi latè id declaratur.*
60. *Extensio de uno casu, vel persona, ad alium, vel aliam, locum habet, vbi ex ratione expressa, vel subintellecta id colligi potest: & num. 61.*

61. *Extensio licita est in substitutionibus de uno capite expresso per testamentum ad alium similem.*

Quæst. LXVII.

In easdem leges Regias. 40. Taur. & l. 5. tit. 7. lib. 5.

Repræsentatio an locū habeat in successione maioratus, quoties in eo cauetur, quòd succedat proximior; vel quòd in eo succedatur, salva gradus prærogatiua: vel quando solūm in eo cauetur de repræsentatione nepotis vltimi possessoris?



QVÆRO vlteriùs circa eandem. l. 40. Taur. & nostram. 5. Testator in quadã clausula fudationis maioratus præcepit, vt deficientibus descendētib; suis, maioratus perueniret ad cōsanguineū suum proximiorē: vel quòd in eo succederetur, salva gradus prærogatiua: vel fortè in repræsentatione, quam admisit, loquutus fuit, vel se restrinxit ad nepotem vltimi possessoris maioratus, ex filio eiusdem præmortuo, vt is nempe repræsentet patrē præmortuum in successione prædicti sui maioratus; & de cæteris personis, aut successoribus, descendētib; nec transuersalibus, quatenus ad repræsentationem prædictam, nihil loquutus est: an tunc temporis repræsentatio in cæteris personis locum habeat, nene?

Et in

Et in hac celebri, ac sæpe contingibili quæstione videtur dicendum, prorsus repræsentationem cessare. Primò ex dictis verbis, quòd maioratus perueniat ad proximiorē cōsanguineum: ex quibus videtur sublata repræsentatio: argum. textus in. l. si libertus præterit o. §. 1. ff. de bon. lib. qui id apertis verbis probare videtur: ex quo hanc opinionē, nempe quòd in fideicommissio relicto proximiori de familia, non sit locus repræsentationi, probarunt Angel. in. d. §. cum filius. in fine. in. l. de hæred. quæ ab intest. defer. l. af. cons. 215. col. penul. lib. 1. Decius cons. 7. nu. 8. Paris. cons. 30. num. 38. lib. 2. & consil. 37. num. 57. lib. 2. D. Couar. in. pract. quæst. cap. 38. nu. 4. vers. 3. ad intelligentiam glossæ. Doctor Acoſta plures referens in quæstione patruī & nepotis, pag. 130. Anton. Gomez in. hac. l. 40. Taur. num. 41. & nouissimè contra Molinam Humada in. l. 2. glos. 17. num. 10. tit. 15. p. 2. vbi alios eam tenentes refert, & esse * communem testatur ex Emanuele Musculo, quem sequitur & latè probat plures citans Octavianus Chacher. cons. 72. n. 10. cum sequentib; & Thesaur. Decis. Pedem. 65. nu. 1. & 2. dicens, quòd ita per senatum iudicatum fuit: & huius opinionis allegat plures authores. Menoch. lib. 4. præsumpt. 95. nu. 21. Estq; vera & recepta sentētia, inter nepotem ex primogenito natum, & patruum secundogenitum omnem cessare controuersiam, quoties concessio vocat gradum proximiorē: quia * omnes in hac specie cōcordant in fauorem patruī esse respondendum, vt plurimos referens testatur nouissimè Caldas Lusitanus in tracta. de nomin. emphiteot. q. 17. n. 24. fol. 187. pag. 3. Hanc sequitur plures allegans Franciscus Mantica de coniectur. vlti. volun. lib. 8. tit. 9. nu. 10. vbi respondet regulæ. l. 3. ff. de legat. 1. quæ habet, ea quæ tacitè insunt, si exprimantur, nihil operari. Sequitur etiã hanc

eandem sententiam Michael Grassus de success. §. fideicommissum. q. 11. nu. 9. & faciunt plura in terminis congesta per Velazquez in. d. l. 40. Taur. glo. 20. nu. 16. cum sequentib;

Quamobrem & secundo eadem sententia in nostra quæst. principali probari videtur: quia est in omnibus maioratibus nepos regulariter filiū secundogenitum excludat; at in eo maioratu, in quo similia verba apposita sunt, nempe, *Que suceda el hijo mayor que fincare bino al tiempo de la muerte del vltimo poseedor*: id locum non habet, cum qualitas primogenituræ non fuerit vltimo tempore radicata in primogenito; nec secundogenitus exclusus: imò hic verè primogenitus superstes dici potest, nò verò primogenitus prædefunctus, cum non superuixerit, vt in simili vocatione de filio superstitite facta, nepotem ad filij secundogeniti exclusionem ex repræsentatione patris admittendum non esse, sed ipsum à filio secundogenito excludendum fore, tenuit glossa in. l. qui plures. verb. ad superstitis. ff. de vulg. & pupil. & in. l. Lucius. §. Pater puèrum. verb. pertinere. ff. ad Trebell. & in. l. hæredes mei. §. Peto. verb. suscepisse. & verb. vel vni. ff. ad ad Trebel. & in. l. cum quidam. verb. hæredes eius. & in verb. notat. ff. de legat. 2. est * communis sententia, vt infinitos authores citans testatur D. Molina lib. 3. de Hispan. primogen. cap. 8. nu. 19. vers. quinto & vltimo. quam plurimis fundamentis comprobatur, verioremq; existimat, respondens contrarijs: & plurimos alios authores pro ea citans Velazquez in. d. l. 40. Taur. glo. 8. nu. 11. cum sequentib; vsq; ad fin. & ante eum eandem tener in fideicommissio relicto superstiti per substitutionem, Mantica, vbi supra nu. 5. vbi alios in id citat: & Grassus etiam vbi supra num. 10. referens Portium consil. 8. nu. 44. quem refert Bursat. consil. 41. nu. 6. dicentē crebriore & * communiore

O o 5 esse

esse hanc sententiam, sequuntur plures allegati per Menoch. vbi supr. num. 22. eamque intelligit cum alijs, nisi testator dixerit, quod superstitibus succedant, eo ordine, & modo, quo essent successuri ab intestato, vt infra dicemus. num. 40.

5 † Præterea ex dictis verbis, Salua gradus prærogatiua, videtur sublata repræsentatio, per text. in auth. defuncto. C. ad Trebell. vbi disponitur, quod quando in aliqua hæreditate succedendum est, salua gradus prærogatiua, in ea successione repræsentatio non admittitur: per quem text. hoc verum esse profitetur Paul. Castrenf. Raphael Fulg. & * communiter scribentes ibidem, nec non. & Curt. Iunior, in l. 2. num. 15. C. de success. edict. idem consil. 154. num. 9. Aymon Crauet. consil. 67. num. 5. Decius consil. 408. num. 12. cum sequent. Paris. consil. 370. nu. 57. lib. 2. D. Couarr. d. cap. 38. num. 4. versic. Quarto vbi fideicommissum. Peralt. in l. cum ita legatur. §. in fideicommissum. numer. 19. ff. de legat. 2. & hos aliosque referens D. Molin. dict. lib. 3. cap. 8. nu. 16. vbi quod hæc est proculdubio * communis scribentium sententia: & eam sequitur plures citans Matien. cap. vbi supra. num. 9. & Grassus vbi supr. num. 8. & Humada in l. 2. gloss. 17. nu. 13. tit. 15. part. 2. & refert alios plures huius opin. auctores Menoch. lib. 4. præsumpt. 95. nu. 20.

6 * Accedit etiam, quod fundator vinculi, vel maioratus loquens de repræsentatione in prædict. sua dispositione, eam tantum admittit in persona nepotis ultimi possessoris maioratus ex filio eiusdem præmortuo: ex quibus verbis restringi videtur sua dispositio ad casum formaliter expressum, etiam in materia suapate natura extensibili, vt per Bald. consil. 72. num. 2. lib. 2. Anchar. consil. 357. versic. 4. hoc probatur, cum alijs plurimis citatis à D. Molin. lib. 3. de Hispan. primog. cap. 5. num. 67. Cum ergo fundator maioratus se restrinxerit in permissio-

ne repræsentationis ad casum à se expressum, videtur quod ad alium non fit extendenda ipsius permissio, nempe ad nostrum, vbi non sumus in nepote ultimi possessoris ex filio prædefuncto: sed in transversali remotiori. † Quia in dispositione hominis casus contingens præter ipsius ordinationem non includitur sub eius dispositione, etsi in casu omissionis maior sit ratio disponendi, secundum Cyn. in l. quod favore. C. de legib. quem sequitur Anchar. consil. 356. incip. ex serie. col. 2. & Paris. consil. 63. num. 8. lib. 3. & consil. 89. num. 20. lib. 2. ita consuluit sæpe Decius, vt constat ex consil. 63. nu. 3. versic. & quia casus, & consil. 80. num. 3. ad medium, & consil. 89. num. 2. ad fin. & consil. 291. ad fin. nu. 7. & consil. 394. Aymon Crauet. consil. 161. nu. 10. Tiberius Decian. consil. 1. num. 22. lib. 1. D. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. capit. 4. num. 3. Gratus respons. 19. num. 21. lib. 2. † Vbi inquit, quod quando testator facit longam dispositionem, & potest verisimiliter multos casus cogitare, tunc si de vno casu loquatur, non potest fieri extensio ad alium, etsi maior ratio disponendi adsit: & ita etiam arguit Decius consil. 314. numer. 1. & 2. † Casus enim omissus remanet sub dispositione iuris communis. l. commodissime. ff. de lib. & posthum. l. si extraneus. ff. de condit. ob caus. l. si cum dotem. in princip. & in l. si vero. §. de viro. ff. solut. matrim. Quæ responsio procedit præsertim in materia substitutionum, prout videtur esse præsens, * in qua sufficit neganti substitutionem dicere, Non loquitur in hoc casu, nec hanc conditionem comprehendit, & qui contrarium dixerit, debet id probare, vt inquit Oldrad. consil. 21. thema tale est: quem sequitur alios allegans Tiber. Decianus dict. respons. 1. nu. 16. in 1. tom. At verò ius commune est, vt non admittatur repræsentatio ultra fratres & filios fratrum, vt prædiximus: ergo, &c.

11 † Deniq;

11 † Deniq; substitutio, quæ expressè, & specialiter non legitur facta in scriptura, non censetur facta à disponente, vt notat Ioan. Andreas in addit. ad Specul. tit. de testament. §. 1. versic. occurrit. Oldradus dict. consil. 21. Socin. Iun. consil. 180. nu. 11. lib. 2. Ias. consil. 41. nu. 7. lib. 1. † Hinc dixit eleganter Bald. in cap. venerabile de elect. si instrumentum pro te non caret, neq; ego cantabo. † Similiter de persona ad personam non fit extensio etiã ex verisimili mente, secundum doctrinã Arretini in l. Gallus. §. & quid si tantum. nu. 18. versic. 2. adde. ff. de lib. & posthum. quæ est magis communis, vt per Tiraquel. in l. si vnquam. verb. libertis. num. 23. & 24. & 44. C. de reuo. donat. Riminald. consil. 224. nu. 27. Cephal. consil. 269. & consil. 210. nu. 49. lib. 2. Quicquid contrarium dixerit Angel. in dict. §. & quid si tantum, & Ias. consil. 148. col. 3. in versic. 4. fallit.

14 lib. 1. † Verè enim propter diuersam personam inducitur noua dispositio: & tunc non sufficit testatorem aliquid velle, nisi disponat, argumento. l. quidam cum filium. ff. de hæred. instit. Decius consil. 95. col. fin. & consil. 287. num. 7. † Et ideò de persona ad personam, non fit extensio, etiam ex verisimili mente, iuxta supra citatos, & late per Hyppolitum, singul. 499.

16 Ias. in l. cum res. nu. 20. ff. de legat. 1. † In dispositione enim voluntaria, quod scriptum est, sequèdum est, prout iacet, nec curamus de eadem, vel maiori ratione: sunt enim hominum variæ voluntates, vt in l. quia poterat. ff. ad Trebell. atque ideò non alia querèda est ratio, quã quod ita placuerit, vt notat Alciat. consil. 525. nu. 7. Syluan. consil. 64. num. 23. lib. 2. tradit Barr. in dict. l. Gallus. §. Et quid si tantum. nu. 4. vbi asserit, quod in dispositionibus voluntarijs, quæ à mera voluntate dependent, nunquam fit extensio: quem sequuntur DD. ibi. Et inquit ex hoc Curt. senior consil. 63. quod quando dispositio est voluntaria, non est curandum de

ratione: quod consilium dixit optimum Paris. consil. 87. num. 47. lib. 2. Gratus consil. 19. nu. 22. lib. 2. idem Paris. consil. 63. nu. 11. lib. 3. & consil. 89. nu. 19. lib. 2. † Similiter asserit Bald. in l. 3. nu. 4. C. de iur. dot. quod quando dispositio est fundata in sola voluntate, nunquam proceditur de similibus ad similia, quem refert & sequitur Felin. in cap. translato. numer. 10. de constit.

18 † His nihilo secius non obstantibus, prout verè non obstant, contrarium est tenendum tamquam verius in specie nostræ quæstionis principalis, etiam stante in institutione maioratus qualibet prædictarum clausula, imò quod in successione maioratus adhuc habeat locum repræsentatio semper, & in infinitum: iuxta formam nostræ. l. siue quando agatur de succedendo ascendentibus, siue transversalibus, nisi testator contrarium disposuerit, præmaximè si in præd. foundatione ex alijs clausulis colligi possit, testatorem voluisse, repræsentationem in omnibus personis locum habere: & quidem quoad primum probatur.

19 † Quia verba illa, *El pariente mio más propinquo, &c.* intelligenda sunt secundum iuris dispositionem, ac subiectam materiam successionis maioratus, de qua testator loquitur: argumento. l. si vno. cum simil. ff. locat. id est, obseruata primum linea primogenitorum, vt expressè primò cauit idè testator in vocatione præcedente suorum, vel alterius descendendum: quam eandem formam præcipit, aut præcepisse censendus est obseruari in transversalibus: & iuxta eam, statim proximiorum præferendum esse statuit: itaque hæc proximitas regulatur, vel regulari debet à forma præcedenti data ab eodem testatore in descendentibus, atq; ita ab ea qualificatur. † In primogenij namq; institutione semper censetur vocata linea recta primogenitorum successiue in infinitum de primogenito in primogenito.

mogenitum ex propria vocatione, ac si vnicuique eorum nominatim, atque specificè facta fuisset vnaqueque; donatio, substitutio, legatum, seu prelegatum, ideoque absque aliqua restitutione quilibet vocatus consequitur dominium eodem instanti, ac momento, quo purificatur conditio, vel venit dies vocationis ex propria persona, sublato de medio præcedenti possessore: non autem ex iure ab eodem sibi transmissio, ut eleganter declarat Abb. consil. 85. numer. 3. versic. 2. numer. 5. lib. 1. & Paul. Castrensis, in l. si pecuniam. in princip. numer. 11. ff. de condict. ob caus. & in consil. 164. numer. 19. 20. & 21. cum sequent. lib. 2. Andreas de Ysernia in cap. imperialem. §. Præterea ducatus. numer. 4. de prohib. feud. alien. per Federic. ubi optimè declarat: Præposit. in cap. 1. nu. 10. ad fin. de feudo March. Roderic. Suarez in l. quoniam in prioribus. in. 8. quæst. numer. 6. C. de inoffic. testam. Decius consil. 498. numer. 19. Parisius consil. 65. numer. 17. lib. 3. Sylvan. consil. 15. lib. 2. Tiraquel. de primogenitura. quæstione. 40. numer. 108. cum pluribus sequentibus. & probat latè eos, aliosque referens D. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. cap. 1. numer. 17. cum sequentibus.

21 † Quod ne dum procedit in linea recta descendendum, sed etiam in linea transversalium ex quibus in vocatione primogeniti, non solum filius primogenitus, sed etiam nepos, & omnes primogeniti ex eo descendentes in perpetuum vocati esse intelliguntur, secund. Abbdict. consil. 85. numer. 3. & 5. lib. 1. Paul. Castrensis. dict. consil. 164. numer. 4. cum sequent. Deci. dict. consil. 498. nu. 19. Paris. consil. 72. numer. 102. & 103. & 107. lib. 4. Socin. Iunior. consil. 108. numer. 2. lib. 2. Tiraquel. dict. quæst. 40. numer. 165. Palat. Rub. in repet. rubric. de donat. inter vir. & vx. §. 69. numer. 21. D. Couarruu. in pract. quæst. cap. 38. numer. 6. & 7. D. Molin. lib. 3. de Hispan. primog. c. 6. nu. 29.

22 † Est præterea hoc ex propria natura, & consuetudine succedendi in maioratibus Hispaniæ, ut in l. 2. tit. 15. part. 2. & in nostra hac. l. Taur. D. Molin. lib. 1. cap. 6. numer. 18. 24. & 25. & cap. 4. numer. 14. cum sequent. & numer. 39. post. D. del Castillo in l. 46. Taur. col. 2. versic. Item quia Burgos de Paz Iunior. quæstion. 2. numer. 83. & 102. Non aliter igitur iuxta prædicta transversalis consanguineus in defectum descendendum admittendus erit, quam si ex linea primogeniti descendat, nisi ipsa iam penitus extincta, tunc verò ex linea secundò, vel tertio geniti respectuè proximior erit admittendus. † Sicut enim in descendentibus testatoris, non proximior, sed ille, qui est ex linea primogeniti præfertur illi, qui ex linea secundogeniti, vel ulterius descendit: ita & eodem modo in transversalibus eiusdem idem dicendum est omnino.

24 † Secundò eadem nostra sententia cõprobat, quoniam proximitas hæc, de qua testator loquitur, considerari debet per repræsentationem: ita quòd prædicta verba, *El pariente mio mas propinquo*: intelligantur secundum. II. Regias & iuris dispositionem, ut in maioratum successione decisum, & præceptum extat, tam inter descendentes, quam inter transversales perpetuò, & in infinitum, ut diximus. † Repræsentatio enim facit, ut remotior dicatur propinquior, secundum Paris. consil. 36. numer. 8. lib. 2. † Et qui admittitur per repræsentationem, non dicitur corrumpere gradum, ut eleganter considerat Bal. in l. 1. numer. 7. C. de secund. nupt. Sequitur plures referens Tiberius Decianus consil. 55. numer. 45. volum. 3. & nouissimè Velazquez in hac. l. 40. Taur. glossa 17. numer. 2. † Et ubi repræsentatio admittitur, gradus repræsentatur, & filius in locum patris succedit. §. cum filius. institutis. de hæreditatibus. quæ ab

ab intestat. de her. & in l. 3. ad fin. tit. 13. p. 6. ibi: *Fincaren en lugar de padre*: Velazquez ubi supra nu. 1. nepotesque dicuntur esse in eodem gradu, in quo erat pater eorum defunctus, quem repræsentant: & sic in æquali cum patruo, non autem in remotiori: non enim corrumpitur gradus patris, sed repræsentatur: nec pater dicitur extinctus, seu non extare, cum ad sint eius gradus ingredientès, ipsique nepotes patri in successione adæquatur: & ideo ex persona patris, tanquam illum repræsentantes succedunt: ut omnia hæc latè probat cum alijs Vincen. Hondedei dict. consil. 70. nu. 48. cum sequentibus.

28 † Tertio & principaliter, quia verba hæc: *El mas propinquo*, non habent vim excludendi repræsentationem, non solum attentò iure communi, sed etiam de consuetudine Hispaniæ. Iure communi probat Bald. consil. 488. casus talis est. Vol. 3. sequitur Alex. consil. 88. nu. 2. vers. præterea reperio: & consil. 26. nu. 23. vol. 3. Ias. consil. 139. col. penul. vers. 4. in terminis. vol. 4. Dec. in l. 1. in. 14. notab. C. de secund. nupt. & consil. 484. col. 2. vers. & ex hoc colligitur, & consil. 527. col. 1. & consil. 553. col. 1. prout eos refert & sequitur Tiber. Decian. respon. 80. & 81. lib. 1. & respon. 56. nu. 3. & 4. & respon. 100. num. 8. & 9. lib. 3. & nouissimè eam sequitur plures referens, probat ac defendit, dicens veriorè esse contra alios plures Velazquez in d. l. 40. Taur. glossa 20. nu. 21. cum sequentibus. ubi nu. 27. cum sequentibus. id ampliat, ut procedat etiam si maioratus institutor proximiores suos vocauerit: & numer. 29. etiam si vocauerit proximiores in gradu. Sed & sunt alij huius opinionis authores, quos citat Mantica ubi supra dict. num. 10. quamvis ipse, ut prædiximus, priorè opinionem teneat: sed hanc sequitur & latè probat plures referens Menochius consil. 357. num. 27. lib. 4. & in dict. lib. 4. præsumpt. 95. numer. 21.

29 Consuetudine autem Hispaniæ probatur: quia ut plurimum communiter omnes fundatores maioratum in defectum suorum descendendum solent vocare consanguineum propinquiorem: neque enim aliud est verbum, quo uti possunt: quia non debebant vocare remotiorem: ergo verbum illud: *El mas propinquo*, non fuit appositum gratia excludendi repræsentationem, sed ut ostenderet institutor, in defectu descendendum admittendum esse transversalem proximiorè, iuxta naturam primogenitorum, in quibus tam sui natura, quam ex iuris dispositione proximior succedit, observando regulam repræsentationis, ut in l. 2. tit. 15. part. 2. & in hac nostra lege Regia: & in terminis in primogenitis Hispaniæ ita tenet, ac constanter docet Doctor Molina dict. libro. 3. cap. 8. numer. 11. in versic. hæc autem opinio: † Si enim ex supradictis verbis repræsentatio in primogenitorum successione excluderetur, nullum penè esset primogenitum, in cuius successione repræsentationi locus esset, cum propè in omnibus ea verba apponi solita sint: quod satis nostræ legi Regiæ: verbis, & menti repugnaret: idem voluit Pelæz de maiorat. 2. part. quæst. 9. numer. 12.

31 † Quinimò & in fideicommissis, verbum hoc: *Proximo, o mas propinquo*, non est exclusivum repræsentationis, ut probat glossa in l. cum ita legatur. §. in fideicommissis. verb. proximo. ff. de legatis. 2. ubi glossa relata ad textum inquit: Quòd quando hi, qui proximo gradu procreati sunt, ad fideicommissum vocantur, proculdubio admittitur repræsentatio: non obstantibus verbis: *Proximo, o mas propinquo*: quæ glossa est communiter approbata, ut omnes ibi fatentur, & latè Doctor Molina dicto lib. 3. cap. 7. numer. 20. & cap. 8. numer. 12. ubi eleganter respondet his, quæ in

contrarium adducuntur: & quod inter hæc verba, Proximos, & proximus, nihil distat in proposito, ut ibi bene probat post alios, quos refert, eadem glossæ opinionem defendit, & dicit veriorum plures citans Velazquez in l. 40. Tauri, glossa. 2. numer. 31. 32. & 37. cum sequentibus, estque verior & * magis communis, & tenenda * in iudicando, & consulendo, ut testantur plurimi relati per Mantia. vbi supr. numer. 1. ibi in versic. & hæc, inquit, quod hæc sententia, tunc maxime procedit, quando testator substituit descendentes in stirpes, & non in capita, nisi ex alijs coniecturis contraria voluntas testatoris colligatur, iuxta Doctores, quos ibi in utrumque citat: idem affirmat Grassus vbi supr. numer. 1. qui numer. 7. ponit, & sequitur dict. limitationem Mantia: & licet Baldus in dict. §. in fideicommissio, & magis communis opinio Doctorum cum eo teneat contra præd. gl. existimantes in fideicommissio relicto proximo, vel proximiori de familia, locum non esse representationi, ac proinde præd. gloss. contrarium tenentem communiter reprobari, affirmat Tiber. Decian. consil. 1. numer. 358. cum sequentibus plures allegans, & Velazquez vbi supr. numer. 35. & 36. plurimos citans, & plurimi relati à Mantia. vbi supr. dict. numer. 1. versic. contrariam verò sententiam, & Grass. dict. numer. 1. & nouissimè ab Octavian. Chacher. dict. consil. 72. numer. 29. qui numer. 4. opinionem dict. gloss. * magis communem esse, & ab * ea in iudicando, & consulendo non esse recedendum ex alijs refert: sed contra. d. gl. dicit esse * communem opinionem plurimos referens Ioan. Vinc. Hondedei consil. 70. numer. 19. qui numer. 13. cum sequentibus pluribus modis limitat, intelligit, & restringit opinionem * communem contrariam dict. gloss. sed postea numer. 43. dicit opinionem dict. gloss. esse * magis communiter approbatam, allegans pluri-

mos authores eam sequentes, quam etiã ipse sequitur.

32 * Vera tamen, & magis communis, ac tenenda resolutio in specie illius glossæ est, quod si agatur de succedendo ascendentibus, vel patruo, seu auunculo, & sic vsque ad filios fratrum, procedat, & loquatur glossa in dict. §. in fideicommissio. verb. proximo, nempe admitti representationem de iure, ac filium in locum patris intrare, & in hoc casu loquuntur, tam glossa illa quam omnes, nemine excepto, qui glossæ illius opinionem sequuntur, ut constat ex D. Molin. vbi supr. dict. cap. 7. numer. 20. allegante plurimos eam sequentes, ac * magis communem appellantes: & ex Deciano infra statim referendo, & ex Velazquez vbi supr. numer. 39. & Mantia. vbi supr. numer. 3. & 4. & Grass. vbi supr. numer. 4. & probat late cum alijs bene declarans Hondedei vbi supr. numer. 46. cum sequentibus, & iterum numer. 73. Si verò agatur de succedendo transuersali ultra filios fratrum, cum iure communi minime tunc locum habeat representatio, ut prædiximus, nec etiam ipsa erit admittenda in huiusmodi fideicommissio relicto proximiori, vel proximo de familia: & hæc est etiam * magis communis sententia Doctorum: in qua specie si contrariū senserit, aut voluit gloss. præallegata in dict. §. in fideicommissio, verè communiter reprobat. Hæc resolutio, & distinctio, sicq; tertia media sententia inter præd. duas * magis communis sententias contrarias, verissima est, ac etiam * magis communis Doctorum, ac proinde ab ea non est recedendum * in iudicando, & consulendo, ut plurimos, ac prope infinitos consulentes, & alios allegans profitetur, ac probat cum eisdem Tiberius Decianus optimus consulens, consil. 1. numer. 398. & latius consil. 2. numer. 8. cum sequentibus, & iterum consil. 79. & consil. 9. numer. 42. cum sequentibus. vol. 2. & D. Molin. vbi supr. d. c. 7. numer. 20. versic. qua in re, & Mantia. vbi supr.

supra. d. nu. 3. & 4. qui numer. sequentibus plurimas coniecturas exclusiuas representationis congerit, quas nunc non examino, nec approbo, sed infra de aliquibus agemus. Idem testatur plures citans Grassus. d. numer. 4. & Octavian. Chacher. d. consil. 72. numer. 8. & 29. & Theaur. vbi supra, & in nu. 3. sequitur plures referens Hondedei. d. nu. 72. Hæc in fideicommissio, relicto proximis, vel proximioribus de familia procedunt.

33 * Sed in maioratum successionem, de qua agimus etiam ultra filios fratrum, imò vsque in infinitum, etiam inter transuersales habet locum representatio: tum ex natura primogeniorum Hispaniæ, tum etiam ex nostra lege Regia Taur. in. 2. p. ut probauimus, & in successionem Regni, per dict. l. 2. tit. 15. par. 2. & ita in specie profitentur D. Couar. in practica. quæst. cap. 38. nu. 5. ad fin. & numer. 6. in princip. Neq; supradictis obstat. d. l. si libertus. §. 1. ff. de bon. lib. pro contraria parte adducta: quia casus illius text. specialis est, pluresque habet rationes specialitatis, ut supra. q. proxima docuimus nu. 37. In materia autem representationem admittente, prout est hæc primogeniorum Hispaniæ, nulli dubium, nisi quod illa verba representationem non excludant, ut ibidem resoluimus, & tenet Molina dict. lib. 3. cap. 8. numer. 14. † Quod etiam in successionem maioratus testamentaria ex ordinaria hominis dispositione locum habet: secus si cum aliquibus qualitatibus, aut conditionibus in persona succedere volentis necessariò verificandis deriuatur, & primus institutus moriatur, pendente conditione, aut nondum in eius persona qualitate verificata: late probat Velazquez in d. l. 40. Taur. gloss. 18. nu. 13. cum sequentibus. Quod vltimum hic non examino, & ideo non approbo, nec reprobo.

Non obstat & secundum, nempe communem illam opinionem, quæ habet,

quod per illa verba: *Que suceda el hijo mayor que fincare biuo al tiempo de la muerte del vltimo poseedor*: censeatur sublata representatio. † Nam contrarium profus, imò quod ex his verbis sublata ea minime censeatur, eò quod hæc conditio à iure insit, vel quod etiã filio apposita, in nepote, patre prædefuncto, verificetur, tenent alij plurimi authores, quos refert D. Molina vbi supra. d. c. 8. nu. 19. versic. contraria. vbi quod in proprijs terminis Hispanorum maioratum sic concludunt ac resoluunt Abb. d. consil. 85. lib. 1. Roman. consil. 29. Paul. de Castro consil. 164. lib. 2. Bologn. consil. 62. col. 6. in fin. cum sequentibus. Bellamer. de cis. 723. nu. 16. & 17. cum sequentibus. Barbar. consil. 10. lib. 2. & in addit. ad Bald. in l. cum antiquioribus. C. de iur. delib. verb. constat. & ibi etiam adducit pro hac opinione. l. 2. tit. 15. par. 2. vbi ad maioratus successionem vocatur filius primogenitus, cum hac adiectione, *Despues de la muerte de su padre*: & nihilominus inquit lex, quod eo defuncto, nepos excluso patruo, ad Regni successionem admittendus sit. † Quæ lex etsi loquatur in successionem Regni Hispaniæ, idem locum habet, atq; dicendum erit in cuiuscunq; maioratus priuati successionem: † quia regula certa, * communis & indubitata est, quod Regnum ipsum est caput omnium Hispanorum primogeniorum, ab eoque cætera primogenia, tanquam à capite deriuantur, succedendiq; ordinem, & rationem accipiunt: adeò ut si de succedendi ordine in Hispaniæ maioratibus contendatur, ea lis secundum leges ad Regni successionem instituta decidenda sit: quod aduertit Paulus de Castro dict. consil. 164. & Abb. dict. consil. 85. prima. part. consil. Bologn. consil. 62. colum. 2. Sigismund. Neapolit. in consil. feud. consil. 1. numer. 56. Menchac. de success. creat. §. 26. numer. 94. Doctor Peralta in Rubric. ff. de hære. dib. institu. nu. 122.

nu. 122. & in l. 3. §. qui fideicommissam. num. 120. & latius. num. 139. ff. eodem tit. D. Couarruu. lib. 3. var. resolut. cap. 5. num. 5. sequitur alios allegans D. Molin. de Hispan. primog. lib. 1. cap. 2. num. 16. cum sequen. & cap. 3. per totum, & lib. 3. cap. 3. num. 2. & cap. 4. numer. 5. & est verior sententia, vt ferè * omnes probant, secund. Velazq. in dict. l. 40. Taur. gloss. 5. num. 14. cum sequent. vbi alios citat contra Acoftam. Et probatur ex dict. l. 40. Taur. vbi extenditur decisio dict. l. 2. tit. 15. part. 2. ad maioratus particularis successione: & ideò stante. d. l. partitæ, & nostra. l. Regia Taur. hæc opinio principalis de qua agimus, verior videtur, quando quidem nostra. l. Regia expressam requirit dispositionem, ac voluntatem institutoris, ad hoc vt repræsentatio exclusa censenda sit. * Neque enim ex verbis dubijs debet à legum sententia discedi, vt resoluit D. Couarruu. dict. capit. 38. numer. 10. ad fin. * dicens quòd ad excludendam repræsentationem in casu nostræ. l. requiritur dispositio expressa, aut ita tacita, quòd in dubium reuocari non possit. Quod verum videtur D. Molin. dict. cap. 8. numer. 5. dummodo coniecturæ ex quibus repræsentatio excludi prætenditur vrgentissimæ sint, atque eius conditionis, vt nihil aliud ex eis deduci valeat: aliàs autem legum dispositio sequenda erit, neque ab ea leuibus, aut in certis coniecturis recedi debet. Quod etiam in terminis nostræ. l. probat ex pluribus Peralt. in dict. rubric. ff. de hæred. instit. numer. 130. in versic. & ne id prætermittam, & in versic. si autem: tamen si contrarium velit, & prober latè Velazquez in dict. l. 4. Taur. gloss. 8. col. fin. versic. etsi forsan. & gloss. 20. num. 2. cum sequentibus. & ante eum Decianus consil. 1. numer. 394. volum. 1. & Mantic. vbi supr. numer. 4. in finalibus verbis, nempe non fore necessariam expressam, atque indiuiduam instituentis

39 primogenium dispositionem, ad excludendam repræsentationem, sed sufficere tacitam ex verbis, aut mente testatoris iuridicè deductam. † Sed possunt hæc duæ vltimæ contrariæ opiniones facili negotio ad cõcordiam reduci: nempe vt prior, quæ habet, ad excludendam repræsentationem requiri dispositionem testatoris expressam, procedat etiam in voluntate tacita, quæ ita coniecturis elicitur, vt nihil aliud ex ea deduci valeat, quàm exclusio repræsentationis: secunda verò opinio, quæ habet non esse necessariam expressam, atque indiuiduam testatoris dispositionem ad excludendam repræsentationem, sed sufficere ad id tacitam voluntatem ex verbis, aut mente testantis iuridicè deducta, quando coniecturæ illæ ex quibus repræsentatio excludi prætenditur, vrgentissimæ sint, atque eius conditionis, vt nihil aliud, quam exclusio repræsentationis deduci valeat, vt expressim voluerunt prioris opinionis authores, & in terminis etiam probauit Mantic. vbi supr. numer. 2. ibi, Sed illæ debent esse liquidissimæ, & apertissimæ coniecturæ. vbi numer. 5. cum sequentibus. ponit nonnullas huiusmodi coniecturas, quibus repræsentatio exclusa censetur.

At quòd in specie clausulæ de qua nunc agimus, nempe, *Que suceda el hijo mayor que sincare bino al tiempo de la muerte del vltimo possedor*: non censeatur ex hoc exclusa repræsentatio, voluit D. Molin. vbi supr. dict. cap. 8. numer. 19. circa fin. versic. pro eadem. tamen si dicat, dubiam quæstionem reddi ex alijs pluribus, quæ pro vtraque parte adduci possent: & quia lis tunc pèdebat indecisa super his, ad eius quæstionis resolutionem ipse vltimè non progreditur.

40 Cessabit tamen dubium in hac specie, quando ex aliquibus coniecturis constiterit, disponentem non solum filium super viuentem, sed omnes illius descen-

descendentes ad successionem maioratus inuitasse, vt omnes præd. secundam sententiam tenentes id apertius procedere profitentur, teste Doctore Molin. d. cap. 8. num. 19. versic. contrariam ad fin. quod verum credo. * Et probatur, quia 41 prior contraria sententia procedit, nisi testator substitueret superstitibus eo modo, quo ab intestato essent successuri, vt in specie declarat Decius consil. 79. nu. 1. & Parisi. consil. 37. num. 53. in fin. volum. 2. nisi aliud appareat ex voluntate testatoris, vt ibi subdit num. 56. & vtrumque refert & sequitur Mantic. vbi supra nu. 5. ibi, Nisi testator: & alios referens Menoch. dicta præsumpt. 95. num. 22. Ergo si disponens non solum filium superiuuentem, sed etiam omnes illius descendentes ad successionem maioratus inuitauerit, idem iure optimo erit dicendum.

42 † Quinimò etsi in quæstione præmissa maxima sit controuersia Doctorum: atque prior sententia excludens ea in re repræsentationem, nempe quando adest illa clausula, vt filius maior superstitibus tempore mortis vltimi maioratus successoris succedat in eo, sit communis & recepta, necnon & iure communi verior ex plurimis fundamentis pro ea adductis per Velazquez vbi supra, attamen in successione maioratus de quo nunc agimus, attenda dicta. l. 2. tit. 15. part. 2. & nostra. l. Regia Tauri, quibus concludens responsum minimè assignat Velazquez vbi supra, & prætereà ipsorum primogenitorum natura, ac consuetudine Hispaniæ, verior & tenenda videtur, vltima prædicta sententia contraria, quæ habet per præfata verba existentia vitæ tempore mortis vltimi possessoris maioratus (nisi aliàs testator expressius eam excludat) ipsam repræsentationem non censi elisam: & quamuis communis præfata sententia contraria tenenda foret, adhuc nostræ sententiæ principali

de qua agimus in specie huius practicæ quæstionis, de qua in capite eius, non obesset, cum loquamur non in casu existentia, sed proximitatis, vt patet ex eius figura.

43 * Non etiam obest alia clausula de qua supra, scilicet, *salua gradus prærogatiua, &c.* ex ea namque repræsentatio sublata non videtur: cum enim nepotes & pronepotes, & alij deinceps inter descendentes, necnon & filij fratrum ex repræsentatione inter transuersales gradum ascendentium vel parentum repræsentent, rectè dici poterit in eorum admisione seruari gradus prærogatiuam, sicut in successione ab intestato seruari solet. Cum enim linea primogenitorum, cæteras lineas præcedere debeat, etsi descendentes ex illa in gradu remotiori constituti sint, vt non semel prædiximus, consequens est, vt nullo pacto prærogatiua gradus possit prærogatiuam lineæ infringere. * Quia linea primo loco in primogenitorum successione consideranda est. 44 † Quando enim remotior admittitur ex repræsentatione, non dicitur gradus corrumpi nec alterari, sed repræsentari, vt dixit eleganter Bald. (cuius supra meminimus) in l. 1. num. 7. C. de secund. nupt. Alexand. consil. 26. num. 13. lib. 3. & probat D. Molin. dict. lib. 3. cap. 8. num. 17. & Velazquez in dict. l. 40. Taur. gloss. 17. num. 2. & gloss. 20. num. 29. Ergo quamuis testator dicat, quod in suo maioratu succedatur salua gradus prærogatiua, &c. sicque videatur attendere ad gradus prærogatiuam, nihilominus ex hoc non videtur sublata repræsentatio, quando quidem ex ea gradus non corrumpitur, nec alteratur, sed potius repræsentatur. Præmaximè cum linea primogenitorum cæteras præcedat, & sic tã in linea iure proprio, quàm in gradu per repræsentationem suorum parentum nepotes, & alij à linea primogeniti descendentes sunt propinquiores ac proinde præferendi: tum etiam

iuxta naturam, originem, ac consuetudinem succedendi in Hispanorum primogenijs, necnon & simul iuxta iuris dispositionem, vt prædiximus. Quod etiam probatur, quia finita vna linea in successione maioratus, dum quærimus aliam lineam, non consideramus personam proximior, sed lineam proximior, vt constat ex supra dictis: † & in huiusmodi linea proximiori quærimus eum, qui descendit per ipsam lineam rectam ex filio maiori, vt primogenitus eius lineæ præferatur reliquis, & sic patruo suo, vt vltra supradictos concludit Guilierm. de Monserr. in tractatu de success. Regum Francorum, volum. 13. tract. in antiquis super primo dubio: † vbi nu. 8. inquit, quod finita vna linea, prius admittitur & succedit descendens ex linea sequenti, quã hi, qui sunt in cæteris lineis, etiã si sint propinquiores: quod ex supra dictis latius comprobatur. Neque obstat si dicatur, hoc recte procedere posse, cum testator, seu maioratus fundator non adiecerit clausulam illam, Salua gradus prærogatiua: ex hoc enim manifestè tolli videtur quod modo dicebamus, iuxta communem sententiam præd. quæ habet, vt per appositionem huius clausulæ censeatur exclusa repræsentatio: † hoc namq; in fidei commissis familiæ relictis, seu in alijs successioneibus, quæ non iure maioratus deferuntur, rectè procedit atque admittendum erit; non verò in primogeniorum successione: credimus namq; in ea, prædicta clausula non obstante, adhuc repræsentationi locum esse ex supra dictis.

49 † Poterunt autem verba illa, Salua gradus prærogatiua, &c. intelligi, vt prærogatiua gradus inter eos, qui in eadem linea constituti sunt, seruetur, non autem inter eos, qui in potiori linea inueniuntur: hi namq; debent cæteros ex alia linea procedentes præcedere, etsi ab eis in gradus proximitate præcedantur, vt in terminis

interpretatur hoc Cephal. consil. 489. nu. 8. & D. Molin. dict. lib. 3. cap. 8. num. 17. tamen si Mant. vbi sup. nu. 9. versic. & hæc quoq; ibi, & in hoc casu, † hoc intelligat verum esse & procedere, quãdo testator dixerit, Salua gradus prærogatiua, & seruato ordine successione ab intestato vel à iure tradito: secus verò in simplicibus terminis clausulæ, Salua gradus prærogatiua, quia tunc non erit locus repræsentationi secundum ipsum. † Ego verò etsi indubium existimem, esse locum repræsentationi, quando vltra clausulam, Salua gradus prærogatiua, additur, & seruato ordine successione ab intestato vel à iure tradito, vt existimant sic limitantes communem sententiam contrariam negatiuam, quam prædiximus, Decius consil. 79. num. 1. D. Couarr. d. cap. 38. num. 4. vers. octauo, & Mant. dict. nu. 9. in vers. & hæc quoq;: attamen etiã si hæc posterior clausula & additio deficiat, saltem in maioratus successione (quicquid sit in fideicommissis familiæ relictis, in quibus terminis Cephal. & Mant. sunt contrarij, vt vidimus) adhuc idem credo procedere posse, nempe vt præd. clausula, Salua gradus prærogatiua, intelligatur respectu eiusdem lineæ, non etiam alterius. Præcipue cum ex his verbis, quæ nimis generalia sunt, possuntq; diuersimodè intelligi, atq; precisè repræsentatione non excludunt, à dispositione nostræ. l. 40. Taur. recedendum esse non videatur: ad eam em̄ excludendam expressam voluntatem fundatoris requirit, aut saltem talè, quæ in dubiū nullo modo valeat reuocari, & sic requiruntur liquidissimæ & apertissimæ coniecturæ, vt supra resoluiamus: & in terminis præd. clausulæ hanc nostram sententiam quam fundamus, tenet D. Molin. d. cap. 8. num. 17. tamen si propter huius articuli difficultatem id non precisè verum esse profiteatur: què sequitur Humada in d. l. 2. gl. 17. nu. 13. tit. 15. part. 2. in simili clausula, nempe quod succedat proximior:

52 † sed

52 † sed id probat Velazquez in d. l. 40. Taur. glos. 20. nu. 29. dicens, quod etiam si maioratus institutor vocauerit proximiores in gradu, non ex ea vocatione excluderetur repræsentatio, cum linea primogenitorum cæteras lineas præcedere debeat, † & in primis linea, postmodum gradus consideretur, ac de vna ad aliam lineam donec illa finiatur non sit transitus, & consequenter dicendum sit, non posse gradus prærogatiuam perfectè coeptam lineam turbare, ne proximior in gradu dicatur, nisi qui ex linea vltimi morientis semel coepta proximior sit respectu ipsius: & tãdè citat id tenentem D. Molinam vbi s. d. num. 17. qui tamen quod prædiximus inquit. Deniq; præd. † communis sententia, quæ habet quod per appositionem illius clausulæ, Salua gradus prærogatiua, censeatur exclusa repræsentatio, intelligitur primò quãdo filius vellet succedere ex persona propria, secus si ex illa patris: nã tunc æqualis fit patruo & auunculo. Secundò clausula illa nihil operatur, quãdo adiecta fuit altera, quod succederent in stirpem & non in capita: ita Menoch. vbi s. num. 21. & consil. 124. nu. 86. & 87. lib. 2.

54 † Addit Velazquez in super nu. 30. quod imò in qualibet successione contra † communem dicendum videbatur, ex eo quod cum nepotes & pronepotes ac deinceps cæteri omnes descendentes in locum patrum subrogentur, gradum ipsorum repræsentando, propriè diceretur admittendos ipsos seruari gradus prærogatiua: cum admittere remotiores per repræsentationem non sit gradus corrumpi, sed magis repræsentari. Hęc tamè ipsius opinio, extra causam successione maioratus contra communem est, ac proinde periculosa & non tenenda: in maioratus autem successione probabilis, non tamen indubia nec precisè tenenda, vt constat ex prædictis.

Et clausula illa de proximiori præferendo, & altera, Salua gradus præroga-

tiua, verificari possunt hoc modo, nempe vt prærogatiua gradus seruetur inter eos, qui in eadem linea constituti sunt, non autem inter eos, qui in potiori linea inueniuntur existere: hi namque debent cæteros ex alia linea præcedere, etsi ab eis in gradus proximitate præcedantur, vt prædiximus.

Vltimum fundamentum contrariæ partis de extensione non facienda repræsentationis vltra casum à fundatore expressum, etiam non obest: † respondemus namq; regulam esse certam in materia vltimarum voluntatum, quod dispositio testatoris facta in vnum casum, extenditur ad omnem alium in quo verisimiliter idem disposuisset, si de eo fuisset interrogatus, iuxta glossam illam celebratissimam & ab omnibus vbique receptissimam, in l. tale pactum. §. fin. ff. de pact.

Imò dispositio testatoris facta in vno casu, & etiam de vna persona, semper extenditur ad alium casum & ad aliam personam, si ex coniecturis colligi possit quod testator idem disposuisset si fuisset interrogatus super eo. † Nam in conditionibus & substitutionibus præmaximè mens testatoris prædominatur, vt in l. in conditionibus primum locum. ff. de conditionib. & demonstrat. ita Angel. in l. Gallus. §. & quid si tantum. ff. de lib. & posthum. sequitur plures referens Tiber. Decian. consil. 1. num. 101. cum sequentibus vol. 1. sed in nostra specie constat de mente testatoris ex coniecturis volentis admittere repræsentatione, ergo ea locum habet indistinctè: † quia vbi constat de mente testatoris, etiam collecta per coniecturas, quod voluerit filium intrare locum patris, semper admittuntur vltiores in concursu, vt latè concludit Paulus Paris. consil. 38. in hac. col. 2. & 3. volum. 2. maximè num. 13. & Socin. iun. consil. 116. viso pacto num. 15. vol. 1. quos sequitur Decian. vbi sup.

Pp 2 num.

num. 355. dicens, quòd hoc tradunt * cõmuniter scribentes, & alios allegãs idem Decian. consil. 7. num. 88. & 89. & consil. 28. num. 20. vol. 1. vbi loquitur etiam in
 58 successione ascendentium vel patrui: & quòd etiam in pronepote respectu aui admittatur repræsentatio, est text. clarus & apertus in §. cū filius. instit. de hæred. quæ ab intest. def. vbi omnes notant & in §. multis. de success. lib. tradit Salic. in authent. in successione in fin. C. de suis & legi. hæred. Decius consil. 217. per totū
 59 Tiber. Decian. d. consil. 7. num. 88. & dict. consil. 28. nu. 19. alios allegans, vbi quòd omnes descendentes, vt abnepotes & alij succedentes ascendentibus, veniunt per repræsentationem vt per Barto. & Salic. in authent. post fratres in fin. C. de legit. hæred. & comprobatur Parisi. consil. 30. num. 45. cum sequenti. & plures allegans Menoch. lib. 4. præsumpt. 95. num. 6. & 7. vbi id declarat, vt procedat in his in quibus pater repræsentatus successit, fecus in his in quibus non successit: & nu. 11. quòd procedit non solum iste casus in successione delata iure communi, sed etiam à statuto: vt si statutum vult admitti proximiores tantum, filius namq; ingreditur locum patris, ibique plures ad hoc allegat. Idem cum alijs probat loquens in vocatione testatoris, statuti, vel constitutionis, Anton. Gabriel lib. 4. commun. opinio tit. de successione ab intestat. conclus. 1. num. 4. cum sequentibus; vbi benè declarat: & quòd in successione aui pariter admittantur nepotes ex vno filio præmortuo sicut alij testatoris filij, cum nepotes in locum eorum patris admittantur, ex dicto §. cum filius. probat cum alijs Ioann. Vincent. Hondedei consil. 70. num. 21. vbi num. 25. benè ostendit, non esse præsumendum, testatorem minus dilexisse nepotes ex filio præmortuo, imò quòd præsumatur magis illos dilexisse cum per nepotes & pronepotes longiorem nostri propagationem & diu-

turnitatem videamus, ad quod tendit omnis nostra intentio in cõcipiendo & educando liberos: & quia magis nomen & memoria aui extenditur per nepotes, quàm per filios, vt dixit Bologn. inter consil. Alexand. 53. num. 11. lib. 4. ardentiusque amor in nepotes, quàm in filios descendit, secundum Curtium iunio. consil. 169. num. 13. lib. 2. vel saltem, si non esset dicendum, auum magis diligere nepotes, debet præsumi æqualis affectio erga filios & nepotes, vt considerant respõdentes fundamentis Baldi contrarium tenentis, Alexand. Gozad. & Benintenden. in locis ibi per eum allegatis: ob quod præsumitur testatorem sensisse, vt omnes pariter admittantur: cuius mens etiam cõiecturata attendi debet, vt cum alijs ibi probat. Et omnes descendentes in infinitum vocantur in locum parentum, vt probat cum alijs idem Decian. consil. 9. num. 45. volum. 2. Anton. Gab. vbi & sup. num. 18. vbi dicit veram & communem, & num. 20. eam limitat, & diximus sup. quæst. proxima, num. 15. quòd præmaximè procedit, si id apertè fundator maioratus in sua dispositione vltèrius declararet.

Secundò respondemus, quòd etsi testator id expressè non cauisset, neque ex coniecturis appareret, adhuc eadem. l. nostra Regia Tauri eandem repræsentationem in descendentibus & collateralibus inducit in infinitum in successione maioratum: itaque nõ aliter definit habere locum repræsentatio, quàm si testator expressè, aut per coniecturas apertissimas cauerit contrarium: hic autem hoc non cauit, ita ergo ipsa locum habet. Præterea doctrinæ supra adductæ ad probandum extensionem non esse faciendam, loquuntur in alijs casibus, in quibus constat de restricta mente disponentis: quòd cessat vbi ex ratione expressa, vel subintellecta aliud colligi potest: tunc enim licita est extensio, nedum in fauorabilibus,

rabilibus, sed etiam in correctorijs & odiosis, vt per plura probat D. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. cap. 5. num. 1. cum sequentibus, & constat idem ex plurimis per Decian. congestis. d. consil. 1. nu. 85: cum sequentibus, vbi latè plurimorum auctoritate & iure probat licitam esse extensionem in substitutionibus de vno capite expresso per testatorem, ad aliud simile. Et cū his remanet expedita nostra quæstio difficilis, in qua id quod prædixi, mihi videtur tenendum: tamen fatear rem satis dubiam esse, & idèò attentè cum iudicio cõsiderandam, vt quoties casus occurrerit in praxi, quòd iustius fuerit, præmissa ampliori deliberatione ac clausulis foundationis maioratus, nec non & mente disponentis maturius perpensis, eligatur: idèò enim fundamenta vtriusque partis, ac difficultates hinc inde, versantes retuli, vt vnusquisque, his visis ac perceptis, facilius quòd verius iudicauerit decernat, sciturus, me non securè partem, quã prædixi tenere ob difficultatem negotij, sed in re admodum dubia meum iudicium exposuisse, libenter, quòd certius ac securius fuerit, attentis negotij circumstantijs & coniecturis, sequuturum, cum de quæst. præd. in facti contingentia consultus fuero.

QVÆST. LXVIII.

SVMARIA.

- 1 Emptor rei maioratus an recuperet expensas in ea bona fide factas, à sequenti successore illam euincente? & an eidem emptori competat pro eis ius retentionis? Pars affirmatiua eligitur num. 2. cum sequentibus: & quid si expensæ factæ sint mala fide? nu. 8. cum sequentibus.
- 2 Emptor bona fidei rei subiectæ restitutioni recuperat pretium à venditore, si ab eo præd. res euincatur, & meliorationes ab eo factas ad eius euidentem vtilitatem a successore eiusdem rei.
- 3 Fructus in precedenti casu non erunt cum adificijs, seu melioramentis cõpensandi.
- 4 Expensæ factæ à bona fidei possessore, repetuntur iuxta valorem temporis restitutionis, non verò secundum tẽpus, quo ipsæ factæ sunt, & nu. 20.
- 5 Ius retentionis cõpetit pro expensis à bona fidei possessore vtiliter factis.
- 6 Emptor sciens grauamen rei subiectæ restitutioni, non habet actionem ad recuperationem melioramentorum: ratio eius ponitur num. 10.
- 7 Nullus casus euenire potest, in quo mala fidei possessor expensæ necessarias, vel vtiliter factas deducere non possit.
- 8 Quinimò fur eas potest recuperare: etiam in conscientia, vt in nu. 13.
- 9 Expendens multum in faciendo oliuetum, vel tenuem terrã propter eius amantiam, vel aliã, nihil tunc recuperat ab euincente: & quomodo hoc intelligatur.
- 10 Expendens ad hoc vt expensas recuperet, debet de eis opponere in lite cõtra euincentem: vel saltem in executione sententiæ contra eum late, vt in num. 16.
- 11 Fructus melioramentorum percepti non sunt soluendi.
- 12 Expensæ vt deducantur, quid articulare & probari debeat?

Quæst. LXVIII.

In l. 46. Taur. hodie. l. 6. tit. 7. lib. 5.
noua Collect. Reg.

Emptor rei maioratus, an recuperet expensas in ea bona fide factas, à sequenti possessore, illam euincente, & an eidem emptori competat pro eis ius retentionis?



Vero circa has. ll. an emptor rei maioratus recuperet expensas in ea bona fide ab eo factas à sequenti successore illam euincenti, & an eidem emptori cōpetat pro eis ius retentionis? Et videtur pro parte negatiua esse concludendum ex ratione nostræ. l. quæ tam in extraneo emptore, quàm in alio maioratus successore procedit, cum nullus eorum possit efficere legitimo possessori præiudicium. Neq; directè siue indirectè, in totum aut pro parte maioratus valeat extinguere: & quia lex nõ principaliter respexit personam expendentis in ædificando, bonam, seu malam fidem habere, sed potius successorem in eo maioratu, ne scilicet in ea successione præiudicaretur, & qualitatem ipsius successione: quæ cum perpetua & indiuidua sit & à lege deferatur, in ea successor non potest præiudicari. Quo solo fundamēto hęc opinionē in terminis nostræ. l. sequitur & probat aduersus nostrates nouissimè Velazquez in dicta. l. 46. Taur. glos. 2. num. 1. & glos. 7. num. 11. & 12.

2 † Nihilominus tamen contrarium verius & tenendum esse in praxi existimo, scilicet, quod in specie præmissa, tertius maioratus quidem non successor, qui bona fide huiusmodi ædificia fecit in re maioratus, possit expensas à sequenti successore recuperare, atque proinde ius retentionis sibi pro ipsis competiturum; sequentibus fundamentis. Primo, quia lex nostra tantum loquitur vbi possessor maioratus fecit expensas, vt constat ex ipsa, ibi, *Alas mugeres del que los hizo, ni a sus hijos, ni a sus herederos*: quasi secus sit, si tertius eas bona fide fecisset, vt est notus casus: & cum lex de hoc tertio non loquatur, remanet casus in dispositione iuris communis, vt in l. commodissime cum simil. ff. de liber. & posthum. iuxta quod expensens bona fide in re aliena, huiusmodi expensas vtilis & necessarias recuperare potest, vt statim probauimus: & vbi non conueniunt verba. l. nec eius dispositio locum habet. l. 4. §. toties. cum similib. ff. de damn. infecto, & quamuis opinionem teneamus, siue q̄ nostra. l. sit correctoria iuris communis, siue quod sit eius declaratoria, sicut ceteræ. ll. Tauri, vt resoluius supra lib. 2. quæst. 82. num. 2. adhuc non erit extendenda ad casum nostræ quæstionis: Si correctoria est, patet argumento. l. ius singulare & l. quod verò contra. ff. de legib. Si verò tantum declaratoria, quia declaratio tantum facta est eo casu, quo possessor maioratus fecit præd. expensas & non alias, & nimirum quia sciens rem esse maioratus & præterea se ius non habere ad præd. expensas repetendas, ex tempore datæ nostræ. l. vt patet ibi, *De aqui adelante*: eas nihilominus fecit, ergo meritò quod eas non recuperet, argum. l. cuius per errorem. ff. de reg. iur. at verò in alio tertio, maioratus quidem non successore, qui bona fide expendit in rebus maioratus ignoranter, prædictæ duæ rationes deficiunt: tum quia ignoranter, & bona

& bona fide fecit præd. expensas, nesciens esse rem maioratus, tum quia lex nostra de ipso non loquitur, sed de possessore maioratus expendente in rebus maioratus, ergo nullo modo sibi præiudicat expendendo, cum per errorem & iustam ignorantiam id faciat: non igitur videtur donare.

3 † Secundo & præcipue nostra opinio & præcedens ratio cōprobat atq; corroboratur: quia regulariter de iure expensæ factæ à tertio bonæ fidei possessore vtiliter in aliqua re, possunt ab eo recuperari, dominusq; rei eas eidem præstare tenetur, vt in l. dominus horreorum. §. in cōducto. ff. locat. & ibi * cōmuniter DD. text. in l. sed adest. §. si dominus versic. si inquilinus, & in l. colonus in princip. ff. eod. tit. l. in fundo. ff. de rei vendic. & in l. habitator. ff. eodem tit. cum alijs concordantibus, de quibus per Socin. consil. 15. visis. nu. 20. lib. 1. l. in l. 2. nu. 28. versic. quid autem si melioramentis. C. de iure emphit. & plenius Menoch. de recuper. poss. in. 15. remedio. nu. 509. cum sequentibus. Burg. de Paz iunior, quæst. 7. nu. 33. vbi his addit. l. 40. cum tribus sequentibus tit. 2. Si part. 3. & l. 40. tit. 14. part. 5. & l. 15. tit. 1. part. 5. & l. 24. tit. 8. part. 5. latè Marienç. in præsent. gl. 3. nu. 3. Hoc autem non corrigitur in rebus maioratus per nostram. l. quia non loquitur in tertio bona fide expendente in eisdem, sed in ipsomet possessore maioratus: ergo remanet in suo robore ac proinde obseruandū, argumento. l. sancimus. C. de testam. & l. præcipimus. C. de appel. cū similib. vbi quod in dubio nõ est inducenda iuris cōmunis correctio, quod enim non mutatur, quare stare prohibetur?

4 † Tertiò hæc eadem sententia confirmatur ex text. in l. si duobus. §. emptor autem. ad fin. C. communia de leg. vbi probatur secundum glossam ibi, verb. meliorationes in fine, & Bald. etiam in summario, q̄ qui bona fide emit. re subiectā

restitutioni, non tantum recuperat pretium à venditore, sed etiam recuperabit à vero possessore (hoc est successore eiusdem rei) meliorationes per eum factas in tali re ad eius euidentem vtilitatem: ad idem facit text. in l. domos hereditarias. ff. de legat. 1. cum. l. sequenti. vbi est * receptissima omnium sententia; in bonis fideicommissi factas deduci debere, vt plures referens testatur Menoch. consil. 454. nu. 4. vol. 5. & est glossa notabilis in d. l. colonus in princip. verb. consequturum, cum similibus; quarum meminit Anton. de Fan. de pignor. in quarto membro, quintæ partis num. 19. versic. qui autem & in specie probat Carol. Molin. in consuetud. Paris. tit. 1. §. 1. glos. 5. num. 76. quem sequitur Couarr. lib. 3. var. resol. c. 17. num. 1. & Arias Pinel. in l. 2. C. de rescind. vend. 2. parte, cap. 3. num. 1. in fin. & eos referens Burg. de Paz d. quæst. 7. nu. 34. & Pelaez de maioratu quarta parte, quæst. 32. num. 2. idq; sequuntur * omnes, qui d. l. 46. cōmentati sunt; vt ex eisdem patet, eosq; & alios plures refert D. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. c. 26. nu. 14. vbi quod neq; in hoc casu erunt fructus cum ædificijs seu melioramentis cōpensandi, sed æstimatio soluenda; non habita fructuum ratione, quia fideicommissarius interim vsque ad diei restitutionis aduentum verus ac perfectus dominus est, vt censuit gloss. in d. l. emptor in princip. verb. superfluum in fine. ff. de re iudic. quam sequuntur ibi * DD. & alij plurimi quos ibi citat Molina, & appellat singularem Crem. sing. 106. sequuntur plures relati per Tiraq. dicentem esse communem in l. si vnquam. verb. reuertatur num. 235. C. de reuoc. donat. singul. & vnicā dicit Anton. Gomez in l. 46. Taur. nu. 3. latè Pinel. in l. 2. in secūda part. nu. 62. & 63. C. de rescind. vend. Didac. Perez in addit. ad Segur. in l. 1. §. si vir vxori. num. 63. ff. de acq. pos. Ant. Nata cōs. 265. nu. 3. & 4. lib. 2. Crauet. consil. 408. nu. 13.

vol. 3. & cõsil. 792. num. 12. lib. 5. Hyppol. Riminald. consil. 412. nu. 8. 9. & 10. lib. 4. Ioan. Copus de fructib. lib. 3. tit. 1. Rolan. à Valle, consil. 30. num. 4. lib. 1. & Ant. de Fano. de pignor. in. 4. memb. 5. partis princip. numer. 12. & ita iudicauit consilium Neapol. secũdũ Vinc. de Frãch. decis. 108. num. 4. Quæ licet hodie per nostram. l. Regiam innouata sint respectu expensarum à maioratus possessore factarum: nam vxores, nec filij, seu alij heredes possunt eas repetere, sed ea omnia ilico ipsi maioratui absque æstimationis solutione accrescunt: attamen in tertio alio bona fide, & ignoranter expendente in re maioratus, non sunt correcta per. l. nostram: quia ipsa in eo non loquitur, sed tantũ in possessore maioratus expendente, vt vidimus. Idẽ quod supra dictum est in hoc tertio fundamẽto, sequitur Matien. hĩc glossa. 3. num. 4. plures citans, & addens, † quod prædictæ expensæ reperentur, iuxta valorem tempore restitutionis, & non tempore, quo factæ sunt: quod & probauit Vinc. de Frãchis in dict. decis. 109. num. 2. vbi num. 5. quod si meliorationes excederent pretium, quod expensum fuit, non tenetur fideicommissarius nisi ad expensum.

7 † Quarto & vltimo, quod ius retentionis competat in hac specie, probatur ex. l. si in area. ff. de condic. indeb. & l. 41. post princip. tit. 28. part. 3. ibi, *Dezimos, que antes que sea entregado de la casa, y de la heredad, &c.* & ibi Greg. Lop. in gloss. *entregado*: & probat latẽ Ant. de Fano vbi supr. num. 8. post Capram consil. 55. punctus, col. 2. versic. circa quartum, & probatur in. l. qui exceptionem. §. 1. ff. de condic. indeb. vbi res fideicommissio subie

Ex supra dictis igitur remanet satis

comprobata nostra sententia, quam prius tenuerunt, & sequuti sunt (ne autoritate careamus) Mieres de maiorat. 4. part. quæst. 31. per totum, & Burg. de Paz vbi supr. dict. quæst. 7. num. 32. cum sequent. Pinel. in. l. 2. C. de resc. v. d. 2. part. cap. 3. num. 1. Didac. lib. 1. var. ref. cap. 17. nu. 1. quos refert, & sequitur nouissimẽ Ioan. Garf. Gallec. in tract. de cõiugal. ac quæst. num. 9. estque verissima sententia in terminis dict. l. 46. Taur. quicquid in contrarium tendat Velazquez vbi supr. cuius ratio nihil conuenit: lex siquidem nostra in sua decisione, non solum respicit principaliter personam successoris in maioratu, ne eidem præiudicetur, sed etiam simul personam expendentis, vt patet ex ea, nempe quod sit possessor eiusdem maioratus, quia sciens expendit, & non ignarus decisionis nostræ. l. sicque merito non possit expensas prædict. recuperare, quasi, his attentis, videatur expendendo donasse: at verò in tertio ignorante rem esse maioratus bona fide in ea expedente in necessitatem, vel vtilitatem ipsius hæc ratio cessat, ac proinde diuersum ius statui debet quando bona fide expensæ ab ignorante factæ sunt: & hæc quando expendens est bonæ fidei possessor. Displicet tamen mihi in hac specie noua eiusdem Ioan. Garf. adiectio; dum tenet, vxorem præd. tertij bona fide expendentis in bonis maioratus, sub mouendam esse si soluto matrimonio velit sibi refundi partem earum, quæ solutæ sint constante matrimonio, ex dict. l. 46. hæc enim opinio falsa videtur, & contrariam omnino probò, ex omnibus prædictis.

8 † Sed quid erit dicendum, si tertius hic possessor expendat in rebus maioratus mala fide, sciens nempe, re quã emit, esse maioratus, ac proinde restitutioni subiectam? Et tunc expensas prædictas in melioramentis factas non recuperandas esse videtur, ex text. in. l. vltim. in princip.

C.

9 C. communia de legat. & ibi * communit. DD. † Vbi probatur, quod emptor sciens grauamen rei subiectæ restitutioni, non habet actionem ad recuperationem melioramentorum: & Vinc. de Frãchis decis. Neapol. 109. num. 8. ex quo text. confundi videtur opinio D. del Castillo in. l. 27. Taur. in glos. de restitutio. col. 1. in vers. Sed pone quod res, decidens contrarium. Vnde Burgos de Paz in proposito dict. quæst. 7. num. 39. limitat in terminis nostram prædict. sententiam, nisi hæc tertia persona quæ huiusmodi melioramenta, & ædificia fecit in re subiecta restitutioni, talem rem possideret tãquam prædò, & impendat, tãquã in rem alienam, quia ex quo tunc non habuit animum aliquem obligandi, non reperet huiusmodi expensas, iuxta glos. dict. l. domus hæreditarias. in verb. æstimationis. ff. de legat. 1. quam ibi commendat Ias. num. 12. † Male fidei enim possessor, idẽ non recuperat meliorationes; quia potest ei culpa imputari, cum eas fecerit in solo, quod alienũ esse sciebat; quare solo cedunt. l. ad eò. §. ex diuerso. ff. de acquir. rerum domin. & in. §. ex diuerso instit. de rerum diuis. l. 1. C. de infantib. exposit. quibus consonat. l. 42. tit. 28. part. 3.

10 His nihilo secius non obstantibus, contrarium in proposito centeo esse tenendi, imò quod etiam ille qui emit scienter rem maioratus, & restitutioni subiectã, possit recuperare officio iudicis ab eum cente sumptus melioramentorum, quæ fuerint necessaria, vel summẽ vtilia, vel per deductionem ædificij, & materie, seruatõ illeso pristino rei statu, quamuis eas expensas petere iure actionis non valeat. † Nullus enim casus euenire potest, in quo etiam male fidei possessor eas deducere nõ possit, vt in. d. l. domum, & in. l. in fundo post princ. ff. de reuend. & in. l. si quis sciens, & in. l. in area. C. de reuendic. & in. §. certẽ. instit. de reuend. l.

qua ratione in princ. ff. de acquir. rerum dom. l. 43. in vers. *Empero tenudo*, tit. 28. & l. 44. eodem tit. par. 3. & in. l. 4. in finalib. verbis, tit. 14. par. 6. & tradit Ant. Gom. in dict. l. 46. Taur. nu. 2. & per prædicta in terminis nostræ quæst. ira asseuerat post Carol. Molineum, & Couar. vbi supr. Pe laez etiam vbi supr. dict. 4. part. quæst. 32. nu. 2. † Addens. nu. 3. quod imò fur poterit recuperare expensas, & melioramenta, vt probatur in. l. ex argento. ff. de condic. furt. & tandem refert Couar. in reg. peccatum, 2. par. §. 6. nu. 3. dicentem post Ioan. à Medin. in suo. C. de restit. quæst. 6. part. 2. † Quod fur, & quilibet alius malæ fidei possessor potest recuperare in cõscientia expensas vtilis. Eandem ampliationem, nempe quod etiam emptor malæ fidei rei subiectæ restitutioni, & alienari prohibite repetat huiusmodi melioramenta, si ea sint adeò necessaria, quod illis nõ factis res periret, tenuerit prius Paul. de Cast. & Ias. in. l. si duobus. §. emptor. C. cõmunia de leg. & Ant. de Fan. de pig. in. d. quarto membro quintę part. num. 19. versic. quia autem. Boerius decis. 44. nu. 7. & 14. Arias Pinel. in. l. 2. C. de rescind. vend. 2. part. c. 3. nu. 11. in fin. & Aluar. Valasc. de emphiteos. 1. part. q. 25. num. 4. versic. intellige. 2. & Menoch. de recup. posses. remed. 15. n. 514. eosq; referens Burg. de Paz vbi supr. dict. q. 7. num. 41. † Resoluens, quod si quis multũ consumeret in faciendo oliuetum, vel tenuem terram propter eius amãnitatẽ, vel aliã, nihil tunc recuperaret, sed potius in scitã suã ascriberet, qui tantam pecuniam itã cõsumpsit, vt patet ex Menoch. lib. 2. de arbit. iudic. casu, 258. nu. 1. Quod verum intelligo, quando arbores plãtatẽ, nõ essent fructiferæ: secus aliã, vt in terminis probat cum Paul. de Cast. Ant. de Fan. num. 11. in fin. in loco statim citando. & Roland. à Vall. cõf. 28. nu. 26. cum sequent. lib. 1. Qua in re duo, vel tria notanda in * praxi aduertit, & latẽ

Pp 5 probat

15 probat Mieres vbi sup. * Primò quòd ad hoc vt superiora procedant, requiritur quòd expendens, in lite, quam habet cū euiciente de prædictis melioramētis & expensis, opponat, atque eas petat, aliàs secus, ex textu singulari, & ad hoc peregrino in l. id, quod Iulianus. §. 1. incip. illud expeditius videbatur. ff. de action. empt. ibi, Nā cum possim petentem doli mali exceptione submouere, &c. per quem text. ita dicit tenere Greg. Lop. in l. 36. tit. 5. part. 5. in glos. *E no la puse*: & inquit Mieres ita obtinuisse. Sed quāuis hoc verum sit, nihilominus, si in ipsa lite hoc omittatur, poterit exceptio præd. retentionis melioramentorum opponi in exequutione ipsius sententiæ, vt latè resoluit cū alijs Anton. de Fan. de pign. membro. 4. secundæ partis num. 10. & sequitur plures allegans Roland. à Valle dict. consil. 28. num. 3. lib. 1. Anton. de Padill in l. 1. nu. 37. C. de iur. & fact. ignor. additio Bart. in l. ex diuerso. §. si in iudicio sub num. 8. lit. A. ff. solut. matr. Tiraq. alios allegans de retract. conuent. §. 7. glos. 1. num. 14. Menoch. plures referens de recup. possess. remed. 11. nu. 8. cum sequentibus.

17 * Secundò aduertit Mieres vbi sup. qd fructus melioramentorum percepti non sunt soluendi (licet in aliquibus casibus quando quis opponit de melioramētis, illa computare debeat cum fructibus rei principalis) vt ibi latè pbat. cuius in hoc sententiam probo aduersus D. Couarr. lib. 1. var. resol. c. 8. num. 4. ibi, Percepti enim, tenentem, fructus perceptos ex meliorationibus restituendos esse ex glos. & authoribus, quos ibi in id citat. Et ita nostram hanc sententiam negatiuam aduersus Couarr. probauit cum Matth. de Afflict. Ioann. Garfia de expens. & mel. c. 23. num. 54. dicens sic fuisse * iudicatum Pinciaz: idem concludit Anton. Gam. decis. Lusit. 93. & 364. & Gregor. Lop. in l. 41. tit. 28. in glos. *Que se descuenre*

en ellas in fin. part. 3. & hæc opinio est * communior & magis æqua contra Couarr. vbi s. secundum Pelaez de maior. dict. quarta parte, quæst. 32. num. 5. eamq; sequitur Vincent. de Franchis decis. Neapolit. 191. num. 11.

18 * Tertio addit notandum in materia, probandum esse & articulandum quòd in re, quæ restitui debet, aut petitur, fuerunt expensa centum, vel talis alia quantitas, & quòd ratione illarum expensarum res communi æstimatione valet illa centum: tenet etiam Anton. de Fan. vbi sup. Expensæ enim & meliorationes factæ in re subiecta restitutioni, sunt soluenda habita ratione non ad rem facti ædificij vel resecti, sed secundum valorem & æstimationem temporis in quo restitui debent, siue æstimatio aucta sit, siue decreuerit, secundum Doctores quos refert: estq; communis sententia, vt plures citans resoluit & sequitur D. Molin. de Hispan. primog. c. 26. nu. 13. sequitur alios allegans Burgos de Paz iunior. d. quæst. 7. num. 71. qui est finalis, & probat latè alios referens contra Marzarium, & Burs. Menoch. vbi s. num. 4. cum sequentibus. diximus supra ex Matieç. hic gl. 3. nu. 4.

QVÆST. LXIX.

SVMARIA.

- 1 *Lex. 46. Taur. hodie. l. 6. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg. an procedat in expensis factis à marito in re maioratus vxoris suæ, quem possidet? Referuntur duæ opiniones contrarie in hoc; author probat affirmatiuam. num. 2.*
- 3 *Maritus eiusq; heredes licet nõ possint repetere valorem expensarum factarum in rebus maioratus vxoris, possunt*

possunt tamen eas tollere, atque abradere ab ipsis ædificijs, abque tamen illorum præiudicio: nisi maioratus successor tantum velit prestare, &c. vt in num. 5.

4 *Idem est regulariter in alio quocumq; voluntariè expendente.*

Quæst. LXIX.

In eandem. l. 46. Taur. §. l. 6. tit. 7. lib. 5.

L. 6. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg. an procedat in expensis factis à marito in re maioratus vxoris suæ, quem possidet?

1 **Q**Uæro * vterius circa eandem l. quid erit è conuerso, quando maritus fecit aliquas expensas, & melioramenta in re maioratus vxoris suæ quem possidet, an ipse maritus, soluto matrimonio, vel ipsius hæredes possint repetere præd. expensas ab ipsa vxore, vel alio successore in dict. maioratu, necne? Et sanè in hac quæst. videtur primò dicendum per argumentum à correlatiuis, legē nostrā, hoc casu quoque locum habere. Si enim vxor, nec eius hæredes similes expensas à marito factas in rebus maioratus mariti repetere possunt, quia statim efficiuntur maioratus, ipsique accrescunt: eodem iure compellimur idem dicere, in marito, seu eius hæredibus expendentibus in rebus maioratus vxoris: hinc nāque omnia tradita in argumento à correlatiuis conueniunt, non enim ad imparia in hoc iudicari debent maritus, & vxor: & cum lex nostra in vxore loquatur, in marito quoque censenda est

locum habere: quòd si expressim loquatur in vxore, id est gratia frequentioris cōtingentiæ: quia maritus vt plurimum est qui habet maioratū, ac in bonis eius expendit ex lucris acquisitis durante matrimonio: non tamen ideò visa est lex excludere casum conuersum, seu in eo aliud voluisse iudicari, cum in vtroque eadem ratio militare videatur, cum sint correlatiua maritus, & vxor, & dispositū in vno habeat locum in alio, iuxta latè tradita in materia per Euerard. in sua cetur. loco. 76. & ita hanc opinionem in terminis nostrā. tenet nouissimè Velazquez in dict. l. 46. Taur. glos. 2. num. 2.

2 Contrariam tamen sententiam in specie nostræ quæst. probauit ex pluribus Burg. de Paz in quæst. 7. nu. 61. cum seqq. dicens nostram l. posse limitari, vt non procedat è conuerso, scilicet, quando maritus fecit istas expensas, & melioramenta in rebus maioratus vxoris suæ, tūc enim hæredes mariti eas repetere poterunt ab ipsa vxore, vel ab alio successore eiusdē maioratus: & addit, quòd hanc limitationem sensit ad dict. l. 46. Ant. Gom. ibi numer. 2. versic. *Quæ omnia procedunt: & quòd suaderi potest ex traditis per Roland. à Valle consil. 28. num. 14. & 15. lib. 1. & probari ex his quæ sup. in quæst. proximè præcedenti in alio tertio expendente in re maioratus resoluiamus: & quia maritus repetere potest impensas in re dotali eius vxoris ad perpetuam utilitatem factas: & etiam quas fecit in re feudali vxoris, vt ibi hoc latè iure probat. Quid tenendum? Ego sanè priorem sententiam sequi malo, quam veriore longè existimo supra dictis ibi rationibus: & ita meritò in hoc carpit Antonium Gomez, & Burg. de Paz tenentes contrarium, Velazquez vbi supr. Nec obsunt fundamenta secundæ opinionis: ipsa enim ex decisione noua nostræ. l. ipsiusque ratione cessant, quamuis iure cōmuni attento rectè procedere possent.*

3 † Benè tamen verum est (& hoc modo temperatur opinio verior precedens, & saluatur contraria) quòd in casu nostre l. vxor, ac hæredes ultimi possessoris maioratus, atque ideò maritus, ipsiusq; hæredes in specie nostre quæstionis licet non possint repetere valorem expensarum factarum in bonis maioratus, etiã necessariorum, atq; vtilium, hoc veritate nostra (quicquid aliud supra dixerimus in tertio possessore rei maioratus in ea expendente) nihilominus tamen poterunt ex eisdem ædificijs tollere ea ad se pertinentia, quæ absque ipsarum rerum detrimento tolli possunt, ita vt non remaneat res maioratus deterior, ac si à principio melioramenta facta non fuissent. † Regulariter namque, si dominus rei ædificatæ per tertium, nõ vult soluere æstimationem melioramentorum, quia ad id non teneatur, in expensis voluntarijs permittitur ædificanti ea tollere, seu abradere, sine tamen ipsius ædificij prioris præiudicio, ex l. in fundo. ff. de rei vendic. & in l. pro voluntarijs. ff. de impens. in reb. dot. fact. l. 40. in fin. tit. 28. part. 3. gloss. in §. certè illud. verb. bonæ fidei, & ibi Doct. or. de rerum diuis. & in materia feudal. tenet Guid. Papæ. quæst. 169. num. 1. verfic. & aperiatur. Iulius Clarus. lib. 4. recept. sent. §. feudum. quæst. 88. num. 1. verfi. si verò ædificauit, post Boerium decis. 44. num. 10. & in terminis nostre l. ita tenet Palat. Rub. in l. 27. Taur. num. 66. & Ant. Gom. in dict. l. 46. Taur. nu. 2. verfi. 3. si dominus. D. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. cap. 26. nu. 16. dicēs hoc verum esse, ac procedere (vt patet) in omnibus casibus vbi expensæ ædificiorum aliàs peti non possunt. † Et præterea, nisi maioratus successor tantum velit præstare, quãtum ex his rebus, ex melioramentis ablatis vxor, seu hæredes præcedentis maioratus possessoris habituri, vel percepturi essent, vt in d. l. in fundo. ff. de rei vendic. l. idemq; §. idemque

ait, siquid procurator. ff. mādāt. Tiraq. de retractu conuent. §. gloss. 1. numer. 6. Quod est nouum, & singulare ad nostræ l. intellectum, secundum Molin. vbi sup. & sequitur supra dicta omnia à verfic. benè tamen est verum, Burg. de Paz dict. quæst. 7. numer. 68. cum sequent. & Ioan. Garf. de expens. cap. 13. num. 47. & Velazquez in d. l. 46. Taur. glos. num. 8.

QVÆST. LXX.

SUMMARI A.

- 1 L. 46. Taur. hodie. l. 6. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg. an habeat locum in ædificijs nouiter confecto in solo, vel area maioratus? & numeris sequentibus: referuntur opiniones: eligitur negatiua. num. 5. que procedit, quoties ædificium nimis vtile, & necessarium foret maioratus eiusque successor, vt in nu. 4. & 8.
- 2 Domus facta in solo, vel area aliena, cedit eidem: intelligitur. num. 6.
- 3 Feudo ab antiqua concessione consistente in certis agris, sine aliquo ædificio, si vltimo defunctus vassallus domum ibi nouiter construxerit, debetur domus promogenito, cum horto, & suis appendicibus ex natura terræ, cui ad hæret: sed æstimatio possessori soluenda est, vt in nu. 7.
- 9 Expensæ factæ in domibus, & cæteris rebus maioratus, de quibus loquitur dict. l. 46. Taur. siue magnæ, siue paruæ sint, ac valde vtilis, non debentur possessori expendenti.
- 10 Agitur de quadam limitatione Velazquez de Auendaño opinionis affirmatiuæ in quæst. principali.

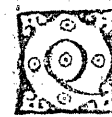
11 D. l. 46.

- 11 D. l. 46. Taur. non habet locum in ædificijs de nouo factis in area vel solo maioratus, vbi antea erat domus facta, fuit tamen penitus destructa soloq; equata.
- 12 Tunc dicitur potius nouum ædificium, quàm antiqui reedificatio.
- 13 Domo destructa vsque ad aream, dominus nõ compellitur eã reedificare, quia diceretur noua constructio.
- 14 D. l. 46. Taur. habet locum in meliorationibus factis in hortis cõiunctis domui principali maioratus, secus si disiuuncti sint horti, quamuis destinati vsui eiusdem domus.
- 15 Legata habitatione vel proprietate domus, venit habitatio horti accessorij & cõiuncti, aliàs non.
- 16 Vendita domo, venit hortus eidem cõiunctus, quando per eum aditus ad domum parabatur.
- 17 Hortus cõiunctus pars maioratus est.
- 18 Dict. l. 46. Taur. non habet locum in area emptæ & ædificatæ à possessore oppidi maioratus.
- 19 Dict. l. 46. Taur. an habeat locum in armis adiectis castro aut fortalitio maioratus ad sui defensionem? & numeris sequentibus referuntur opiniones, et in nu. 21. eligitur negatiua.
- 20 Castro concesso in feudum, intelliguntur concessæ munitiones ibi perpetuò posite pro custodia castri.
- 22 D. l. 36. Taur. tantum habet locum in expensis factis in castris, oppidis, muris, & domibus maioratus.
- 23 D. l. 46. Taur. ratio & intellectus.
- 24 Res maioratus addita ab eius possessore, quæ potest per se subsistere, non sequitur maioratus naturã, nec pertinet ad cæteros maioratus succes-
- sores: ampliat. num. 25.
- 26 Res addita maioratus, eidem nõ cedit, si potest ab eo separari: & num. 27. quando dicatur inseparabilis & indiuidua.
- 28 Pecunia quibus arma comparantur, & etiam fortalitia defenduntur, recondite in eis ac destinate ad id, non efficiuntur maioratus.
- 29 Testator in dubio videtur se cõformare cum dispositione iuris communis.
- 30 Iurisdictio oppidi maioratus à possessore eiusdem de nouo quæsitæ, an accrescat maioratus? Referuntur opiniones numeris sequentibus, & in num. 33. negatiua probatur.
- 31 Iurisdictio extra territorium exerceri nõ potest, licet actiue cohareat personæ.
- 32 Concesso castro, concessum videtur territorium & iurisdictio ei annexa.
- 34 Iurisdictio potest per se subsistere, estque quid ab ipso castro separatam.
- 35 Gabellæ seu tertie emptæ à possessore maioratus oppidi maioratus, eidem non accrescunt.
- 36 Dict. l. 46. Taur. procedit in rebus perpetuo anniuersario subiectis iure maioratus perpetui.

Quæst. LXX.

In eadem. l. 46. Taur. §. l. 6. tit. 7. lib. 5.

L. 6. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg. an habeat locum in ædificio nouiter confecto in solo vel area maioratus?



Varo † etiam, an dispositio nostre l. 46. Taur. habeat locum in ædificio nouiter cõfecto in solo vel

lo vel

lo vel area maioratus. In qua quæstione videtur prima facie dicendum, in hac quoque specie, legē nostram locū habere, nempe, vt eiusmodi ædificiū cedat maioratū, adeo vt neq; vxor, aut hæredes possessoris maioratus possint expensas, seu valorem ædificij petere a successore maioratus: ratio namq; generalis nostræ l. quæ solū in eo fundatur, quod bona cui adhærent ædificia, sunt maioratus, nostrū casum comprehendit, ac proinde in eo quoq; videtur locum habere nostra lex, sicut in ædificijs & melioramentis factis in domibus maioratus. Secundò per text. in §. ex diuerso. instit. de rerū diuis. ¶ vbi domus facta in solo vel area aliena, cedit eidē: ergo idem dicendū est si fiat in area maioratus, vt sit eiusdē maioratus, cuius est solū. ¶ Tertio, facit pro hac parte doctrina Caroli Molin. in cōsuet. Paris. §. 8. glōf. 4. q. 2. nu. 3. dicentis, quod si feudū ab antiqua concessione cōsistat in certis agris sine aliquo ædificio, & vltimò defunctus vassallus domū ibi nouiter construxerit, debeat domus primogenito cum horto & suis appendicibus, ex natura terræ cui adhæret: quē in hoc sequuntur Mieres de maior. 1. parte quæst. 10. nu. 20. ad fin. & Velazquez in d. l. 46. Taur. glōf. 6. num. 7. el. 2. ad fin. & glōf. 7. nu. 6. Quibus fundamētis hęc opinione in terminis nostræ legis tenuerūt D. Castillo in d. l. 46. Taur. in glōf. 1. ibi, vnde dicit: & Palat. Rub. in rep. Rub. & de donat. inter vir. & vxor. §. 62. nu. 15. iunctis num. 16. & 17. & Velazquez vbi supra. ¶ Limitat tamen ipse ibi. d. glo. 6. nu. 17. hęc opinionē, vt nō procedat quādo ex accessione ad rem maioratus multū commoditatis seu redditus a successore deduceretur, vt quia in solo, vel area maioratus possessor domos conducendas cōstruxit, vel oliuetū, aut vineā plantauit, seu molendinū, vel quid aliud fecit, ex quo successores in maioratu plurimum redditus annuatim perciperent:

tunc enim ex redditibus ædificiorum iustissimum esset successorē teneri ad solutionē eius quantitatis, ne locupletetur cū aliena iactura: & quia lex nostra propriē intelligitur in ædificijs, ex quibus nihil redditus aut comoditatis successores percipere valēt, vt quia in fortalitijs, muris, aut domibus principalioribus maioratus possessores multum expenderent, ex quibus, vt notum est, nulli redditus proueniunt.

¶ Nihilominus tamen in specie nostræ quæstionis principalis contrarium verius esse cēseo & tenendū, imò quod si possessor maioratus faciat de nouo aliquā domum, aliudvæ ædificiū necessarium, vel nimis vtile in area vel solo maioratus, vbi antea nō erat ædificiū, medietas æstimationis melioramentorum soluenda sit vxori, & filij similiter habeant suam legitimam in altera dimidia æstimationis melioramentorum: sicque in hac specie, lex nostrā contrariū præcipiens, locum minimē habebit: quod primò patet ex illis verbis: *Y assi mismo los edificios que de aqui adelante se hizieren en las casas de mayorazgo, labrando, o reparando, o reedificando en ellas, se aansi de mayorazgo, como lo son, o fueren las ciudades, y villas, y heredamientos, y casas donde se labrare. Quare cum lex nostrā dicat, En las casas de mayorazgo, apertē sentire videtur, quod ædificia debent fieri in domibus iam factis, & quæ erant maioratus, aliās locum minimē habebit dispositio nostræ legis ex pluribus iuris regulis vulgaribus: præcipuē cum sit odiosa vxori ac filijs defuncti, ac proinde extra casum in quo loquitur extrahēda non est, vt latius supra diximus lib. 2. pract. quæst. quæst. 82. nu. 3. & ita in terminis nostræ quæstionis hanc partem tenent ac probant Pelaez de maior. 4. parte, quæst. 33. nu. 3. cum sequentibus, vbi reprobat Castellū & Palat. Rub. contrarium tenentes. Tenet etiam hanc secundam partem D. Burg. de Paz dict. quæst.*

quæst. 7. num. 16. cum sequentibus, sentit idem Pelaez prima part. quæst. 10. nu. 20. Eandem sententiam iure communi attento probat D. Molin. lib. 1. de Hispa. primog. c. 26. nu. 14. tametsi ibi in versic. sed quamuis, aliud sentiat attenta nostrā l. Regia. Procedit tamen ipsa in casibus tantū in quibus loquitur, vt patet ex verbis præcitatis, nō verò in alijs extra illos, vt cum veriori & magis recepta sentētia nostrorum contra eundem Molinā probauimus s. lib. 2. pract. q. 87. per totam. Molina, itaq; in hoc loquitur. secūdū suā opinionē cōtra magis receptā aliorum,

Non obstat primum fundamentū partis contrariæ, quoniam ratio nostræ l. restricta est ab eadem in ædificijs factis in domibus maioratus, nō verò loquitur indistinctē & generaliter in omnibus augmentis factis in bonis maioratus, sicq; tāquam odiosa, ac vxori & hæredibus possessoris maioratus expendentis præiudicialis, extendi non debet ad ædificia nec reædificia facta in alijs bonis maioratus, quā in specialiter nominatis & expressis à nostrā. in quibus ipsa loquitur per prædicta.

¶ Non obstat & secundum, quia fatemur ædificiū cedere solo, at tamen si sit vtile & necessariū vero domino, expensæ eius recuperari possunt, vt latē s. probauimus in quæst. abhinc tertia, in tertio possessore mala fide expendente: & hoc modo saluari possunt tenentes cōtrariū in nostra quæst. nempe qd verum dicant respectu proprietatis ædificij: non verò expensarum, quæ necessarię, vel admodū vtilis sunt maioratui, eiusq; successori.

¶ Ad tertium eodem modo respondetur: & in terminis quod æstimatio possessoris soluenda sit in casu huius tertij fundamenti, est communis secundum D. Molinam d. lib. 1. cap. 26. nu. 11. & 14. & Velazquez dict. glōf. 7. nu. 5.

Quibus fit, vt nec huic obsit limitatio, quam ad suam opinionem contrariam, &

sic ad primam supra positā in hac quæst. adducebat Velazquez, sed potius eidem patrocinetur, dum existimat, quod quando in solo vel area maioratus possessor domos conducendas construxit, vel oliuetum vel vineam plantauit, seu molendinum aut aliud fecit, ex quo successores in maioratu plurimum redditus annuatim perciperent, successor teneatur ad solutionem expensarum ex redditibus sibi prouenientibus ex illis ædificijs in solo vel area maioratus factis: hoc enim verū esse profitemur. ¶ Atq; idem esse eadem ratione contendimus in nostra specie, quoties præd. ædificiū aliās maioratui eiusque successori nimis vtile aut necessarium foret: tametsi idemmet Velazquez in eadem glōf. 6. nu. 8. el primero, in versu. nec etiam, ibi, & verum non credo, videat sibi met cōtrarius in præd. sua limit. reprobat siquidem in verbis modò relatis Pinelum, ¶ dum generaliter tenet in l. 1. C. de bon. matern. secunda parte, nu. 71. versu. in hac difficultate, qd quando expensæ factæ sunt magnæ, & ex eis resultat notabilis vtilitas, tenetur eas solvere ex redditibus prouenientibus ab ipsis melioramentis: nisi vt eū à contradictione saluemus, dicamus in hoc loco Velazquez tenere contra Pinelum in expensis factis in domibus & cæteris rebus maioratus de quibus lex nostrā loquitur, illæ siquidem, siue paræ, siue magnæ sint, ac valde vtilis, non debentur possessori expendenti, ex generalitate nostræ l. cōtra Burg. de Paz aliud existimantem. d. quæst. 7. nu. 27. cum sequētib. Quæ opinio probabilis est in hac specie: cæterum in præd. sua limitatione loquitur ipse Velazquez in ædificijs nouiter cōstructis & factis in area vel solo maioratus, quorū deductionem cum nostrā lex non prohibeat, sed tantum loquitur de factis in domibus maioratus, &c. merito vt expensæ factæ in illis non prohibitis, si ex eis plurimū redditus annuatim percipiatur, à suc-

à successore: ex prædictis redditibus persoluantur.

10 *Nihilominus tamen licet vera sit hæc limitatio Velazquez, adhuc sibi ipsi in præcedentibus contradicit: aut enim sua opinio principalis affirmatiua in specie huius nostræ quæstionis, cuius supra meminimus in princip. eiusdem, vera nõ est (prout nos hoc contendimus) aut si vera est, iure extensionis, vel cõprehensionis ex ratione generali. d. l. 46. prout ipse cõsiderat, limitatio non procedit secundum ipsum nu. 8. dum reprobat eam tenentem Pinelũ in casu nostræ. l. si ergo ipsa vera non est in eodem casu nostræ. l. vt inquit idem Modernus. d. nu. 8. el prim. nec etiã vera erit in casu huius quæstionis attetã sua opinione principali, in qua idem esse concludit in ædificijs factis in area vel solo maioratus, quod in domibus ipsius, de quibus. l. nostra loquitur, ex ratione sua generali, quã ibi considerat. Si igitur virtute nostræ. l. idẽ ius est in vtrisque, aut in vtrisque; vera est limitatio, aut in nullo. Præterea, quod limitatio vtroque casu secundum ipsum locũ habeat, patet ex ipsius verbis nu. 17. vbi agit de præd. limitatione inquit enim: Quæ quidẽ omnia (scilicet supra dicta) necessariò & vtiliter sunt restringenda, quando ex accessionibus ad rem maioratus multum cõmoditatis seu redditus à successoribus deduceretur: sicque in his verbis vniuersalibus ac etiam simul generalibus in vtroque casu loqui videtur: postea verò ibi, vt quia, &c. venit ad exempla, quæ quidem regulã præcedentem non arctant, vt in. l. damni infecti stipulatio. cũ simil. ff. de damn. infecti stipulatio. cũ simil. ff. de damn. infecti. Resoluo igitur tenendam esse in nostra principali quæst. secundam quam prædiximus opinionẽ cũ Pelæz, & Burgos de Paz contra Castell. Palat. Rub. & Velazquez vbi sup. & quod eius limitatio sit vera, nostramque sententiam comprobans.

11 † Nunc autem eadem nostra sententia ampliatur, vt procedat nedũ in casu quo

loquuti sumus, nempe in domo vel alio edificio nouiter factõ in area vel solo maioratus, sed etiam idem dicendum sit eadem ratione, si possessor maioratus domum eiusdem maioratus penitus destructam ac solo æquatam de nouo à fundamentis faciat, tunc enim cum iam non sit eadem domus, sed alia penitus diuersa, argum. l. inter stipulantem. §. sacra. in fine cum simil. ff. de verb. oblig. & l. nostra secundum nos, nõ habeat locum in edificijs de nouo factis in area vel solo maioratus, vbi prius, hoc est, tẽpore quo fit nouum ædificiũ, nullum antiquũ erat; consequitur, vt in hac quoque specie ipsa locum minimẽ habeat, † cum tũc dicatur potius nouum ædificiũ, quã antiqui reedificatio, vt in. l. domos hæreditarias. ff. de leg. 1. l. 25. tit. fin. part. 3. ibi, *Mas de nueuo no es tenudo de lo hæzer sino quisiere*: quia vt ibi inquit Gregor. Lop. in glos. de nueuo, † si domus esset destructa vsq; ad aream, dñs nõ compelleretur eã reficere, quia diceretur noua constructio ex. l. 1. §. si quis ædificiũ. ff. de nou. oper. nũc. & alijs, quæ ibi citat. Suadetur etiã hæc ampliatio ex pluribus, quæ in proposito cumulat Matienç. in præsentis glos. §. nu. 10. cum seqq. tum deniq; & ex verbis nostræ. l. ibi, *Que de aqui adelante se hizierẽ en las casas de mayorazgo, labrando, o reparando, o reedificando en ellas*: quasi secus sit si huiusmodi edificiã nõ fierent in domibus maioratibus, sed in earũ areis, vel solo: & in terminis per prædicta & alia hanc ampliationem tenet & probat D. Burg. de Paz in. d. quæst. 7. num. 21. cum sequentibus, & veram esse censeo.

14 † Ex præcedentibus primò deducitur, quod meliorationes, quas facit possessor maioratus in hortis coniunctis domui principali maioratus, cedũt maioratui, ac proinde in eis locũ habet dispositio nostræ. l. secus erit vbi cũque; tales meliorationes fierent in hortis non iunctis domui maioratus, quãuis destinatione & vsu possessoris bonorum maioratus deseruiant domui

15 domui principali. † Hinc etiã est, quod legata habitatione, vel proprietate domus, venit habitatio horti accessorijs, & coniuncti, aliàs nõ, vt voluerũt Bald. Angel. & Florian. in. l. Olimpico. ff. de seru. vrb. præd. per text. ibi. Idem voluerũt Alber. Bart. & Rom. in. l. quod conclau. ff. de damn. infect. & alij plures, quos refert Pelæz de maior. d. 4. p. q. 33. num. 8. vbi in terminis ex supradictis hanc primam deductionem ponit, sequitur, & probat.

16 † Et in venditione domus, quod veniat hortus eidem coniunctus, quando per eum aditus ad domũ parabatur, iradit cũ alijs idem Mier. de maior. 1. p. q. 10. nu. 28. Et in terminis nostris hanc deductionem etiam probauit Velazq. d. glos. 6. num. 9.

17 † Ex eo quod hortus coniunctus, pars maioratus sit, secundum Ioan. Licir. de primogenitura. libro. 6. quæst. 4. & Tiraquelem in eod. tract. quæst. 73. nu. 1. vbi alios citat.

18 † Secundò deducitur. l. nostram Taur. minimẽ locum habere, quãdo possessor alicuius oppidi, quod est in maioratu, emit in eo ab aliquo particulari areã aliquam, in qua fecit fortalitium, seu amplam domum, quia. d. area non erat maioratus: & l. nostra se fundat in eo quod res illa, in qua sit ædificiũ, sit maioratus: & ita cessantibus ratione, & verbis legis, cessare debet & ipsius dispositio, vt in iuribus vulgaribus: & in terminis ita tenet Doct. Castell. in. l. 46. Taur. glos. 1. col. 4. in vers. si tamen possessor. quem refert & sequitur D. Burg. de Paz d. quæst. 7. nu. 25.

19 † Tertiò infertur ad decisionem illius nouæ. q. an si possessor bonorum maioratus habens aliquod castrum, aut fortalitium, ad sui defensionem eidem multa genera armorum adijceret, efficiantur maioratus, necne? In qua quæst. Mieres in tractatu maiorat. 4. p. quæst. 33. nu. 9. cum sequentibus. latè nititur probare, quod quemadmodum lex nostra proce-

dit in parietibus, & alijs ædificijs, quæ sunt in castello, & muris, eò quod sint necessaria ad defensionem, ita locum sibi vèdicare debeat in armis offensiuis, sine quibus castra & muri defendi rectẽ nõ possint: cum prædicta arma & instrumenta bellica & defensiva, & offensiva, tam necessaria sint ad defensionem, & tuitionem castrorum, & ciuitatum: ad quod nostra lex tanquã ad principalem scopum cõsiderationẽ habuit. Quod etiam probat ex doctrina Bald. & aliorũ Doctorum † tenentium, quod concessio castro in feudum, intelliguntur concessæ munitiones quæ sunt pro custodia castri positæ, perpetua patrisfamil. destinatione, quamuis non sint affixæ, vt trabuchi, manganelle, ballistæ, & similia. Ea enim quæ sunt ad vsum castri, præsumuntur esse de pertinentijs ipsius castri, quando non probantur esse diuersi generis. Similiter quod si Princeps concedit mihi quoddam fortalitium, in quo sunt multa munimenta, ea cedunt concessioni: nec distingui debet, sintne affixæ, aut non: vtrũque refert; & confirmat Tiraq. alios citans lib. 1. de retractu. §. 1. glos. 7. nu. 96. Deci. cons. 5. 16. nu. 25. Eandem sententiam in terminis nostræ legis sequitur & probat alia ratione Velazquez in. d. l. 46. Taur. glos. 6. num. 10. nempe quod lex nostra generaliter constituat, expensas non esse soluendas à successorib; in maioratu, in quibuscunq; rebus fiant, maximẽ si eis adhærent ex quibus commoditas non sequitur.

21 † His tamen non obstantibus, contrarium in specie præmissa censeo tenendum, imò quod in præd. armis non habeat locũ dispositio nostræ legis: sed ea nõ obstante, prout verè non obstat, prædicta arma sint bona libera, in quibus & vxor maioratus possessoris ea ibi adijcientis, atque ipsius hæredes habebunt parrem: insuper & ante omnes creditores hæreditarios, duplici con-

cludenti ratione. Prima est peremptoria, nempe quod secundum veriolem, & * magis receptam sententiam nostrorum Cohispanorum, quam latè probauimus §. lib. 2. pract. q. 82. per totam.

22 † lex nostra tantū habet locū in expensis factis in castris, oppidis, muris, & domib⁹ maioratus. Quinimō idēmet Mier. d. q. 3. nn. 1. cum seqq. & prius in. 1. par. q. 10. nu. 20. hoc idem probauit, dicēs, q̄ in meliorationib⁹ factis in bonis maioratus, quæ nō fiunt in castris, & muris, & domibus maioratum, habebit mulier medietatem æstimationis, & alia medietas diuidēda erit inter filios illius, qui ea fecit, & sic in ea habebunt legitimā: quia talis æstimatio est libera, restitutioniq; non subiecta. Si ergo lex nostra restringitur ad tres casus prædictos, nec in alijs locum habet, nequaquā admitti potest præfata prima sententia: prout fatetur Velazq. vbi §. si restrictio prædict. ad tres casus nostræ. l. vera foret: sed quia ipse contrariū credit (& quidē minus rectè: quia contra veriolem & receptiorē cæterorum sententiā, vt prædiximus) idēdō præd. primā opinionē in hac illatione recitatam tenet. * Secunda ratio nostræ sententiæ: quia. l. nostra tantū loquitur in ædificijs & melioramentis, quæ in prædictis tribus casibus in rebus immobilibus maioratus adiiciuntur, atque adhærēt, sicq; vnummet corpus immobile efficiunt, nempe *Las fortalezas que se hizieren en las ciudades, y villas, y lugares, y heredamientos de mayorazgo*: & hic est primus casus: *Y todas las cercas de las dichas ciudades, y villas, y lugares de mayorazgo, assi las que de aqui adelante se hizieren de nuevo, como lo que se reparare, o mejorar en ellas*: & hic est secundus casus: *Y assi mismo los edificios que de aqui adelante se hizieren en las casas de mayorazgo, labrando, o reparando, o reedificando en ellas, sean assi de mayorazgo, como lo son, o fueren las ciudades, y villas, y lugares, y heredamientos, y*

casas donde se labrare: vt patet ex nostra. l. eiusq; verbis. Cuius ratio est, quia in prædictis ædificijs atq; melioramentis, quæ rebus immobilibus maioratus adiiciuntur, constat de animo adiicientis, volentis perpetuò ibi ea permanere, atq; eiusdem naturæ esse, cuius & sunt principalia maioratus, quibus adiiciuntur: quod lex nostra ex hoc ita interpretatur: atque prætereā vt melius locum habeat, præcipit in secunda parte; *Que en todo ello succeda el que fuere llamado al mayorazgo con los vinculos y condiciones en el mayorazgo contenidas: sin que sea obligado a dar parte alguna de la estimacion, o valor de los dichos edificios a las mugeres del que los hizo, ni a sus hijos, ni a sus herederos, ni sucesores*. Hic autem animus perpetuò colligandi in maioratu, non colligitur ex appositione armorum in castro, vel fortalicio maioratus, cum potius ad suā defensam temporalem pro tempore suæ vitæ, atq; possessionis, in dubio præsumi debeat ea ibi apposuisse: quandoquidem non sunt res huiusmodi, quæ ædificio maioratus incorporētur, nec vnū corpus cum eo inseparabile, & indiuiduum efficiant: præsertim, in præiudicium vxoris, atq; hæredum, quibus etiam si aliud vellent, nocere non posset: cum lex nostra in hoc casu minimè loquatur.

24 † Pro quo facit, quia quando res maioratui addita ab eius possessore, potest per se subsistere, clarissimū est, eam non sequi maioratus naturā, nec ad cæteros maioratus successores iure successione pertinere, sed maioratus possessoris hæredibus, tanquam alia bona libera esse adiiciendam, vt benè iure, & authoribus probat D. Molin. lib. 1. de Hisp. primog. lib. 1. c. 26. nu. 3. * Id ampliāns, vt ne dum pcedat, quando principaliter rebus maioratus res aliqua addita est, sed etiam quando accessorie adiicitur, ita vt res ipsa ac res maioratus, fiat vna ac eadem

26 res. * Non enim res addita, si potest à maioratu

maioratu separari eidem cedit, sed possessoribus hæredibus adiicienda erit: nisi expressè ac sciēter à maioratus possessore addita sit cum eadem qualitate maioratus, & vt perpetuò ipsius maioratus efficiatur, secundum Carol. Molin. Tiraquel. & Grego. Lopez, quos ad hoc citat: & prædicta sequuntur etiam Mier. de maior. 1. p. q. 10. nu. 39. & Ioan. Garf. de expens. & melior. cap. 13. num. 47. eosq; referens Velazquez in. d. l. 46. Tau. glof. 7. nu. 9.

27 † Tunc autē dicitur inseparabile, & indiuiduum à re maioratus, quādo vnum corpus cū re, cui adiungitur, efficitur, ita vt salua eius substantia, diuidi, aut separari non possit, ex text. in. l. vnic. §. hæc itaq; tam variè. C. de cad. toll. Alexan. & alij relati per Velazq. d. glof. 7. nu. 5. vbi quod tunc verissimum est. l. hanc in eo procedere, prout contingit in tribus casibus specificatis à nostra. l. in quibus expensæ cedunt maioratui, & recuperari non possunt: secus aliās extra illos, vt habet magis cōmunis sentētia, vt resoluiimus. Prætereā conditores nostræ. l. benè intellexerunt in fortalitijs, & domibus maioratus esse necessaria arma ad ipsorū defensionem: quinimō & tempore belli, & pacis ea illuc introduci, & nihilominus hoc non exprimunt, cum esset casus satis practicus, & contingens: nec simile quippiam præceperunt, sicut in dictis tribus casibus: ergo hoc noluerunt, si enim voluissent, expressissent, arg. tex. in. l. vnic. §. vbi autem. in fin. ibi, Nam si contrarium volebat, & c. C. de caduc. toll. cum simil.

Deniq; sicut per appositionem cæterarum rerū mobilium, vsui, & commodo maioratus successorum nō inducitur animus eas apponentis colligandi ipsas perpetuò in maioratu: ita neq; in armis ibi inclusis: & licet maior, fortiorq; ratio in armis, quā in cæteris rebus mobilib⁹ militare quodammodo videatur,

nihilominus quia in armis nulla lex hoc præcipit, minimè securè id dicēdum est: Et in terminis hanc nostram sententiā probauit D. Molin. d. c. 26. nu. 5. dicens, quod ex prædictis in casu contingenti vidit pronunciatū, bombardas, pluraq; alia tormentorum, sulphuræq; machinæ genera à maioratus possessore in castris maioratus apposita, esse bona libera, non autem maioratus: & nouissimè idem probauit D. Azeued. in præfenti nu. 3. contra Mieres.

Non obstant fundamēta prioris opinionis contrariæ supra relata: quia ex prædictis satis diluuntur. Et prætereā respondemus, q̄ necessitas armorū ad tuitionem fortalitijs, & maioratus, nō inducit necessitatem colligandi ea in maioratu, quandoquidem in tantum fieri possit, & in dubio præsumendū sit fieri pro tempore vitæ maioratus possessoris,

28 non verò in perpetuū. † Sic videmus, q̄ pecuniæ, quibus arma comparantur, & etiā fortalitia defenduntur, sunt præcisè necessaria ad defensionē fortalitijs: quia sine ipsis defendi non potest: & nihilominus si possessor maioratus in eodem fortalicio, vel domo maioratus haberet thesaurum reconditum ad præd. necessitates prouidendas tēpore belli, nempe ad arma emēda, militibusq; subueniendū, & tamē eis non expēsis decederet, vel parte thesauri in id expēsa, remaneret alia bona pars pecuniarū in eundem effectū recōdita, atq; destinata, quis iure dicere, aut probare posset, hæc pecuniæ quantitatem effici maioratus, quāuis ad defensionem eiusdem esset illic collocata, & destinata? nemo profectò. Et tamen pecunia illa summè necessaria est ad defensionem fortalitijs, atq; ea destinatione illic fuit collocata. Idem ergo dicendū erit in armis, de quibus agimus, vtroq; enim casu militat eadē ratio, atq; deficit mens adiicientis, & nostræ. l. quæ fuit defendere fortalitium pro tempore

suæ vitæ, non verò cæterorum successorum sequentium maioratus, nisi hoc expresserit, & sine præiudicio tertij tunc id faciat, & in quâtitate à lege permiffa. Magis enim videtur in dubio æqualiter suos diligere, quàm aliquem eorū auentragiare: † sicq; se conformare cum dispositione iuris communis, ex doctrina Bart. & omnium in. l. hæredes mei. §. cum ita. ff. ad Trebell. Iaf. in. l. 3. nu. 26. & 27. ff. de leg. 1. Marthæ. de Afflict. decis. Neap. 44. nu. 20. est cõmunis & vulgata, regula secund. Tiber. Decian. conf. 18. n. 20. lib. 1. & latius per nos infra. q. 101. nu. 3. Ius autem cõmune habet, vt æqualitas in successione inter liberos seruetur. l. vt liberis. cum similib. C. de collat. Quod à fortiori procedit, si successor maioratus non effet de liberis, vel descendentibus possessoris maioratus, sed trãsuersalis: potius enim censendus est consuluiffe animæ suæ, vel testamento, quod fecit, vel hæredibus legitimis, quàm extraneo, si contrarium non expressit.

Non etiam obest, quòd concessio castro, intelligitur concessio munitiones, quæ in eo sunt: quia procedit in concedente principale, eo enim ipso videtur concedere accessoria, quæ in eo sunt: nos verò non agimus in concedente castrum, sed in adicijete ibi arma & munitiones, ex quo solùm non inducitur, nec præsumitur donatio eorum, sed tantùm destinatio pro tempore vitæ suæ, & ad sui defensionem.

30 † Tertio ex præcedentibus decidenda venit quæstio illa, an iurisdicção oppidi maioratus, à possessore eiusdem de nouo quæsitâ, accrescat maioratui, eiusq; successor ea potiat, & vtatur: an verò hæredes eam quærentis? Videtur enim, quòd præd. iurisdicção de nouo acquisita efficiatur maioratus, sicut & ipsum castrum, vel oppidum: quia cohæret territorio passiuè. † Extra illud siquidem

exerceri non potest. l. vltim. ff. de iurisd. omn. iud. licet actiuè cohæreat personæ, vt tenet Bart. in. l. 1. num. 15. ff. de iurisd. omn. iud. communiter approbatus, secundum Iaf. ibi prope fin. post Alexandrum.

32 † Secundò, quia concessio castro, concessum videtur territorium, & iurisdicção ei annexa, quæ tempore concessionis erant ipsius concedentis. Bartol. & Baldus. in. l. 1. §. cum vrbem. ff. de offic. præfect. vrb. DD. in. l. 1. ff. de iurisd. omn. iudic. est communis, secundum Couar. in pract. quæst. cap. 1. num. 10. vbi id limitat, & secundum Matienç. in præsent. glos. 2. nu. 6. cum ergo iurisdicção territorio cohæreat, nimirum si ad successorem maioratus transeat cum oppido, seu castro, cui adhæret, quemadmodum & in feudo cõcludit Cardin. Alexand. relatus per Matienç. vbi supra.

33 † Nihilominus tamen cõtrarium verius existimamus, imò quòd præd. iurisdicção non efficiatur maioratus, nisi acquirens id expressè dixerit, & voluerit, ac possit. † Quoniam iurisdicção potest per se subsistere, estq; quid ab ipso castro separatum: qua ratione id tenet Bald. in cap. 1. §. e contrario. num. 4. de inuestit. de re alien. fact. quem sequitur Aluarot. ibi colum. fin. estq; communis sententia, vt ex alijs testatur D. Molina d. lib. 1. de Hispan. primog. c. 26. num. 6. & sequitur Matienç. d. glos. 2. n. 7. in prin. & in terminis maiorat. per prædicta ita tenent & sequuntur Gregor. Lop. in. l. 2. tit. 15. p. 2. in glos. Sino el hijo mayor. col. 4. ad fin. D. Molin. d. nu. 6. & Matienç. 7. Pelaez. 1. p. de maiorat. q. 10. nu. 40. & Velazquez in. d. l. 46. Tauri. glos. 7. num. 9.

35 Idemq; ipsum pari ratione dicendū erit in maioratus possessore, qui in oppido maioratus gabellas, seu tertias decimarum, vel quid aliud simile emit, vt tenet D. Molin. vbi supra. qui num. seqq. plurima alia in proposito disserit, ac resoluit, qui

qui erit videndus, ne ipsius dicta transcribamus, & etiam Mier. & Velazq. vbi supra. 36 † Quarto ex superioribus fit, vt nostræ. l. decisio procedat etiam in bonis perpetuo anniuersario subiectis, quâdo in eis iure maioratus in perpetuum est succedendum, cum ad instar primogenitorum Hispaniæ regulentur, vt in terminis probauit D. Ant. de Padilla in Rubrica. nu. 10. C. de fideicommiss. sequitur alios citâs D. Mol. lib. 1. de Hisp. prim. c. 1. nu. 27. & Mier. de maior. 1. p. q. 10. nu. 21. & Velazq. in. d. l. 46. Taur. glos. 6. nu. 12.

QVÆST. LXXI.

SVMARIA.

- 1 Cessionarius maioratus an vii possit remedio. l. 45. Taur. hodie. l. 8. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg. & nu. seqq. sed num. 4. ponitur resolutio.
- 2 Ratio legis decidit omnes casus, non per extensionem, sed sicut genus comprehendit species.
- 3 Vacatio non minus contingit per renunciationem, sicut per mortem.
- 4 Ius primogenituræ cedi, vendi, ac renunciari potest, præcipue si fiat sequenti in gradu, etiam si viuo præcedente fiat renunciatio, vt in nu. 5.
- 6 Primogenitus potest cedere in vita in fauorem secundogeniti ius possessionis sibi cõpetens, ex. d. l. 45. Taur.
- 7 Interdictum recuperandi cedi potest.
- 8 Civilis possessio, quam quis habet ex clausula constituti, vel ex statuto, in alium transferri potest.
- 9 Condicio emancipationis impletur morte, vel alio modo.
- 10 Remedium dict. l. 45. Taur. intentari potest, non solum morte naturali possessoris maioratus, sed etiam

- 11 Remedium d. l. 45. Taur. intentari non potest à tertio in vita illius, qui possessionem maioratus in alium, quæ eiusdem successorè efficere intēdit, transtulerit.
- 12 Vltimus maioratus possessor, potest maioratum ipsum fruendum, cui voluerit, præstare.
- 13 Cessio maioratus in fauorē secundogeniti facta, non præiudicat successoribus legitimis, potius ius habentibus cessionario.
- 15 Per alienationem rerū maioratus vacatio non contingit, ac proinde tunc non competit remedium dict. l. 45. Taur. nisi hoc caserit fundator ipsius, vt in nu. 16. vbi quòd hac est bona cautela condendi maioratum.
- 17 Dominium & possessio transeunt ipso iure in eum, cui res aliqua post certum tempus donata fuerunt.
- 18 L. 45. Taur. fortè habuit ortum à l. 7. tit. 4. p. 5.
- 19 Remedium d. l. 45. Taur. intentari potest, possessore alienante bona maioratus, vel nolente exequi conditiones, quando in his speciebus fundator maioratus cauit bona ad sequentem deferri.
- 20 Fructus rei maioratus alienatæ per possessorem eiusdem, & à successore reinuendicatæ, an sint restituendi? & num. sequentib.
- 22 Fructus non sunt restituendi à bonæ fidei possessore, nisi à tempore litis contestatæ: & num. 23.
- 24 Silentium, & negligentia in petenda possessione, virtute l. 45. Taur. quo tempore, & in quibus casibus noceat?

Quæst. LXXI.

In l. 45. Tau. hodie. l. 8. tit. 7. lib. 5.
nou. Collect. Reg.

Cessionarius maioratus an uti
possit remedio. l. 45. Tau. hodie
l. 8. tit. 7. lib. 5. nou. Coll.
Regiæ?



Vero circa hanc. l. Quid si
ultimus maioratus posses-
sor in vita sua bonorū ma-
ioratus possessioni renun-
ciet in sequentem legitimum eiusdem
maioratus immediatum successorem, in
eumq; illam transtulerit, & cesserit, an
huiusmodi cessionarius possit uti re-
medio huius. l. 45. Taur. necne? Et vi-
detur etiam tunc locum habere reme-
dium nostræ. l. Primò, quia etsi ipsa lo-
quatur, mortuo possessore maioratus,
eadem tamè ratio militat in nostro casu,
sicut quando moritur ultimus maiora-
tus possessor: ergo idem ius erit in eo
statuendum; arg. l. illud cum simil. ff. ad
l. Aquil. † Ratio enim. l. decidit omnes
casus non per extensionem, sed sicut ge-
nus comprehendit species. l. nominis,
& rei. §. verbum ex legibus. ff. de verb.
signific. tradit latè Tiraq. de caus. cess.
1. p. nu. 136. † Secundò facit quia per re-
nunciationem non minus vacatio succes-
sionis cōtingit, quā per mortem, glo. in
.c. ex parte. in princ. verb. vacationis. de
elect. lib. 6. glo. in. c. quia sæpe. de præb.
eod. lib. verb. vacat. & in. cap. 2. verb. re-
nunciet. de renunciat. quam sequuntur
omnes in Clem. 1. de renunciat. & in. c.
susceptum. de rescript. in. 6. teste Ve-
lazquez post alios, quos citat in hac. l. 45.
Taur. glo. 2. nu. 4. † Tertio, quia ius pri-
mogenituræ cedi, vendi, ac renunciari
valet, præsertim si fiat sequenti in gradu, 9

prout ex pluribus probat Jacob. de Bel-
louif. Bald. Martin. Laud. Aluar. & Præ-
positus in. c. 1. §. Præterea, quib. mod. feu.
amitt. Iaf. in. l. quæ dotis. nu. 64. ff. solut.
matrim. Tiraq. de primogen. q. 26. nu. 1.
cum sequentib. Burg. de Paz in procem.
leg. Taur. nu. 95. Peralt. in. l. 3. §. qui fidei
commissam. num. 61. cum sequentib. ff.
de hæred. instit. D. Molin. lib. 1. de prim.
Hispan. c. 6. nu. 44. & iterum lib. 3. cap. 2.
nu. 24. Mieres in eodem. tract. 3. p. q. 18.
num. 7. † Quod procedit, etiam si viuo
præcedenti maioratus possessore, fiat re-
nunciatio: adhuc enim valida ea erit, se-
cundum Iass. in. l. pactum quod dotali.
num. 4. C. de collat. & alios referentem
Molinam. d. lib. 1. c. 6. nu. 44. & lib. 3. c. 2.
nu. 22. Meritò igitur, facta renunciatio-
ne, sequens in cuius fauorem fit, uti va-
lebit remedio huius. l. ex his, quæ in sta-
tuto transferente possessionem, absq;
actu apprehensionis corporali, vero, vel
ficto, resoluit Tiraquel. in tract. de mort.
6. p. declarat. 8. per totam: † & primo-
genitus potest cedere in vita in fauore
primogeniti, hoc est, ius possessionis,
quod habet virtute nostræ. l. secundum
Alber. in. l. 1. col. ultim. versic. ultimò
quæro. C. uti possid. Ioan. Faber. in. §. re-
tinendæ. nu. 9. inst. de interdict. † Sic in-
terdictum recuperandæ cedi potest, ut
in. l. quod si in diem. §. Julianus. vbi glof.
Bald. & Angel. ff. de pet. hæred. & alij. &
quodlibet possessorium cedi potest, se-
cundum Baldum consil. 186. lib. 1. de
qua materia latè Tiraquelus libro. 1. de
retractu. §. 26. glof. 3. nu. 17. vbi nu. 31.
refert Alouif. inter consil. Bald. 436.
8 Quidam creditor lib. 3. dicentem, † quòd
civilis possessio, quam quis habet ex
clausula constituti, siue ex statuto con-
tinuante possessionem in hæredem, in
alium transferri potest: refert & sequi-
tur Mieres in tractu maiorat. 3. part.
quæst. 18.

† Quartò & ultimò, hæc opinio pro-
batur

batur arg. text. in. l. si mater. C. de instit.
& subst. sub condi. fact. vbi filius institu-
tus sub conditione, si emancipatus fuerit,
consequitur hæreditatem, siue ipsa con-
ditio emancipationis morte, vel alio
modo impleta fuerit. † Fit igitur ex su-
pradictis, quòd si aliquis casus euenerit,
ex quo ultimus maioratus possessor p.
mortuo habendus sit, possit in vita eius-
dem, remedium nostræ. l. proponi. l.
Gallus. §. & quid si tantum. ff. de liber. &
posth. ibi, Ut ad similitudinem mortis
exteri casus admittendi sint. l. si necem.
§. de portatus. cum simil. ff. de bonis. lib.
ita. D. Molin. in terminis nostræ. l. lib. 3.
de Hisp. primog. cap. 13. num. 59. ad fin.
Mieres in eod. tract. in. 2. p. q. 3. nu. 7. &
in. 3. p. q. 3. per totum. & Velazquez vbi
supra glof. 2. nu. 9. exempla per ipsum
Mier. vbi §. Sed in expressis terminis
nostræ. q. q. in fauorem secundogeniti
in hoc casu transeat etiam possessio vir-
tute nostræ. in illum, in quem facta est
renunciatio, ex prædictis tenet ac pro-
bat Mieres vbi §. d. 3. p. q. 18. per totam.
vbi nu. 6. quòd hoc procedit, dum tamè
renunciatio facta fuerit in illum, in quem
ex lege, vel constitutione maioratus ius
competit: non aliàs, sequitur etiam Ve-
lazquez. d. glof. 2. nu. 4. & 5.

Sed in contrarium facit, quoniam re-
medium nostræ. l. 45. Tau. est ex orbitas
à iure cōmuni, & contra eius regulas, ut
patet, quia transfert possessionem sine
apprehensione: ergo cum loquatur in
cau. mortis, ad alium dissimilem exten-
dendum non est, ut in. l. quod verò. cum
simil. ff. de leg. Præterea & secundò, quia
licet iste ultimus possessor maioratus
possit illi cedere in fauore sequentis im-
mediatè vocati cum sua possessione: nò
tamen idèd vacat maioratus, cū posses-
sio à cedente in cessionariū statim tran-
seat: non igitur remedio huius. l. uti po-
terit cessionarius, sed tantū possessione
sibi cessa per cedentem.

11 † Quo fit, ut si ultimus maioratus pos-
sessor in vita sua bonorū maioratus pos-
sessionem, in alium, què prærendit eius-
dem primogenij successorem efficere,
transtulerit, tertius, qui eiusdè successio-
nem prærendit, non poterit eo viuente,
remediū nostræ. l. 45. proponere: cum
enim ipse, viuente ultimo maioratus pos-
sessore vocatus nò sit, nec possit ad ma-
ioratum ipsum ius aliquod prætere, con-
sequitur, ut vsq; ad mortem eiusdem
remediū hoc præstidum non sit. † Eò
præsertim, qd ultimus maioratus posses-
sor possit maioratum ipsum fruendum,
cui voluerit præstare, ut ostendit D. Mo-
lina. d. lib. 1. c. 21. Quod significat verba
l. 9. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg. ibi: *En casa
que algun poseedor de mayoraz go fallecie-
re, &c.* & in terminis ex his probat Mo-
lina. d. lib. 3. c. 13. nu. 59. in princ. † Non
tamè præiudicabit præd. cessio in fauo-
rem secundogeniti facta, successoribus
legitimis potius ius habentibus cessiona-
rio, nempe filijs, & descendentibus le-
gitimis cedentis natis, vel nascituris, ut
probat ex text. in. c. 1. §. hoc quoq;. de
succes. feud. vbi glof. & cōmuniter scri-
bentes id notat, & alios allegans Tiraq.
de primog. q. 26. nu. 5. & Burg. de Paz in
procem. leg. Taur. nu. 96. D. Molin. d. lib.
1. c. 6. nu. 45. ibi, imò nec poterit. & lib. 3.
c. 2. nu. 21. & Velazquez in. d. l. 45. Taur.
glo. 2. nu. 6. & D. Azeu. in. d. l. 45. Tauri,
nu. 10. & 11.

14 † Vera tamen in. q. principali est re-
solutio, meo iudicio, ut si quidem maio-
ratus possessor renunciaret simpliciter, &
de plano, & à se abdicet sufficienter ma-
ioratū cū iure suo & possessione, absq;
vlla retentione in fauorem alterius: tunc
quidem cum per huiusmodi renuncia-
tionem legitime factam: ita vacatio con-
tingat, sicut per mortem: sicq; hic renun-
ciās habeatur pro mortuo, ac per conse-
quens possessio maioratus nò possit esse
in pēdenti, statim trāsibit in successore

legitimum immediatum virtute nostræ
 l. eiusq; remedio is uti poterit, ac si vlti-
 mus possessor præd. sic renunciatus mor-
 tuus esset, ex omnibus pro priori parte
 adductis, quæ in hac specie astringunt,
 mirumq; in modum conueniunt: ex hac
 enim cessione hominis transeunt in ces-
 sionarium vtilis actiones, & exercitium
 directarum ipso iure, licet ipse actiones
 directæ nõ mandentur, nisi aliud expre-
 se ageretur: quia tunc standum esset
 conuentioni: secus in cessione legali, in
 qua vtilis actio transit ipso iure sine ces-
 sione, prout est quando venditur hære-
 ditas, vel quando datur nomen debito-
 ris in solutu: nam tunc non transit exer-
 citium directarum, nisi mandetur, vt per
 text. in l. procuratorem §. fin. in fin. ff.
 mandat. tenet Bald. in l. 1. col. 3. verfic.
 circa primum. C. de act. & oblig. Alexi
 in l. qui stipendia. C. de procur. quos re-
 fert & sequitur Marant. in l. si actor. nu.
 19. ff. de probat. Sed in nostrâ specie se-
 cus esset, si solum possessionem, non
 verò ius & dominium bonorum maio-
 ratus possessor a se abdicauerit: quia tunc
 nõ inducitur vacatio totius maioratus.
 Si verò possessor maioratus cedat & re-
 nunciât ius suum, atq; possessionem, quam
 habet bonorum maioratus in successo-
 rem legitimum immediatum, tunc quid-
 em valida erit prædicta cessione, & re-
 nunciatio vtriusq; tam iuris, quam pos-
 sessionis per prædicta, ipseq; cessiona-
 rius, virtute dict. cessionis intrare & ap-
 prehendere poterit possessionem bono-
 rum maioratus, autoritate propria,
 vel iudicis, intentando remediũ nostræ
 legis, vtili actione ex cessione sibi facta
 nomine proprio, & exercitium directa-
 rum ad suam vtilitatem, sed nomine ce-
 dentis, pro tempore vitæ suæ, non verò
 nomine proprio, iuxta tradita per Mant.
 vbi supra a. n. 13. cum sequentibus, quousq;
 cedens moriatur: quo mortuo, statim
 transibit possessio in eum iure proprio,

de qua in nostrâ l. & competent sibi di-
 rectæ actiones iure proprio: tuncq; ter-
 tius potius ius habere prætendens ad
 dict. maioratũ, poterit remediũ nostræ
 legis proponere: re tamen vera posses-
 sio civilis & naturalis morte vltimi pos-
 sessoris transfertur in verum ac legiti-
 mum successorem, quamuis alius bono-
 rum maioratus possessionem caperit,
 vt in nostrâ lege.

15 † Ex supradictis infertur, quòd cum
 per alienationem rerum maioratus, vo-
 catio successione nõ contingat, nec lex
 nostrâ loquatut, nisi demũ mortuo pos-
 sessorẽ, sequens in gradu non habebit
 interdictum possessorium apertũ, neq;
 aduersus possidentem uti poterit reme-
 diũ huius. l. ante mortem dicti posses-
 soris; quamuis valeat reuocare alienatio-
 nem, si eidem nõ consentit, iuxta late
 tradita in hac materia reuocationis, per
 D. Molin. lib. 1. de Hisp. primog. cap. 16.
 nu. 32. & 33. & latius lib. 4. c. 1. per totũ.
 & Mier. de maior. §. p. q. n. 2. cum seqq.
 de hac re late agens pro vtraq; parte, &
 ibi nu. 28. hanc opinionem in terminis
 nostræ l. tenet, licet trepidans, dicens, qd
 quando alienatio bonorum maioratus
 fuit facta absq; Regia facultate, punctus
 est difficillimus propter argumeta, quæ
 in vtramq; partem vrgent, ibi per eum
 latissime adducta, sed probabilius videri
 quòd nõ transeat possessio, maxime vbi
 alienatio esset facta titulo oneroso, non
 16 lucratiuo. † Et nu. 29. inquit consilium
 esse, vt qui volũt facere maioratus, pro-
 hibean alienationem bonorũ eorũ,
 tam in proprietate, quam in possessione,
 cauendo, quòd facta alienatione, tam
 proprietas, quam possessio transeat in
 sequentem in gradu, quo casu bona af-
 securantur, & cessant omnia inconue-
 nientia: vtrumq; sequitur Velazquez in
 d. l. 45. Taur. glos. 2. nu. 1. & 2. & nu. 3. li-
 mitat in alienatione iusta, & quæ iure
 mediante fit.

17 † Qui-

17 † Quinimo cum per l. 7. tit. 4. p. 5. ca-
 ueatur, ne dum dominium, sed etiã pos-
 sessionem rerum donatarũ transire ipso
 iure in illũ, cui res aliqua post certũ diẽ
 donata fuerũt, sicq; eã. l. intellexit Rod.
 Suarez in l. quoniam in prioribus. C. de
 inoffi. test. 8. quæst. super intellectu legis
 Regiæ. nu. 6. & iterum alleg. 19. & Greg.
 Lop. in d. l. 7. in glo. possessio, qui eam. l.
 ad primogeniorum possessionem exten-
 dit, & Peralt. in l. Titia cum testamento.
 §. Titia cum nuberet. n. 12. pag. 462. ff. de
 leg. 2. & Pelæz de maior. 3. p. q. 9. nu. 2.
 & 30. Estque lex illa adeò clara, & aper-
 ta ad hoc, vt nullũ aliũ intellectũ admit-
 tat secund. D. Mol. qui id ipsum sequitur,
 & verũ esse profiteretur. lib. 3. de Hispan.
 18 primog. c. 3. & 4. Ex qua. l. partitæ fortẽ
 hodie habuit ortum. l. nostra. 45. Taur. se-
 cundũ Ant. Gom. in l. 40. Taur. n. 28. Sed
 quoniam id in maioratib; expresse deci-
 sum nõ erat, conueniens fuit, vt ex nostrâ
 l. id in primogenijs decideret, ad quod
 l. nostra necessaria fuit, & ad hoc etiam,
 quòd denũ in ea statutum fuit, vt scilicet
 eius. l. dispositio procederet, etiam
 si possessio in morte, vel in vita vltimi
 maioratus possessoris in alium transla-
 ta fuisset, vt patet ex ea, & considerauit
 D. Molin. vbi supr. dict. nu. 5. in verfic. ex
 quibus. Tamen Ant. Gom. aliter minus
 recte. l. illam partitæ intelligere velit vbi
 supr. dict. num. 28. ne probet, quòd præ-
 diximus: nec non & Couarru. lib. 1. var.
 resol. cap. 14. num. 5. nempẽ vt procedat
 sequuta traditione, vel apprehensa pos-
 sessione. Qui intellectu diuinatorius est,
 violatq; eiusdem. l. literam apertissime,
 vt ipsemet Couarruu. quamuis inuitus
 profiteretur ibidem, & libentissime D. Mo-
 lin. vbi supr. dict. nu. 4. Et sequendo * cõ-
 munem intellectum dict. l. partitæ, atq;
 eius planam literam,

19 † Infertur, quòd si conditor maiora-
 tus statuât in fundatione ipsius, quòd
 possessore alienate bona maioratus, vel

nolente exequi conditiones, ad sequen-
 tem bona deferentur: & etiam si non lo-
 quatur de possessione, huiusmodi voca-
 tus poterit intentare remedium posses-
 sorium, cum tunc sicut per mortem tran-
 seat in eum dominium, & possessio, vt in
 dict. l. 7. Ita in terminis deducit Pelæz in
 dict. 3. part. quæst. 9. numer. 2. & 31. post
 D. Castell. & Tell. Fern. num. 2. in l. 27.
 Taur. quos citat. Quod præ maxime pro-
 cederet secund. ipsum, quando conditor
 maioratus hoc expresse prouideret.

20 † Ex quibus subinfert ipse Pelæz dict.
 quæst. 9. num. 6. dubiam esse sententiam
 Greg. Lopez in l. 4. tit. 18. part. 3. in gl.
 in verb. *Entregado* versus fin. dicentis
 quòd si possessor maioratus alienauit ali-
 quam rem ad maioratum spectantem,
 si postea successor eam reuendiceret,
 non tenebitur possessor eam rem cum
 fructibus restituere, quos percepit in vi-
 ta venditoris, cum pro illius vita sit do-
 minus talium fructuum: iuxta glos. sin-
 gul. vbi Bald. in l. in salam. ff. solut. matri.
 & late tradita per eundem Pelæz. d. q. 9.
 nu. 24. Nam si verum est, inquit Mieres,
 quòd facta alienatione rerũ maioratus
 per possessorem, statim transfertur do-
 minium ad sequentem vocatum in gra-
 du, exinde infertur, quòd fructus ex eo-
 dem sunt istius vocati sequentis in gra-
 du, & non eius, qui vendidit: quia fru-
 ctus sequuntur dominum. l. Titia. ff. so-
 lut. matrim. cum concordant. Quæ con-
 clusio fortius procedit secund. ipsum,
 quãdo conditor maioratus prouideret,
 quòd ipso iure qd possessor bonorum ma-
 ioratus alienaret rem maioratus, deueni-
 ret ad sequentem in gradu, vt patet ex
 doct. Paul. in l. qui absentis. §. 1. ff. de
 acquir. possess. de qua per ipsum Mieres.
 vbi supr. num. 2. vbi alios eam sequentes
 citat: sicque reprobatur in effectu dict. do-
 ct. Greg. Lop. vt clarius fatetur idem
 Mier. ibidem num. 27.

Ego verò in hoc articulo imprimis ad

Q 9 5 uerto,

uerto, me non reperire Greg. Lopez in loco præcitato præd. opinionem tenere, nec ibi agere de hac materia, nec esse glos. ipsius in dict. l. 41. tit. 18. part. 3. in verb. *Entregado*: Sed in l. 41. tit. 28. par. 3. in eodem verbo, ubi nec etiam de hoc agit, sed tantum de expensis factis per possessorem maioræ in eius defensionem, vel cum ipse eam peteret, an impureret successori, vel expensas factas ad perpetuam utilitatem.

- 21 * Deinde ita resoluo distinguendum: nepe q̄ si is, in quem res maioratus iniuste alienata est, bona fide, & titulo illam habuit & possedit, ac nunc possidet, quia ignoravit & ignorat esse maioratus: & tunc fructus à se consumptos bona fide, siue perceptos in vita alienatos, vel postea, restituere non teneatur, nisi à tempore litis contestationis super retractatione. d. alienationis, iuxta regulam generalem tex. in l. certum. C. de rei vendic. l. 39. titu. 28. part. 3. † Quinimo * praxis communis obseruat regulam. d. l. certum: ut bonæ fidei possessor generaliter absoluitur à fructibus ante iudiciū perceptis, siue sint consumpti, vel non; nec agitur an cum eis possessor locupletior factus sit, secundum Arium Pinel in l. 2. in. 2. parte. c. 4. nu. 60. C. de rescind. vend.
- 22 † Quinimo etiam si quis se non defendat aliquo titulo, sed solum bonam fidem habeat, excusatur à fructuum restitutione: gloss. in l. & ex diuerso, verb. non habendam, vers. in industrialibus, ibi, dic quod quilibet. ff. de rei vendic. est communis secundum Angel. in §. si quis à nō domino, nu. 5. ibi, sed sine titulo. instit. de rerum diuis. & secund. Addit. Bart. in d. l. & ex diuerso. in princip. num. 6. littera. I. & Couarr. lib. 1. Var. resolut. c. 3. nu. 6. in. 3. conclus. & Anton. de Fano. de pignor. in. 4. membro. 5. partis, nume. 12. & Mieres vbi supra in d. 4. parte, quæst. 36. num. 18. & quod possit dari bona fides, sine titulo probat quinque exempla refe-

rens D. Couarr. in regula possessor. 2. parte. §. 8. nu. 1. de reg. iur. in. 6. & in terminis hanc opinionem in hoc. 1. membro. d. articuli tenet expressè Pelaez in d. quæst. 36. nu. 1. referens in hoc Greg. Lopez vbi supra. & Anton. Gomez in l. 45. Taur. num. 106. cum quibus videtur transire sibi contrarius, his, quæ. d. quæstione. 9. nume. 6. prædixerat, reprobando Greg. Lopez in dicto loco, ut vidimus. Inquit tamen. d. quæst. 36. nu. 3. quod supposito q̄ ista distinctio sit vera, procedit hæc conclusio nisi ille, qui maioratum condidit, expressè sanxisset, quod ipso facto quod possessor bonorum maioratus alienaret rem maioratus, priuatus esset dominio bonorum maioratus, & bona deuoluerentur, & transirent in sequentem in gradu: quia tunc cum dominio bonorum ipso iure fuerit priuatus, emptor, qui ab illo causam habet, fructibus gaudere non debet, quemadmodum venditor illius est priuatus ex dispositione testatoris. Sed hæc limitatio vera quidem minimè est data bona fide, & præterea titulo emptoris, quo casu loquimur: siquidem in hac specie clausula præd. nihil operatur quoad restitutionem fructuum, quando quidem obstat regula præd. d. l. certum quam præmissimus. Possit autem procedere præd. limitatio, data mala fide emptoris, etiam si clausula supra. d. non adesset, & sic in. 2. casu & membro statim dicendo: non verò data bona fide & titulo possessoris. Similiter admoneo, Ant. Gom. vbi supra citatum à Mieres non loqui in terminis quæstionis propositæ ab ipso Mieres, nepe in fructibus perceptis in vita alienantis rem maioratus, sed post eius mortem: de quibus nullum dubium est, ut patet ex ipso. ibi. Item infero, quod si possessor maioratus vendat rem alteri, qui habeat eam titulo & bona fide, mortuo possessore, fructus pertinebunt ad successorem, cum per istam. l. Tauri (nempe. 45) tra-

seat

seat in eum possessio, tam ciuili, quam naturalis, & non pertinebunt emptori & detentatori. Loquuti sumus in foro exteriori contentioso, in foro autem conscientie interiori, an possessor bonæ fidei teneatur fructus restituere cum re aliena, vel faciat illos suos, latè agit Fr. Michael Salon de iust. & iur. in. 2. 2. Diui Thomæ, quæstione. 62. articulo. 6. controuers. 3. per totam. pag. 831.

Si verò (& nunc accedimus ad secundum membrum nostræ distinctionis) tertius sciens emit rem maioratus, vel alio modo per alienationem eam habuit, & sic cum mala fide, vel postea sibi superueniat mala fides, tunc à tempore possessionis malæ fidei tenebitur ad fructuum restitutionem, compènsatis, & deductis expensis, ratione fructuum factis, ut in l. 42. circa fin. tit. 28. p. 3. cum simil. quia contra iura mercatus fuit, ut in regula iur. & in l. quemadmodum. C. de agric. & censit. lib. 1. 1. Idem in conscientia probat Salon vbi supra concl. vltima. pag. 937. in princ. addens, possessorem quoque malæ fidei teneri etiam ad fructuum restitutionem, quos diligens cultor ex re illa percepisset, nec non & lucrum cessans, & damnū emergens, quæ dominus illius rei verè passus est, propter illius defectum toto tempore, quo apud istum possessorem, vel emptorem malæ fidei illa mansit. Et in præd. nostra specie huius secundi membri, præd. fructus erunt successoris maioratus, non verò illius possessoris, qui rem illam contra prohibitionem expressam testatoris, sine Regia licentia alienauit, etiã si tempore vitæ suæ percepti sint fructus: quia propter illam alienationem illicitam, ac à testatore prohibitam, dominiū maioratus, & possessio trāsuit in sequentem successorem ipso iure: præmaximè stante præd. clausula in id expressa, & in hac specie procedere potest opinio Mieres. d. q. 9. nu. 6. & limitatio ipsius. d. q. 36. num. 3.

quibus hoc idem habetur. Præterea ipse alienas nullo modo potest petere præd. fructus, cum non possit venire aduersus alienationem à se factam, & cum teneatur de euictione emptori, ut in iuribus vulgaribus.

- 24 † Quod autem silentium, seu negligentia in petenda possessione, virtute d. l. 45. Taur. noceat, & quanti temporis, & in quibus casibus non noceat, latè agit idem Pelaez de maior. 3. p. q. 6. per totum. & Velazquez in d. l. 45. Taur. glo. 7. nu. 8. vbi alios allegat.

QVÆST. LXXII.

S V M M A R I A.

- 1 *Legis. 45. Taur. remedium an in primo maioratus successore possit verificari? resoluitur negativè num. 2. & 3.*

Quæst. LXXII.

In eadem. l. 45. Taur. §. l. 8. tit. 7. lib. 5.

An remedium. l. 8. tit. 7. lib. 5. nouæ Collect. Reg. possit verificari in primo maioratus successore?



- 1 **V**erò vterius circa eandem legem, an in primo successore maioratus possit lex nostra verificari, nempe ut is quoque, sicut & ceteri exinde successores remedio nostræ. l. & commodo possessoris uti & gaudere valeant, necne? In qua quæstione videtur primò dicendum in omnibus locum

locum habere remedium & cōmodum nostræ legis, tam respectu primi vocati, quàm cæterorum: ex eo quòd nulla conueniens differētia ratio assignari valeat inter primum successorem, & reliquos: eo potissimum, quòd tēpore, quo prius admittitur, bona iam sunt maioratus, & lex nostra in bonis maioratus generaliter loquitur: ergo verificatur in primo vocato. Quibus & alijs fundamētis hanc opiniōnē tenuerunt latè eam probantes Ant. Gom. in. d. l. 45. Taur. nu. 127. & Mieres de maioratib. l. p. q. 24. nu. 1. & 2. & ferè per totam, vbi plura fundamenta pro hac parte adducit, atq; pro ea pōderat. l. 7. tit. 4. par. 5. ibi, *De aquel dia, &c.* iuncta. l. quoties. C. de donat. quæ sub mod. & iterū in. 3. p. q. 8. nu. 3. & 4. & Ioan. Matien. in hac. l. 8. gl. 5. nu. 8. vbi limitat quando possessio maioratus reuocabiliter facti, sit apud alium tēpore mortis fundatoris eiusdē: secus si à principio maioratus irrevocabilis fuit, veluti ex causa onerosa, cū tertio, iuxta expositionem, & doctrinam Anton. Gomez. vbi sup. Quā etiam resolutionem sequitur Velazquez in dicta. l. 45. Taur. gl. 3. num. 3. 4. & 5. vbi ampliat opinionem Antonij Gomez in maioratu reuocabili, quem non reuocavit institutor, & sic per mortem ipsius fuit confirmatus: non enim in hac specie est cur dictum possessorium denegatur primo vocato.

† Nihilominus tamen Doctor Molin. lib. 3. de Hispan. primog. capit. 13. num. 40. latissimè fundat, & probat contrariam sententiam in hoc dicens sibi verriorem videri. Primò quia lex nostra Taur. 45. minimè disponit possessionem rerum maioratus, de primo maioratus institutore in successorem transferri: sed solum de successore in successorem, vt patet ex illis verbis: *Muerto el tenedor del mayorazgo*: non enim dixit lex, *Muerto el instituydor del mayorazgo*: sed, *Muerto el tenedor del mayorazgo*: & iterum ibi,

Se traspasse la posesion civil y natural en el siguiente en grado: quæ verba denotant quòd alius successor præcessit, qui sequentem proximitate præcedebat, aliàs minus rectè dixisset, *Al siguiente en grado*: cum maioratus institutor non faciat gradum. Secundò, quia in hoc. l. nostra sequuta est. l. 7. tit. 4. part. 5. qua disponitur, quòd si donata sit aliqua res ea lege, vt post mortem donatarij, vel certum diem in alium deueniat, ex eo die dominium, & possessio eiusdem rei in eum, qui post illum vocatus est, ipso iure trāsfit. Non enim lex illa inquit, quòd dominium, & possessio rei donatæ transeat de donante in donarium, sed quòd de donatario transferatur in secundo loco vocatum. Tertio idem apertius probari videtur ex eadem nostra. l. ibi, *Aunque aya otro tomado la posesion dellos en vida del tenedor del mayorazgo, o el muerto, o el dicho tenedor le aya dado la posesion*: si enim verba hæc ad primum institutorem maioratus referri possent, sequeretur duplex absurdum. Primum scilicet, quòd possessio bonorum maioratus de institutore ad primum maioratus successorem transferretur, etiam si ipse institutor tempore mortis ea bona non possideret. Secundū, quòd maioratus institutor non posset maioratum à se factum reuocare: vtrumq; autem est contra ius, atq; cōmunem scribentium resolutionem: ergo, &c. Tandem inquit Molin. quòd hæc opinionem videtur probare Aosta in quæst. patrii & ne potis, pag. 145. cum sequenti. Quid tenendum?

* Ego profectò in puncto iuris verriorem credo, & tenendam hanc secundam opinionem Molin. per fundamēta de quibus per eum, præcipuè per nostram. l. in verbis supra relatis, quæ minimè conueniunt speciei de qua agimus: & vbi non conueniunt verba legis, nec eius dispositio locum habet. l. 4. §. toties. cum similib. ff. de damno infect. præcipuè

præcipuè cum hoc remedium nostræ legis in specie maioratuū Hispaniæ nouiter sit ab ea introductum in personis, de quibus loquitur. Nihilominus tamen fatemur opinionem priorem receptionem esse, atq; in praxi propter eius auctoritatem fortè obtinere, necnon & iuridicam esse, si non ex remedio specifico, & indiuiduo, ac verbis nostræ legis, saltem ex alijs iuribus, & identitate rationis, eo nempe casu, quo maioratus irrevocabiliter factus fuisset vno ex tribus modis, de quibus in. l. 44. Taur. nempe traditione possessionis rerum in eo contentarum, vel instrumēti maioratus, aut quia fuerit factus ex causa onerosa, eum tertio: tunc enim morte institutoris, qui pro tempore vitæ suæ præd. bonis vsus fuit, reservatione sibi vsusfructus eorum facta, vel aliàs vsusfructus fuit finitus, & cōsolidatus cum proprietate iam translata in primum vocatum: ac proinde indubium est remedia possessoria sibi non esse deneganda pro obtinenda actuali possessione bonorum maioratū, si eis remedijs vti opus fuerit, similiter & etiam si maioratus aliàs reuocabilis, silentio & morte eum facientis fuerit confirmatus. Hæc autem remedia possessoria, ijs duobus casibus idem operabūtur in effectu, quod remedium nostræ legis. Quòd si idem conditor maioratus irrevocabiliter facti, & possessione tradita, postea in vita sua possessionem eorum bonorum alteri de facto tradiderit, nihilominus morte ipsius adhuc maioratus primo successori competent remedia possessoria, vt à tertio detentatore possessionem eorundem actualem consequatur: cum minimè potuerit institutor in præiudicium prioris possessionis, atque maioratus irrevocabiliter facti, alteri postea de facto ea tradere: præterquam si maioratu reuocabiliter constituto, institutor alteri in vita sua, cum posset, possessionem traderet:

tunc enim maioratū reuocare visus est, & idèò possessionem huiusmodi auocare non poterit primus, nec alius vocatus, vtpote deficiente, aut, verius, corruente maioratu: at verò ipso irrevocabiliter facto, traditione sequuta, à tertio possessore postremo, primus, & cæteri sequentes vocati eam auocabunt: quinimò ipso iure transit in sequentes vocatos per nostram legem. Meritò igitur D. Molin. lib. 3. de Hispan. primog. c. 13. nu. 42. inquit, quòd etsi nūquam viderit, nec etiam audierit in Regio consilio, primum maioratus successorem possessionem bonorum eiusdem maioratus vnquam petiisse; si tamen aliquando quoad primum successorem dubium super amplissimi maioratus successione versaretur, ex quo seditiones exoriri sperarentur, non absolum esse arbitratum, quòd ea causa in Regio consilio aduocetur, ibidemq; quoad tenutam, vel possessionem decideretur, ex eo quòd hoc optimæ regnorū moderationi, atq; eorum publicæ tranquillitati conueniens sit: prout in alijs causis similibus frequenter fieri solitum est.

QVÆST. LXXIII.

SVMARIA.

- 1 *Pendente iudicio, super remedio possessorio. l. 45. Taur. an possit proponi aliud, quod interim appellatur, ad hoc vt pronuncietur, quem in rerum maioratus possessione esse debere, & in ea tuendum per viam interim & prouisionis? resoluitur negatiuè num. 3. limitatur num. 4.*
- 2 *Remedium possessorium del interim, quod Hispani dicunt, apud nos in iudicijs*

iudicijs possessorijs intentari, ac proponi potest, & valet, ac super eo pronuntiandum est.

Quæst. LXXIII.

In eadem. l. 4. 5. Taur.

Pendente iudicio super remedio possessorio. l. 8. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg. an possit proponi aliud, quod interim appellatur, ad hoc, vt pronuncietur, quem in rerum maioratus possessione esse debere, & in ea tuendum per viam interim, & prouisionis?

Vero * etiam, an pendente iudicio super remedio possessorio. l. 4. 5. Tauri, proponi possit aliud quod interim appellatur, ad hoc, vt pronuncietur, quem in rerum maioratus possessione esse debere, & in ea tuendum per viam interim, & prouisionis, vt ita dicam? Et videtur hoc esse dicendum locum habere. * Primò quia remedium hoc, *del interim*, apud nos Hispanos in iudicijs possessorijs intentari, ac proponi potest & valet, ac super eo pronuntiandum est, vt profitetur Paul. de Castr. consil. 3. col. 1. lib. 1. ac plures alij, quos refert Capitius decis. 13. & 55. & Couarru. in pract. quæst. cap. 17. num. 1. & 2. & nos de hoc latè egimus. lib. 1. Canon. quæst. cap. 34. num. 103. cum sequentib. quia cum ex. l. nostra Regia, vtraq; possessio tam civilis, quam naturalis transeat in successore bonorum maioratus, & consequenter ius commune resistat alij cuilibet, qui eam habere præterdat, etiam si in vita possessoris, alius rem occupauerit, vel ante-

cessor alij bona tradiderit, ex hoc sequitur, non esse huiusmodi in possessione tuendum: argumento text. in. c. cum per sonæ. in versic. si verò priuilegiū. de priuileg. lib. 6. sed illum, cui ius commune fauet in proposito, nempe legitimum successorem, & in terminis nostræ. l. ita tenet Mieres de maior. 3. part. quæst. 22. per totam, dicens veritatem in hac quæst. esse, quod si constat clarè, res super quibus est contentio, esse bona maioratus aperte, & de hoc non hæsitatur, est interim in possessione tuendus successor in maioratu, & non alius, qui cum eo litigat, si non fuit negligens in petenda possessione, secundum ea quæ scripsit supra quæst. 6.

* Contrarium tamen tenet, & resoluit D. Molin. lib. de Hispan. primog. cap. 13. num. 71. dicens, quod quamuis in alijs remedijs possessorijs hoc satis absolutum sit, in hoc tamen interdico, quod ex. l. Tauri competit, contrarium dicendum erit: nam etsi in alijs interdico possessorijs, quæ via ordinaria tractantur, possit summarie agi de hoc remedio, quod interim appellatur, in hoc tamè interdico de illo nullo pacto agi poterit, quia vtrūque summarium est, & eodem tempore causa super vtroque terminanda esset: ergo de negotio principali tantum agendum est, non verò de eo, quod pendente iudicio efficiendum est. Secundò eadem opinio comprobatur ex forma summarissima tradita super modo procedendi in remedio nostræ. l. 4. 5. Tauri tradita per. ll. sequentes. 9. & 10. huius nostri tituli, in qua remedium interim exclusum videtur: & hæc opinio verior mihi videtur, & tenenda ex prædictis, quam sequitur Ioan. Matienç. in. d. l. 9. glos. 1. nu. 3.

* Limitanda tamen est hæc sententia, vt procedat, nisi verisimiliter timeretur, quod partes ad arma peruenturæ essent, vel aliàs scandalum speretur: eo namque casu Regij consiliarij debent hoc ita componere, ne scandalum oriat, seu partes

ad

Quæst. LXXIII.

In. l. 6. Taur. hodie. l. 1. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Parens an succedat filio habito in figura matrimonij, quod inter eius parentes non constabat, ratione alicuius canonici impedimenti, cuius conscius fuit alter tantum parentum?



Vero circa hæc. l. qua cauetur, *Que los ascendientes legitimos por su orden y linea derecha succedan ex testamento, y ab intestato a sus descendientes, y les sean legitimos herederos, como son los descendientes a ellos en todos sus bienes, & c.*

QVÆST. LXXIII.

SVMARIA.

- 1 Parens an succedat filio habito in figura matrimonij, quod inter eius parentes non constabat, ratione alicuius canonici impedimenti, cuius conscius fuit alter tantum parentum? *resoluitur affirmatiuè nu. 4.*
- 2 Parens conscius impedimenti matrimonij, erit illegitimus filio, ignorans autem, legitimus: sed contra nu. 4.
- 3 Bona fides vnius ex parentibus prolem legitimam efficit respectu vtriusq; parentis: ipse tamen parens scienter contrahens, non est legitimus proli: sed contra nu. 4.
- 3 Successio inter ascendentes & descendentes est reciproca inter se regulariter affirmatiuè, & negatiuè, nulla distinctione facta, an peccauerint ascendentes in procreatione ascendentium.

* Filius habitus fuit in figura matrimonij ex parentibus, inter quos impedimentum canonicum erat, cuius quidem impedimenti alter parens conscius fuit, an in hac specie parens huiusmodi succedet filio huic ex testamento, & ab intestato, necne? Et non successurum probat Bart. in. l. auunculo. nu. 4. ff. de condict. sine caus. propter malam fidem eius, & matrimonij contemptum. † Respectu enim ipsius, qui mala fide contraxit matrimonium, filio erit illegitimus, quam respectu sui, & alterius conjugis ignorantis impedimentum, filius sit legitimus. c. cum inter. & c. ex tenore, qui filij sint legit. l. 2. tit. 15. p. 4. l. 1. tit. 13. ead. 4. p. & ita hanc opinionem in terminis nostræ. l. sequitur Tellus Fer. in præsentia nu. 7. vsq; ad nu. 9. addens hoc idem esse: * quia licet tunc bona fides vnius prolem legitimam efficiat respectu vtriusq; parentis, vt in. d. c. ex tenore: respectu tamè patris mala fide contrahentis, non datur in eo qualitas illa legitimitatis ad succedendum filio, de qua in nostra hac. l. in princ. ibi:

Los

Los ascendientes legitimos, &c. Tex. igitur in d.c. ex tenore. probans bonā fidē vnius parentis sufficere, vt proles inde suscepta efficiatur legitima respectu vtriusq; pro cedit fauore filiorū qui nō peccauerunt, & propter sacramētū matrimonij publicē contracti, non verò extenditur ad patrem, qui delictum cōmisit: præmaximē, quod iuxta opinionē gl. in .l. qui contra. verb. errore acerrimo. C. de incest. nup. quam sequuntur ibi Cynus in. 3. q. Odof. Bar. in .l. Paulus. ff. de stat. hom. vbi Orof. num. 8. hoc intelligit, si matrimoniū fuit publicē in facie ecclesiæ celebratū, aliās secus; ex .l. 3. tit. 3. p. 4. & illam gl. sequuntur etiam alij citati per Tell. vbi s. filij in præd. specie tantū efficiuntur legitimi respectu illius parentis, qui nō peccauit, non verò respectu scientis impedimētū, qui mala fide contraxit matrimonium.

4 *Nihilominus tamē hæc prima opinio vera quidē nō est, neq; tenēda, sed potiūs cōtraria, imò quod in nræ quæst. specie parēs huiusmodi succedat filio suo legitimo, quemadmodū & filius hinc succederet patri: esset em̄ monstrum in iure, vt pro parte legitimus, & pro parte illegitimus quis sit, iuxta gl. statim citandam, vt cum Tiraq. aduertit idē Tel. in .l. 12. Taur. nu. 19. & vna eadē res diuerso iure cēseretur, quod esse non debet, vt in .l. eum, qui ædes. ff. de vsucap. c. cū in tua. de decim. & in .c. cognouimus. 12. q. 2. Dicendū igitur est, filiū huiusmodi esse legitimū respectu vtriusq; parētis, cōtra opinionem gl. d. l. qui cōtra, & sequacium, sicq; verius est, ex ignorantia vnius tantū parētis prole effici legitimam, nō solūm quoad ignorantē, sed etiam quātum ad scientē ex gl. verb. si ambo in .c. cū inhibitio. §. si quis verò. de clādes. desp. vbi Innoc. Ant. de Butr. Præpos. Alex. & Henr. est cōmunis secund. Couar. in. 4. de spon. 2. p. c. 8. §. 1. nu. 2. vbi alios allegat: & approbatur expressē in .l. 1. tit. 13. p. 4. ibi, *Esto se entic de:* vbi notat Greg. Lop. Sequitur etiam

Velaz. hac gl. 1. nu. 6. Cū igitur filius sit legitimus in nostro casu respectu vtriusq; parentis, ac proculdubio vtriq; per cōsequens succedet; eodē modo ei succedere debet huiusmodi parens, quāuis impedi mēti cōsciū, ex nostra met. l. in verbis s. relatis, quæ sunt expressa pro hac parte, dū præcipit lex, *Que ansi como los decendientes legitimos son herederos a los padres, ansi los ascendientes legitimos succedan a sus decendientes.* † Itaq; ex nostra .l. manifestē pbatur recepta illa sentētia de iure cōmuni, quæ habet, quod successio inter ascendētes, & descendētes est reciproca inter se regulariter affirmatiuē, & negatiuē, nulla distinctione facta, an peccauerint ascendētes in procreatione descendentiū, vt resoluunt Azo in sūma. C. de legit. hered. Bar. in .l. fi. nu. 5. ff. de his quib. vt indig. & plures citans Velazq. in hac. l. 6. Taur. gl. 1. nu. 4. Itaq; inter parentem, & filium, non est diuidenda legitimitatis qualitas: non enim potest filius respectu patris legitimus esse, cui ē conuerso pater illegitimus sit; cum legitimatio sit eius naturæ, vt diuidi nequeat; aliās esset monstrum, vt probauimus. Quod si adhuc quis contendere, non esse æqualem inter patrem, & filium legitimatis qualitatem, vt quia filius à lege, vel ab homine legitimeretur, aut dispensetur ad succedendum in bonis parentum; adhuc eò ipso foret successio inter ipsos reciproca, & sic pater filio dispensato reciprocē succederet, vt benè resoluit Paleotus de nothis, & spurijis quæst. 39. non habita distinctione, an pater peccauerit, necne: vt contra Bened. de Capra. consil. 1. plurimos referens resoluit idem Tellus in dict. l. 6. Taur. numer. 13. vsque ad num. 15. quem in hoc sequitur Velazquez ibi gloss. 1. numer. 7. & ita meritò ex prædictis contra Tellipriorem opinionem hanc secundā probarunt, atque sequuntur Rojas de success. capit. 30. num. 88. & latius Velazquez in dict. l. 6. gloss. 1. per totam.

QVAES.

QVÆST. LXXV.

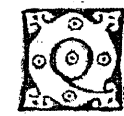
Quæst. LXXV.

S V M M A R I A.

- 1 Pater, qui filio concessit licentiam liberè testandi, nulla sibi legitima relicta, an possit præd. licentiā reuocare? & numeris sequentibus referuntur opinioniones, sed num. 6. cum sequentibus distinguitur.
- 2 Filius tempore quo fit testamentum per patrem vel matrem, potest consentire propriae exheredationi vel præteritioni.
- 3 Pater non potest reuocare licentiam filio concessam ad faciendam alteri donationem causa mortis, facta iam semel ipsa donatione virtute præd. licentiæ in præiudicium donatarij.
- 4 Licentia, quæ data est per superiorem, reuocari non potest.
- 5 Solennitas eadem requiritur in actu reuocando, vel alterando, quæ in eo conficiendo.
- 8 Pactum affirmatiuum de succedendo non firmatur iuramento, secus negatiuum.
- 9 L. Paulus. §. Patroni filius. ff. de bon. lib. intellectus.
- 10 Parens quod non possit dare licentiam filio vt testetur, secundum Roder. Suarez, quomodo procedat, & intelligendum sit?
- 11 L. si. C. de pactis intellectus.
- 12 Uxor non potest reuocare consensum prestitum marito ad testandum de suis bonis, siue eius testamentum, nè pe viri, cum consensu uxoris factum: secus si ipsa simul cum viro testetur, poterit enim tunc, quilibet eorum suum testamentū reuocare.

In eadem. l. 6. Taur. §. l. 1. tit. 8. lib. 5. nou. Coll. Reg.

Pater, qui filio concessit licentiā liberè testandi, nulla sibi legitima relicta, an possit præd. licentiā reuocare?



Vxor secundò circa eandem. l. 6. Taur. quid si parens concessit deditq; licentiam & facultatem proprio filio testandi, prout voluerit, sibi etiam nihil relicto. consentiens expressē propriæ præteritioni, an valeat huiusmodi licentia & consensus, vel an hoc non obstante, possit reuocare licentiā præd. & sic succedere filio? & videtur quod parens possit præd. licentiā reuocare, nisi iuramento fuerit firmata: vt latè tradit & probat Tellus Fernādez in hac. l. 6. Taur. nu. 64. & 65. dicens, quod si pactum hoc non fuerit iuramento firmatum, erit pater filio successor necessarius, iuxta text. in .l. Paulus respondit, exheredationem. §. Patroni filius. ff. de bon. libert. vbi facultas concessa liberè testandi à filio patroni liberto, nō liberat eum, quin legitimam relinquat: ille enim consensus continet pactum de non succedendo, vt declarant Odofred. Petrus, & Cyn. in .l. fin. C. de bon. lib. & ideò nisi confirmetur iuramento, non valet, secundum Angel. in dict. l. fi. vel nisi post mortem renunciāns consentiat, vt in .l. fi. quando. §. illud. C. de inoffi. testam. quod sic resoluens dicit notandum Tellus vbi sup. quia iam vidit bis controuersiam in duabus opulentis hereditatibus cuiusdam filij, qui ex testamento patrem excluderat virtute licentiæ à patre filio concessæ ad testandum, quam postea in vita reuocauerat: in vna quidem, quia sine

Rr iura-

iuramento, obtinuit mater, in altera vero, quia cū iuramento, exclusa fuit: sequitur D. Molin. lib. 2. de Hispan. primog. c. 3. num. 5. ex hoc dicens, quod in hac licetia ab ascendente præstita descendenti, ut possit ex eius legitima liberè testari, eoq; pacto primogenium ex vniuerso patrimonio instituere, iuramentum interuenire debet, cum in effectu sit renunciatio hæreditatis viuents, quæ absq; iuramento non valet. Eandem sententiam sequutus fuit in cap. quamuis pactū. in princip. nu. 50. de pact. in. 6. in secunda impressione Salmanticæ facta ann. 1591.

2 † Sed cōtra superiora facit primò, glōf. magis * communiter approbata in .l. si quando. §. si. C. de inoffic. testam. glōf. si. quæ habet, posse filium, tempore quo fit testamentum per patrem vel matrē, consentire se præteriri vel exhæredari, ut resoluius in dict. c. quamuis pactū. vbi s. nu. 2. 7. cum sequētibus; imò poterit pater quantuncūq; habeat alios filios, etiam in eorū præiudicium concedere licentiā & facultatē filio testanti, ut possit ad libitū testari & disponere, ut latè ibidem resoluius atq; probauimus nu. 19. cum pluribus sequentibus.

3 † Secundò, & in terminis pro contraria parte facit doctrina Ioan. Andreæ in additionib. ad Specul. in tit. de instrument. editione. §. porro. in additione incip. incidit quæstio, vbi eleganter inquit, quod si filius famil. fecit donationem causa mortis, licentia parentis præcedente, parens non potest in præiudicium illius cui ius ex ipsa donatione acquisitum erat, etiam in vita ipsius filij licentiam, seu donationem reuocare: quod similiter sequutus fuit Bald. in .l. 1. num. 7. C. de sacro f. Eccl. vbi inquit, quod si pater dedit filio famil. licentiam ad testandum, & eius virtute filius fecit testamentum, pater solus non possit, etiam viuente filio, licentiam, nec testamentum reuocare: & horū opinionē sequitur Alexand. loquens in vxore, quæ

de consensu viri de lucris disposuit, consil. 246. nu. 1. & 2. lib. 6. Pechius, qui plura refert de testam. coniug. lib. 3. cap. 3. Panutius de lucro dotis, quæst. 41. num. 4. quos refert & sequitur D. Molin. lib. 4. de Hispan. primog. c. 3. nu. 13. dicens, eos nō moueri, q̄ licentia re integra reuocabilis non fit: sed ex eo quod si post cōtractum iam eius virtute perfectum reuocaretur, præiudicium fieret his, quibus ex eo cōtractu ius acquisitum erat. Quod etiā in prælato, tutore, & similibus dici poterit: quamuis enim Ecclesia vel minor nō valeant absque illorum consensu & auctoritate contrahere, post perfectum tamē cōtractū, non poterunt consensum nec licentiam reuocare. Sicq; secūdū ipsam Molin. intelligendum est q̄ dixit Fraciscus de Aretio in .l. qui in aliena. §. iustum. ff. de acquir. hæred. quem refert Anton. Gabriel. lib. 3. cōmun. opin. tit. de non tol-

4 lend. iur. quæst. conclus. 7. num. 8. * vbi inquit, quod licentia, quæ data est per superiorem, reuocari non potest: ex quo fundamento & alijs fortissimis ipse D. Molin. ibidem cū numeris sequētibus (quod in fauorem huius partis facit) resoluit cū veriori & probabiliori sententia, Principem minimè posse reuocare facultatem & licentiam alicui datam conficiendi primogenium, qui iam sit institutus virtute illius licentiæ & facultatis; nec derogare eius substitutiones, ac conditiones nisi ex causa publica. † Eadem enim solennitas requiritur in actu reuocando vel alterando, quæ in eo conficiendo, ut in .l. si ut proponis, la segūda, vbi Bald. & Sali. C. de nuptijs. l. ab emptione. ff. de pact. Ias. qui plura refert in .l. omnium num. 9. C. de testam. l. prout quisque. ff. de solut. Cum igitur à principio maioratus ex sola Principis facultate fieri non potuerit, nec remansit factus absque institutoris dispositione; consequens est, ut ex post facto non possit ex sola Principis facultate mutari, seu alterari: & ideò in terminis

nis maioratus, de quo incidenter veluti per transfennam agimus, idem prius probarunt Didac. Simanc. de cathol. instit. tit. 9. nu. 269. & Ant. Gom. in .l. 40. Taur. num. 89. & Mench. de success. creat. §. 1. nu. 32. & Sarmient. lib. 3. select. interpret. c. 8. nu. 13. quos refert & sequitur D. Molin. vbi s. nu. 15. qui numeris sequentibus respondet fundamentis contrarijs facientibus pro opinione Couarr. cōtraria lib. 3. var. resol. c. 6. num. 1. & 9. quæ sequitur D. Burg. de Paz in procemio legū Taur. num. 325. & 327. Tenebant enim hi vltimi authores, Principem posse vincula, leges, ac conditiones primogeniorum ex Regia facultate institutorum mutare & alterare: illorum autem, quæ absq; Regia facultate instituta fuerunt, minimè: sed in vtrisque partem negatiuam probant alij authores prius citati.

Ergo ita videtur dicendum in proposito, ut pater, qui concessit præd. licentiā testandi filio, postquam virtute eius testatus fuerit in fauorem alterius, illam minimè reuocare possit in præiudicium illius, sine facto & volūtate ipsius filij, qui testamentum condidit. Quid tenendum?

6 * Ego profectò hanc secundā opinionem veriore esse iudico ac proinde tenendam, eo nempe casu, quod filius virtute præd. licentiæ & facultatis à patre sibi datæ in forma sufficenti iam fuerit testatus in fauore alterius vel aliorum: tūc enim pater minimè poterit illam licentiam & facultatem reuocare in vita filij absq; eius consensu, & à fortiori nec post mortem filij, qui virtute illius licentiæ iam testatus fuit, in præiudiciū illorū, quibus iam erat ius quæsitū, per prædicta, quæ in præd. duabus speciebus mirè cōueniunt:

7 † At verò antequam filius ipse testetur, & sic re integra, crederem profectò reuocationem validam esse, ac proinde filium postea minimè in præiudicium legitime patri debitæ per nostram .l. Regiā testari posse, nisi renunciatio præd. parentis es-

8 set iurata, tunc enim retrocari non poterit. † Licet enim pactum de succedendo affirmatiuum iuramento non confirmetur, quia in eo datur votum captadæ mortis, attamen cum id cesset in pacto negatiuo de non succedendo, bene iuramento confirmatur, iuxta * communè resolutionem traditam per DD. in .l. pactum quod dotali. C. de collat. & in .d. c. quauis pactū. & latissimè per decis. Pedemont. 100. num. 31. & in his terminis optimè præcedit opinio Telli Fern. vbi s. nō verò quoties res non est integra, quando parens reuocauit suam licentiam, vel quia filius iam testatus noluit cōsentire eiusdem licentiæ reuocationi, vel decessit antequam reuocaretur. Neque huic vltimo obstat text. in dict. l. Paulus. §. Patroni filius. ff. de bon. liber. nec de claratio Odofredi & reliquorū supra iam relata: quoniam licentia illa liberè testandi liberto concessa, cum per verba generalia concessa sit, in dubio non tollit legitimā, argumento text. in .l. si quando. §. generaliter. C. de inoffic. testam. libera enim concessio testandi in dubio intelligitur legitime, & iuris solēnitare seruata. d. l. si quando in princ. & ibi cōmuniter Doctores.

10 † Similiter nō obstat doctrina Roder. Suar. in .l. quoniā in prioribus. in. 16. ampliatione. nu. 10. C. de inoffic. test. vbi resoluit q̄ parens nō potest dare licentiam filio ut testetur; quoniam in specie duo cōcurrerent, quæ in nostro casu cessant. Primū, quia licentia à matre cōcessa fuit ad libitum testadi, nihil actō de legitima. Secūdum, quia tunc temporis mater nesciebat hæreditatem filix necessariò ad se pertinere secūdū dispositionē nostræ. l. quā ignorabar. & postea de ipsa certificata reuocauit præd. licentiā, reuocationēq; præfatā & contradictionē intimare fecit filix ante mortem suam, scilicet, q̄ voluntatis suæ non erat perdere legitimā sibi à iure debitam in bonis suis: aliaq; concurrerent in illo casu ex quibus inclinauit

Roder. Suarez animum suum contra filiam, & rectè attenda qualitate negotij, vt ipsemet Roder. affirmat: ergo cessantibus omnibus illis, quæ mouerunt Roder. Suarez ad cõsulendum cõtrarium, prout cessant in casu nostro, cessabit & illius cõsiliium atque doctrina. Quinimò ipse inuenit contrarium fore aliàs dicẽdũ, prout est per prædicta sicque per locum ab speciali potius nobis patrocinator, quàm contradicit.

† Non obstat. l. fin. cum materia. C. de pact. quia ibi agitur de consensu eius de cuius hæreditate & futura successione inter alios certo modo diuidenda pacificatur: quod pactum, quia inducit votum captandæ mortis, & aufert facultatem testandi, & sic est contra bonos mores, nõ valet, nisi ille de cuius hæreditate agitur consentiat, & in eodem consensu vsque ad mortem perseuerauerit: at verò in nostro casu agitur de licentia & facultate concessa filio ad testandum, quæ nec inducit votum captandæ mortis, cum filius testans, nec sibi, nec parentibus voueat mortem: nec aufert liberam testandi facultatem, cũ de alijs bonis proprijs possit parens testari; ideòq; est diuersa ratio: meritò igitur vt quamuis re integra possit parens pœnitere, attamen factò testamento minimè nisi de consensu testantis filij: mortuo verò filio nullo modo. † Simile est, quòd si vir testetur de suis bonis & vxoris cum consensu vxoris: vxor postea illum consensum aut testamentum viri factum ipsa consentiente, minimè reuocare potest, nec in vita viri, nec post eius mortem: secus verò si ipsi simul testentur: poterit enim tunc quilibet eorum suum testamentum reuocare etiam post mortem alterius, iuxta doctrinam Oldrad. & aliorum plurimorũ, quos citauimus in dict. cap. quamuis pactũ. in principio. num. 46. cum sequenti.

QVÆST. LXXVI.

S V M M A R I A.

- 1 Successio trunci, de qua in l. 6. Taur. hodie. l. 1. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg. ibi, Saluo en las ciudades, &c. an procedat in pupillo decedente infra pupillarem ætatem absque substituto pupillari? resoluitur affirmatiuè, num. 3. cum sequentibus.
- 2 Pupillus non dicitur intestatus decedere, cum sit intestabilis: sed vide num. 3.
- 4 Intestatus decedens, cum posset testari, videtur suam legitimam hæreditatem reliquisse venientibus ab intestato.
- 5 Forus quòd bona redeant ad truncum & radicem, Alcantara & in maiori parte regni in decedentibus infra pupillarem ætatem obseruatur.
- 6 Annus decimusquartus in viris, & in foeminis duodecimus completus requiritur, ad hoc vt non dicantur decedere infra pupillarem ætatem: dies tamè inceptus, quo completur ætas, habetur pro completo.
- 7 Onus probandi vsum & obseruantiam dict. fori incumbit agenti eius virtute: & idem in allegante legem fori libri fori huius regni, vt in numero. 18.
- 8 Habens regulam pro se, dicitur habere intentionem suam fundatam.
- 9 Forus præd. quòd bona redeant ad truncum vel radicem, vt correctorius iuris communis, extendi non debet, sed restringi omnino ad locũ & casum

- sum tantum in quo loquitur, & ad personas in quibus loquitur & obseruatus est, vt in num. 16.
- 10 Consuetudo localis non est extendenda ultra locum in quo viget.
 - 11 Leges & consuetudines locorum in quibus sita sunt prædia, seruandæ sunt.
 - 12 Forus originis & domicilij in successione trunci prædict. non attenditur, sed locus acquirendarum rerũ.
 - 13 Forus præd. quòd bona redeant ad truncum vel radicem vigens in ciuitate, vel villa, obseruandus etiam est in villis & castris carentibus iurisdictione quæ illis subsunt, nisi in his adsit contraria consuetudo, vt in num. 15.
 - 14 Consuetudo ciuitatis, ad villas & castra eidem adiacentia extenditur.
 - 17 Statutum quòd mater filio non succedat, non excludit ipsam à successione filie, vel alterius personæ ultra filium.
 - 18 Forus Hispania eatenus custoditur, quatenus vsitatum esse constiterit: nisi forus sit notorius, scriptus, & vniuersalis, & à legibus huius regni approbatus, prout est ille de diuidendis lucris constante matrimonio quæsitis inter virum & vxorem, vt in num. 19. secus in foro præd. quòd bona redeant ad truncum vel radicem, quia licet à l. Regia approbetur, probandus tamen est eius vsus, quia particularis est, vt in num. 20. & debet probari eo modo, quo consuetudo probatur, non verò vt vsus, vt in num. 21.
 - 22 Consuetudo sola absque foro redeundi

bona ad truncum vel radicem, non sufficit, nisi forus consuetudine mutus vigeret: nisi ea consuetudo esset immemorialis, quia ea sola sufficeret, vt in num. 23.

24 Immemorialis consuetudo, siue præscriptio, nunquam à lege censetur exclusa, etiamsi omnis consuetudo excludatur, nisi ipsa specialiter reijciatur.

Quæst. LXXVI.

In eadẽ. l. 6. Taur. & l. 1. tit. 8. lib. 5.

Successio trunci de qua in l. 6. Taur. ibi, Saluo en las ciudades, &c. an procedat in pupillo decedente infra pupillarem ætatem absq; substituto pupillari?



Vero tertio circa eandem. l. 6. Tauri, ibi, Saluo en las ciudades, villas, y lugares do segun el fuero de la tierra se acostumbra a boluer los bienes al tronco, y la rax a la rax: nos resolui- mus sup. lib. 2. pract. quæst. quæst. 97. hoc intelligi debere ab intestato, secus ex testamento: quo fit vt pupillo decedente cũ pupillari substituto, bona præd. immobilia non redeant ad truncum, nec ad radicem, sed ad pupillarem substitutum pertineant, quia testamentum illud pupilli est, eique succeditur, vt in l. Papinianus. §. sed neq; impuberi. cum simil. ff. de inoffic. testament. * an prædicta successio de qua in hac nostra. l. Regia, procedat in pupillo decedente infra pupillarem ætatem absque substituto pupillari? Videtur enim in eo mi-

nimè procedere, cum ipse nō dicatur ab
 intestato decedere, cū sit intestabilis: † &
 sic incapax testandi. l. 1. in princip. ff. de
 suis & legit. hæred. ibi, Planè qui testari
 non potuit, propriè non est intestatus; pu-
 tã impubes, furiosus vel cui bonis inter-
 dictum est: & probat latissimè Ioan. Vin-
 cent. Hondedei consi. 5. nu. 52. cum seqq. 5
 ergo cū non dicatur decedere intestatus,
 & lex nostra tantum locum habeat in eo
 qui decedit ab intestato, nō procedit in eo.
 3 *Nihilominus tamen hæc opinio falsa
 est, & proculdubio tenendum est cōtra-
 rium, imò q̄ verè & propriè procedat di-
 spositio nostræ. l. in hac parte in pupillis
 decedentibus infra pupillarem ætatē sine
 substituto pupillari: licet enim propriè
 pupillus intestatus decedere nō dicatur,
 quia testari non potest, negari tamen nō
 potest, quin revera quoad effectum, inte-
 status decedere videatur, quãdoquidem
 hæredes testamentarios non habeat, vt
 patet ex. d. l. 1. dum dicit, Sed eos pro in-
 testatis accepimus: & .l. intestatus. ff. de
 verb. sign. & in princip. instit. de hæredit.
 quæ ab intest. defer. vbi dicitur: Intestatus
 est omninò, qui testamētū non fecit; er-
 go siue quia noluit, siue quia non potuit.
 Præterea lex nostra non procedit nisi
 decedente pupillo in pupillari ætate, cū
 tunc testari non possit: si enim post pu-
 pillarem ætatem decedat cum testamen-
 to, cessat nostræ. l. dispositio. vt illic resol-
 uimus nempè. d. quæst. 97. si verò ab inte-
 stato, cum possit testari, idq; omiserit, ha-
 bebunt eos hæredes, quos de iure habere
 debet: argum. l. cōficiuntur. ff. de iur. co-
 dicill. † vbi quòd cum quis potest testari,
 & non fecit, videtur reliquisse suam legiti-
 mam hæreditatem venientibus ab inte-
 stato, vt latè per Pinel. in. l. 1. in prima par-
 te nu. 72. C. de bon. mat. sicq; succedent
 proximiores. Diuersum videtur cum pu-
 pillus decedit: nam cum testari nō possit 6
 neq; aliquibus bona sua relinquere, neq;
 adimere hæreditatē ei qui de iure aliàs

eã habere debeat, meritò quòd in eo pos-
 sit facilius consuetudo procedere. Quod
 certius ac proculdubio procederet vbi
 mos inoleuerit, vt hæc successio *del tron-
 co y de la raíz*, habeat tantum locū in pu-
 pillis decedentibus: secus verò in pube-
 ribus etiam decedentibus ab intestato:
 † prout accepimus * consuetudine esse
 receptum atq; obseruatū in oppido Al-
 cantarensi, vbi præd. forus de quo in no-
 stra. l. obseruatur: Quinimò & eū in ma-
 iori parte regni Castellæ * vsitari affir-
 mat Rojas de succes. c. 30. nu. 2. loquēs in
 foro municip. de Sepulveda, y de Moli-
 na, & Velazquez in. d. l. 6. Taur. glos. 11.
 nu. 10. Quòd si aliter consuetudo vigeat,
 illa prout legitimè introducta fuerit, erit
 obseruanda: nulla vero consuetudine su-
 per hoc existente, seruabitur regula & di-
 spositio nostræ. l. Regiæ in prima parte,
 nempè vt parentes legitimi sint hæredes
 necessarij descendentibus suis, tam ex te-
 stamēto, excepto tertio si de ipso dispo-
 nant, quã ab intestato in omnibus bonis,
 nullis relictis descendentibus legitimis.

Cum igitur forus hic cōsuetudine ob-
 seruatus succedendi in bonis trūcalibus,
 & de radice, locum habeat propriè in pu-
 pillis decedētibus in pupillari ætate, alie-
 na videtur ab omni veritate cōtraria sen-
 tentia, nempè vt. l. nostra in hac parte mi-
 nimè procedat in eis. Deniq; in terminis
 nostræ quæstionis hanc partem affirma-
 tiuã in simili statuto pro veritate tenet &
 bene probat Bart. cōsi. 138. per totū, lib. 1.
 quia pupillus decedens dicitur decedere
 intestatus secundum cōmunem vsū lo-
 quendi, licet impropriè: qui tñ cōmunis
 vsus loquendi præualeat propriè signifi-
 cationi verborum, vt in. l. librorum. §. quod
 autem Calsius. ff. de leg. 3. ergo statutum
 habet locum in pupillo: idem Bart. consi.
 141. lib. 1. Abb. consi. 75. nu. 9. lib. 1.

† Quod si quæras, an sufficiat attigisse
 masculum. 14. annum, fœminã verò. 12.
 adhuc vt infra illum annum decedens

non

non dicatur decedere infra pupillarem
 ætatem, vel requiratur vt annus ille com-
 pleatur omninò. Respondemus de iure
 requiri annum completum; dies tamen
 inceptus quo cōpletur ætas, habetur pro
 completo (nisi cōsuetudo legitimè præ-
 scripta aliud habeat: quæ in hoc erit ob-
 seruanda) vt in. l. qua ætate. ff. de testam.
 l. 4. C. qui testament. fac. l. 2. C. quando
 prouoc. non est necess. §. præterea instit. 9
 quibus non est permis. fac. testam. l. 13.
 tit. 1. part. 6.

† Agenti autem in specie nostræ. l. vir-
 tute. d. fori consuetudine obseruati ad
 successionem, & sic petenti, vt bona re-
 deant ad truncum vel radicem, incumbit
 onus probandi. d. forum, ipsiusque vsū
 & obseruantiam: quod patet primò, quia
 regula nostræ. l. in princip. eius posita
 habet contrarium: exceptio ab ea in fi-
 ne. l. posita locum sibi vendicat vbi præ-
 dict. forus cōsuetudine obseruatus aliud
 habuerit, vt patet in verbis supra relatis,
 8 ibi, *Saluo, &c.* † Sed is, qui habet regulam
 pro se, dicitur habere intentionem suam
 fundatam de iure communi interim q̄
 alius nō probat exceptionem locum ha-
 bere, iuxta glos. in. l. omnis definitio. ff.
 de reg. iur. quam sequitur Dec. in. l. 1. nu.
 6. eodem tit. vbi eius additio allegat Ale-
 xand. & Tiraq. idem tenētes: similis glos.
 in rubr. de reg. iur. lib. 6. dicit * commu-
 nem Couarru. plures allegans lib. 2. var.
 resol. cap. 12. num. 4. glos. etiam in. l. in
 his quæ contra. ff. de legib. & ibi Paul. de
 Castr. num. 1. Iaf. in. l. cætera. in princip.
 num. 3. & 4. ff. de legat. 1. Roland. à Valle
 consi. 1. num. 18. lib. 1. Ergo ita in propo-
 sito dicendum est, nempè quòd cum agēs
 ex dict. foro nitatur exceptioni consi-
 stenti in facto, hoc est, consuetudine, &
 aduersarius habeat regulam pro se, te-
 neatur probare factū illud, hoc est forū
 præd. consuetudine esse obseruatū, quã-
 doquidem regula sit in contrarium.
 Secundo quia ei, qui dicit, iuxta regulã iu-

ris, nō ei, qui negat, incumbit onus probandi.
 Tertio, quia allegans consuetudinem,
 eã probare tenetur, cum cōsistat in facto,
 & facta non præsumatur nisi probetur. l.
 si emancipati, ibi teq; emancipatum pro-
 batum fuerit. C. de collat. cum simil. & in
 specie q̄ consuetudo probanda sit ab eo
 qui eam allegat, glos. & Doctores. in. l. de
 quibus. ff. de legib.

† Quarto, quia forus hic atq; cōsuetudo
 succedendi præd. iuri repugnat, estq; co-
 rrectoria ipsius & odiosa, ac proinde ex-
 tendi nō debet, sed omninò restringi ad
 locum & casum tantum in quo loquitur,
 vt patet ex nostra. l. & probat latè in ter-
 minis Rojas de succes. cap. 30. nu. 6. & 7.
 & latissimè Pelaez de maior. prima part.
 c. 58. nu. 41. cum sequentibus, & alios alle-
 gans Velazquez dict. glos. 11. num. 24. &
 ante eos Castellus in. d. l. 6. Taur. in glos.
 10 *El fuero*, versi. quæro quid dicendū. † Præ-
 terea cum sit localis consuetudo, non est
 extendenda ultra locum in quo viget. De
 cius consi. 483. num. 22. Menoch. consi. 1.
 nu. 132. lib. 1. ergo cū forus prædictus sit
 contra ius commune, qui eidem foro ni-
 titur, probare debet ipsum, & præterea
 vsū & consuetudinem eius, aliàs nō ob-
 tinebit, sed stabitur iuri cōmuni & regu-
 læ nostræ. l. in principio. Ex quib⁹ primò
 infertur, præd. forum nō extēdi ad bona
 sita ultra locum in quo ipse viget & con-
 suetudine obseruatur: vt in simili statuto,
 seu consuetudine excludendi ascendētes
 à successione descendentium, probarunt
 Paul. Castrè. consi. 32. circa primū quæsi-
 tum nu. 1. lib. 2. & latè plures citās Simac.
 nu. 150. in loco statim citādo, & in specie
 Castellus vbi s̄. in glos. *el fuero*, dicēs * ita
 fuisse iudicatum, & Rojas alios citans. d.
 cap. 30. num. 12. & 13. alios citans, & latè
 comprobans Mieres vbi supra.

† Sic etiam videmus seruādas esse leges
 & consuetudines locorum in quibus sita
 sunt prædia. l. forma. §. si verò. ff. de censu.
 cum simil. Bart. in. l. 1. nu. 42. C. de summa

- Trinit. & fid. Cathol. Abb. consil. 72. lib. 1. Nata. consil. 148. lib. 1. quã sententiã pluribus iuribus probat, * & cõmunem dicit Simancas de Catholic. instit. tit. 9. num. 148. cum sequent. vbi plures citat.
- 12 † Non igitur in præd. successione attenditur forus originis, vel domicilij, sed locus acquirendarum rerum: cum hæc nostra consuetudo in rem dirigatur, sicque militat doctr. Bart. allegata, & approbata à præcitat. authoribus, necnon, & à Greg. Lopez in l. 24. tit. 1. par. 4. gl. fin. in versic. & quando, & à Montalu. in l. 1. tit. 6. lib. 3. fori in glos. hæredem, & lausimè de ea Roland. à Vall. consil. 24. nu. 14. cum sequent. lib. 3. & Baeç. de decim. tut. cap. 34. num. 5. cum sequent.
- 13 † Limitat tñ hæc prima illatio in villis, & castris carētib. iurisdictione, quæ subijciuntur ciuitati, vel oppido: si em̄ in ciuitate, vel oppido, cui subsunt, obseruatur huiusmodi forus succedēdi, de quo in nostra. l. idē debet obseruari in præd. villis, & castris: ita in specie docet Castell. vbi s̄. in vers. verū tamen est: ex gl. per textū
- 14 ibi in l. ex ea. ff. de postuland. † quæ habet, ciuitatis consuetudinem ad villas, & castra eidem adjacentia extendi: est * cõmunis secund. Ias. in l. de quibus. nu. 88. ff. de legib. & in relectione. l. omnes populi. num. 39. ff. de iustit. & iur. & eam satis probat. l. qui ex vico. & l. eius qui s̄. fin. ff. ad munic. s̄. fin. instit. de satis. ibi, Cum necesse est, omnes prouincias caput omnium nostrarum ciuitatum, idem hanc regiam urbem, eiusque obseruantiam sequi: adde Petrum de Rauē. de consuet. sectio. 1. num. 10. & Rocham de Curte. in cap. quãto. de consuet. sectio. ne. 4. num. 16. & sectio. 7. num. 20. Paris. consil. 25. num. 42. lib. 4.
- 15 † Hanc limitationem veram esse intelligo, præterquam si in talibus castris, vel villis ciuitati, aut oppido subiectis cõtrarius vsus adfuerit: si illic namque ius cõmune, vel regium obseruetur, & si in

ciuitate, vel oppido obseruetur consuetudo, & forus, de quibus agimus, nõ idē extendetur ad castra, vel villa eidem subiecta, stante vsu cõtrario in eis, hoc est, obseruantia iuris communis: quod si in prædictis castris & villis de cõtrario vsu non appareat, stabitur ciuitatis vsui, atq; cõsuetudini, vt tenent Rochus de Curt. vbi supr. & Paris. etiam vbi supr. & tradit late Burg. de Paz in l. 1. Taur. num. 494. cum sequent.

- 16 † Secundò ex supra dictis. inferitur, prædictum forum consuetudine obseruatum in his tantum personis, quas is forus exprimeret, aut in quibus consuetudine obseruatus sit, debere strictè verificari, & ad alias non extendi, ex doctrina Archid. in cap. si quis suadente. col. 3. 17. quæst. 4. dicentis. Quod si statuto caueatur, quod mater filio non succedat, tale statutum, tanquam odiosum, non excluderet ipsam a successione filij, vel alterius personæ ultra filium: quod sequuntur Alexan. Afflict. & Tiraquel. ad hoc citati per Velazquez vbi supr. dict. glos. 1. 1. nu. 26. qui ex hoc idem in terminis nostræ. l. probat, & ante eum lausimè Mieres vbi supr. & ante eos doctr. Archid. vbi supr. sequitur alios referens, & similia adducens D. Molin. de Hisp. primog. lib. 3. capit. 5. num. 1. 1. 2. & sequentibus: & in terminis nostris, quod agenti hoc foro incumbat onus probandi ipsum, atque eius claram obseruantiam, tenet Velazquez vbi supr. num. 2. cum sequent.
- 18 Quia omnis forus Hispaniæ eatenus custoditur, quatenus vsitatum esse constiterit, vt tenent plures, quos ibi citat. Alleganti enim legem fori incumbit onus probandi eius vsum, nõ verò negati eum. Roderic. Suar. in procem. legum fori. Greg. Lop. in l. 7. tit. 2. part. 1. in glos. paladino, & lausimè Burg. de Paz in l. 1. Taur. num. 108. cum sequentib. diximus late supr. lib. 2. pract. quæst. 93. num. 3. & nouissimè Ioseph Mascardus de probar.

1. part. conclusio. 78. allegatio. 5. nu. 22.
- 19 † Nisi forus sit notorius, scriptus, vniuersalis, & à legibus huius regni approbat; prout est ille de diuidendis lucris constat matrimonio inter virum & vxorem acquisitis, vt constat ex nobis vbi supr. &
- 20 Velazquez dict. glos. 1. 1. num. 4. † Vbi quod secus esset in foris particularibus ciuitatis, vel prouinciæ, vt sunt fori de redeundis bonis ad truncum vel radicem: quia quamuis à legibus regijs approbentur, vbi fuerint consuetudine obseruati: vsus tamen eorum erit probandus, vt aduertit in specie Palat. Rub. in dict. l. 6. nu. mer. 35. † Et inquit Velazquez vbi supr. nu. 5. quod in tantum erit probanda obseruatio similis fori de quo in nostra. l. vt nõ sufficeret eam probare eo modo, quo vsus constat, sed quo consuetudo probatur, vt ex nostra. l. deducitur, ibi, *Se a costumbre*: consuetudinem enim in his verbis requirere videtur, & sic probat eam opinionem, quam in simili specie tenet, atque ad vtramque partem rem differens, probauit Burg. de Paz in dict. l. 1. Taur. nu. 179. vsque ad num. 198. an sufficiat obseruantia fori eo modo, quo vsus probetur, vel sit necessarium illam probare, sicut consuetudo probatur, ibique confirmat, veriore esse sententiam dicentium requiri probationem consuetudinis: quæ profectò sententia in profito vera efficitur ex litera nostræ. l. prænarata, *Se a costumbre*, &c. † Sed nec sola consuetudo absque foro redeundi bona ad truncum & radicem, sufficit, nisi & forus consuetudine munitus vigeret: vtrumque enim requirit nostra. l. in verbis prædictis: & præterea. l. 1. Taur. reprobatur reliquas omnes consuetudines contrarias, vt bene aduertit Velazquez vbi supra, num. 9. † Id limitans, nisi ea consuetudo esset immemorialis, quia tunc sola sufficeret absque foro municipali ad efficiendum, quod bona redirent, excluso prætere ad truncum vel radicem: tunc quia si-

milis consuetudo vim legis obtineret, atq; priuilegij, & sic fori municipalis. c. super quibusdam. §. præterea. de verb. signific. cum pluribus in proposito traditis per DD. in fauorem immemorialis consuetudinis, quæ supra congestimus quæst. 14. nu. 70. cū sequent. tunc etiam, quia immemorialis cõsuetudo, siue præscriptio, nunquam à lege censetur exclusã, etiam si omnis consuetudo excludatur, nisi specialiter ipsa reiiciatur, iuxta glossam singularem in auth. vt de cetero non fiant cõmut. versic. præscriptio, quam sequuntur Boerius de cis. 39. num. 12. Felin. in tubr. de præscript. num. 18. & Otalora de nobilit. 3. part. cap. 7. nu. 11. D. Couarru. lib. 3. var. resol. cap. 3. nu. 5. Tiraquel. de retract. conuent. §. 1. glos. 2. num. 25. Menes. in l. 2. num. 29. C. de feruit. & aqu. Auendan. resp. 16. nu. 1. Mieres de maiorat. 4. part. quæst. 20. numer. 50. quos refert & sequitur Velazquez dict. gloss. 1. 1. num. 9.

QVÆST. LXXVII.

SUMMARI A.

- 1 Forus quod bona redeant ad truncum vel radicem, an habeat locum in bonis immobilibus datis in dotē, est imatis ea estimatione, quæ facit emptionem? & num. sequentib. pars negatiua probatur num. 6. cum sequentib. & numer. 16. cum sequent. agitur de quadam ipsius limitatione:
- 2 Æstimatio in dubio facit emptionem, ibidem: & periculum ac commodum tunc spectat ad maritum, vt in num. 7.
- 3 Bona dotalia non dicuntur esse in bonis mariti: & quomodo intelligatur num. 15.

- 4 *Vir in re dotali representat imaginem mulieris: & in illa imagine representatur naturaliter dominium mulieris.*
- 8 *Res æstimata in dotem data, quando fecit emptionem æstimatio, etiamsi sit in eadē bonitate, non potest redi uxori à marito, ea inuita.*
- 9 *Parens succedit filio pupillo in pretio rei immobilis vendita: non verò consanguinei ex parte matris ratione fori, quòd bona redeant ad truncum vel radicem.*
- 10 *Pretium rei non dicitur res ipsa.*
- 11 *Pretium in vniuersalibus succedit loco rei improprie, non verò in particularibus eollo modo.*
- 12 *L. in rebus. C. de iur. dot. tantum procedit cum vir aliàs non est soluendo, & tunc tertius possessor rei dotalis liberatur à restitutione offerendo æstimatorem, ut in num. 13. sed hoc procedit soluto matrimonio, secus eo constante, ut in num. 14.*
- 17 *Privilegium dict. l. in rebus. C. de iur. dot. minimè transit ad hæredes extraneos mulieris.*
- 18 *Privilegium tacite & fictæ stipulationis transit ad hæredes etiam extraneos, non tamen cum prelatione.*
- 19 *Legis in rebus. C. de iur. dot. ratio & intellectus.*

Quæst. LXXVII.

In eandem l. 6. Taur. §. l. i. tit. 8. lib. 5.

Forus quòd bona redeant ad truncum vel radicem, an habeat locum in bonis immobilibus datis in dotem, æstimatis ea æstimatorem quæ facit emptionem?



- 1 **V**arro* quartò circa eandem l. quid erit dicendum in bonis immobilibus datis in dotem marito, æstimatis ea æstimatorem quæ iure facit emptionem, prout in dubio id facit. l. quoties. C. de iur. dot. & ibi* communiter Doctores. l. ex promissione. ff. de act. & oblig. l. 16. cum sequentibus tit. 11. part. 4. late Tiraque. lib. 1. de retract. §. 1. glos. 14. nu. 21. & 108. Matthæus de Afflict. decis. Neapolit. 270. per totam Gregor. Lopez in dict. l. 6. & 17. diximus in nostro tractatu de iuramen. confirm. cap. 1. num. 8. & alios allegans Pelæz de maiorat. quarta part. quæst. 19. num. 15. † an in his bonis sic æstimatis in dotem datis succedant etiam cõsanguinei materni ratione trunci & radicis, ut ad eam redeant in ciuitatibus & oppidis vbi præd. forus consuetudine obseruatur, per finem nostræ. l. vel pater legitimus filij hæres, per principium nostræ. l. Elegans profectò quæstio est; in qua primò videtur dicendum, bona prædicta etsi æstimata fuissent data in dotem, ea æstimatorem quæ veram emptionem fecerit, debere redire ad truncum & radicem, & sic ad consanguineos ex parte matris, cuius fuerunt, non verò ad patrem: hæc enim bona ab initio vxoris fuerunt, & naturaliter in eius permanserunt dominio, & idèd in his vendi-
- 2

Lib. 3. Quæst. 74.

vendicandis post dissolutum matrimonium mulier præfertur creditoribus mariti, etiam prioribus & hypothecarijs: non enim quòd legum subtilitate transitus horum bonorum in patrimonium videatur fieri, idèd rei veritas confunditur: ut probat ad literam text. in. l. in rebus. C. de iur. dot. qui expressè loquitur etiam in rebus æstimatis in dotem datis, ut patet ibi, Siue æstimatè sint, siue inestimatè. Si igitur hoc ita est, vendicabit sibi locum in his nostra lex regia in finali parte in illis verbis: *Saluo en las ciudades, villas, y lugares, do segun el fuero de la tierra se acostambra abolver los bienes al tronco, y la raxa a la raxa*: sed hæc bona verè, & realiter fuerunt, ac sunt de trunco, & radice matris pupilli decedentis, quando quidem ab initio eius fuerunt, & in eius permanserunt dominio: ergo redire debent ad truncum, & radicem vnde exierunt, & sic pertinere ad consanguineos matris proximiores, hoc est cognatos pueri, & non ad patrem.

Præterea negari non potest, quin hæc sint bona dotalia. Patet, quia mulier remansit domina eorum, eaque soluto matrimonio reuendicare potest, etiam si à principio æstimata marito in dotem fuerint data, vbi cumque maritus non est soluendo, ut in dict. l. in rebus. iuncta glos. verb. æstimatæ. communiter approbata, ut statim dicemus. † Sed bona dotalia non dicuntur esse in bonis mariti, secund. Bart. in. l. Lucius. §. idem respondit. num. 2. ff. ad municip. quem refert, & sequitur Decius in. l. quod euincitur. n. 2. ff. de reg. iur. & inquit Bald. in dict. l. in rebus † nu. 7. quòd in re dotali vir representat imaginem mulieris: & idem Bald. in. l. vltim. numer. 10. C. de iur. emphit. † quòd in illa imagine representatur naturaliter dominium mulieris. Facit etiam pro hac parte. l. 10. tit. 16. lib. 3. fori, ibi, *Herede lo que fuere de la madre*: & ibi, *Herede de lo que fue del padre*: quæ verba ad om-

3

4

5

nia quæ à matre obuenerant, licet pene fratrem forent, extendi videntur.

His tamen omnibus non obstantibus contraria sententia in specie nostræ quæstionis verior est, & tenenda: imò quòd bona hæc iam nō sint matris, nec redeant ad truncum, aut radicem: sed pater succedat in eis: quia cum per æstimatorem iustam à dominio vxoris exierint, & in dominium mariti transferint, extincta est qualitas bonorum truncalium, & effecta sunt bona diuersæ conditionis, sicut quæ exierunt de familia, seu de patrimonio, quæ priorem qualitatem amiserunt, ut ampliùs retrahi pro patrimonialibus nequeant: iuxta receptas sententias suis in locis traditas.

Secundò facit, quia antequam filius natus, vel conceptus fuisset, pater iam erat effectus verus dominus rei dotalis per æstimatorem, quæ sibi in dotem tradita fuit, ac si aliùs quilibet extraneus eam emisset, cum æstimatorem prædict. fecerit emptionem; idèd non tenetur præcisè rem hanc dotalem reddere soluto matrimonio, sed tantum pretium quo æstimata fuit, ut in dict. l. quoties, & in. l. 18. 19. & 20. tit. 11. part. 4. † Periculum etiam, damnum, vel commodum in eare contingens est ipsius mariti, non verò vxoris, quia iam desijt res illa sua esse, & à sua familia exiuit, & est effecta mariti, ut constat ex prædictis locis. Et præterea inquit Anton. Gom. in. l. 53. Taur. num. 44. ibi, ex his deducitur, quòd licet res huiusmodi extet nō deteriorata, sed in eadem bonitate, & qualitate, non potest maritus eam reddere, & soluere vxori, ea inuita, ut in. l. æstimatæ, & in. l. si æstimatis, & ibi communiter Doctores. ff. solut. matrim. ergo ampliùs dici non potest res dotalis, nec ex trunco matris, sed propria mariti.

Tertiò comprobatur eadem sententia, quoniam in specie proposita filius à matre prædefuncta non habuit præd. rem

rem immobilem æstimatam in dotem datam, nec in ea successit, sed in ipsius pretio, & æstimatione, vt patet, quia res fuit effecta mariti per æstimationem prædictam: sed pretium in quo successit nõ dicitur de trunco, nec radice: ergo pater in eo succedet morte pupilli, non verò cognati: res autem ipsa non vacauit per mortem matris, nec continetur, sub eius hæreditate & successione, cum sit ipsius mariti viuentis, sicque pupillus in ipsamet non successit matri: sed semper à tempore dationis in dotem æstimatione prædicta, quæ fecit emptionem, remansit viri, qui superstes est pupillo. Quo igitur pacto aut modo pupillus præcedens potuit in ea re, vel fundo patri viuo successisse, cum viuentis nulla sit hæreditas. l. qui superstitis. cum sim. ff. de aqu. hæred. nec etiam matri, cum res illa, vel fundus per dationem eius in dotem æstimatione præfata desierit esse sua, & in mariti dominium, atque patrimonium transferit. De primo igitur ad vltimum conuincitur, minimè verificari posse, consanguineos matris succedere pupillo in prædict. bonis immobilibus æstimatis in dotem datæ ea æstimatione, quæ emptionem faciat superstite eius patre: ¶ non secus, ac in pretio rei immobilis de trunco venditæ, in quo iure communi succedet parens, non verò iure fori consuetudinario consanguinei de trunco, vt cum Bald. sequitur Doct. Castell. in dict. l. 6. Taur. in gloss. *La rayz*; versic. quæro etiam. ¶ Quia pretium rei non dicitur res ipsa. l. venditor ex hæreditate, & ibi Bart. notabil. 2. ff. de hæred. vel act. vend. Tiraquel. de retractu lig. §. 1. glos. 7. num. 113. ¶ Nec obstat. l. si & rem. ff. de petit. hæred. quia loquitur in vniuersalibus, in quibus pretium succedit loco rei, & id quidem improprie, non verò in particularibus, secund. Bar. & Doct. ibi, & las. in l. si cum seruum. ff. si cert.

pet. ergo idem dicendum est in specie nostræ quæstionis, quòd pretium non succedat loco rei, quia sumus in particularibus: nec in re ipsa immobili æstimata in dotem data succedant cõsanguinei cognati pupilli, sed pater eius, cum non sit dotalis; sed ipsius mariti per prædict. æstimationem, quæ fecit emptionem: & ita in terminis nostræ. l. & fori de Sèpulueda, & ciuitatis Chonchens. & aliarum ciuitatum meritò hanc opinionem latè probauit Mieres. de maiorat. 4. part. quæst. 19. numer. 14. cum sequentibus. & eum referens Velazquez in dict. l. 6. Taur. glos. 11. num. 27.

¶ Non obstat nunc. dict. l. in rebus. C. de iur. dot. quia lex illa tantum procedit cum vir aliàs non est soluendo, sicque premitur ære alieno, nec satis vxor aliàs consultum est, & sic in fauorem mulieris: secus verò si maritus soluendo sit, vt in l. vxor marito in fin. ff. de donat. inter vir. & vxor. ita gloss. in dict. l. in rebus. verb. æstimatæ. in vltima solutione: est communis, vt plures citando resolimus de iuram. confirmat. 1. par. cap. 1. num. 9. tradunt Arias Pinel. in l. 1. in 3. part. num. 15. versic. nec obstat. C. de bona mater. & Pelæz vbi supr. num. 17. & 18. Estq; verissimus intellectus, quia constat ex contextura ipsius: quando quidem ibi agitur de prælatione inter creditores mariti, & sic quando maritus non est soluendo omnibus: aliàs namque opus non esset declarare, quis sit præferendus alijs, sed omnibus soluendum esset. Quinimò in præd. specie, cum maritus non est soluendo, tertius possessor rei liberatur ab eius restitutione offerendo æstimationem, quia cum successerit in ius mariti, qui vendidit, & offerat æstimationem, quam si haberet maritus, vxor non posset rem vendicare, cõsequitur vt in hoc casu oblata sibi æstimatione per possessorem, excludatur à sua reuendicatione vtili proposita; vt cum veriori, & recepta

sententia resoluimus dict. cap. 1. nu. 10. hoc verum esse intelligentes soluto matrimonio, ¶ secus si eo constante mulier propter inopiam viri ageret pro sua dote, vt se suamq; familiam alat: tunc namque tertius possessor prædictus, vel creditor posterior non admittitur, offerendo mulieri æstimationem dotis, iuxta magis communem opinionem, quã ibi retulimus.

Nec obstat nostra. l. Regia in verbis præcitatæ, dum excipit casum fori. Nam respondeo, bona prædicta de quibus in nostra quæstione, cum sint iam alienata & exierunt semel à trunco vel radice, nõ esse iam amplius ipsius, vt prædiximus, & ideò in eis verificari minimè posse verba nostræ. l. nec eius dispositionem: vbi enim non conueniunt verba. l. nec eius dispositio locum habet. l. 4. §. toties cum sim. ff. de damn. infect. Præterea hic nõ agimus de fauore mulieris, nec de dote ipsi aut eius filijs reddenda, ac proinde nõ est opus discutere, an vir sit soluendo necne, sicq; cessat dict. l. in rebus. iuncto suo* communi intellectu glos. ibidè iam supra assignato: non enim pater legitimus administrator filij sui pupilli, ei tunc temporis soluere aut reddere dotem matris tenetur, cum ipse sit eius legitimus administrator: quòd si instarent creditores patris pro suis debitis, omnibusq; non esset soluendo, tunc temporis meritò quòd pupillo esset prouidendus curator ad litem, qui nomine pupilli ageret pro dote suæ matris, cum prælatione de qua in dict. l. in rebus. At verò hoc cessante, sed stando in terminis nostræ principalis quæstionis, iam non agitur de fauore mulieris prædefunctæ, nec pupilli, sed de ei succedendo: meritò igitur vt pater succedat in præd. bonis eorumque æstimatione rationibus prædictis.

¶ Similiter non obstat quòd bona dotalia non sunt in bonis mariti iuxta doctrinam Bart. quam citauimus: nam illud

procedit cum res in dotem inæstimata traditur, vel ea æstimatione quæ emptionem non faciat: secus verò aliàs, quia tunc dominium rerum in dotem datarum ea æstimatione quæ emptionem faciat, transit in maritum, vt est probatum supra. Eodem modo respondemus ad dicta Bald. supra citati pro prima parte.

Ex supradictis tamen deduci videtur limitatio ad nostram de re hac principalem sententiam, qua diximus in specie nostræ quæstionis, bona prædicta non esse truncalia, nec de radice, ac proinde cõsanguineos ex parte matris in eis minimè succedere, sed patrem pupilli decedentis per nostram. l. in princip. nempe vt procedat, quando maritus est soluendo: tunc enim iuxta prædicta non procedit dict. l. in rebus. ¶ Si tamen maritus nõ habeat vnde pretium æstimationis prædict. rerum soluat, & sic simus in casu. d. l. in rebus. iuxta cõmunem ipsius intellectum præfatum, nempe quòd dominium fundi æstimati in dotem dati sit penes mulierem atque apud ipsam naturaliter semper permanserit, & ideò in eo fundo præferatur cæteris creditoribus anterioribus mariti, etiam hypothecam expressam habentibus, quia illum reuendicare potest: videtur per consequens necessariò dicendum in hac specie, quòd mortua muliere, relicto filio vel filia impubere, eodemq; decedente in pupillari ætate, patre superstite, fundus præd. fuerit in dominio matris tẽpore ipsius mortis, & sic sit de trunco & radice eius, ac proinde pertinere debeat ad consanguineos matris, & sic ad cognatos pupilli, nõ verò ad patrem eius superstitem in locis vbi prædictus forus cõsuetudine obseruatur. Sed nihilominus adhuc in hac specie procedit nostra sententia. Nec limitari debet quando maritus non est soluendo: licet enim mulieri tunc temporis, eiusq; filio præd. priuilegium prælationis in eodem fundo competeret, vt in dict. l.

17 dict. l. in rebus, supradicto modo intel-
 lecta. † Ad hæredes tamen extraneos, qui
 præcedunt succedere filio præd. mulie-
 ris, minimè transit, vt in l. dabimus. ff. de
 priuileg. cred. & in l. vnic. C. de priuil.
 dot. vbi dicitur: Scire debes, priuilegium
 dotis, quo mulieres vtuntur in actione
 de dote, ad hæredem non transire. & ibi
 Bart. * cõmuniter. DD. hoc tenent: idem
 Bart. in l. r. nu. 2. ff. solut. matr. & ibi cõ-
 muniter. DD. latè Anton. Gom. in l. 3.
 18 Taur. num. 45. † Vbi quod licet priuile-
 gium tacitæ, & fictæ stipulationis tran-
 seat ad hæredes etiam extraneos, quia da-
 tur, & cõceditur ipsi doti, vt in l. r. vers. 1.
 C. de rei vx. act. & in §. maneat. eiusdè. l.
 & ibi gl. & cõmuniter. DD. Bart. in d. l. r.
 nu. 5. ff. solut. matr. & ibi * cõmuniter. DD.
 & idè in iure tacitæ hypothecæ, vt in d. l.
 vnic. §. & vt plenus. C. de rei vx. act. & in
 §. fuerat instit. de act. Bart. in d. l. r. nu. 1.
 & ibi * cõmuniter. DD. Ius verò, & pri-
 uilegium prælationis alijs creditoribus,
 non transit ad hæredes extraneos, vt in
 locis sup. allegatis: & in terminis nostris
 per prædicta, alios authores citans, ita
 respondet præcedenti difficultati dict. l.
 in rebus. iuncta cõmuni solutione glossæ
 ibi, quam prædiximus, Pelæz dicta.
 quæst. 19. numer. 18. vers. item prædicta
 procedunt. Cùm igitur priuilegium de
 quo in dict. l. in rebus. concedatur mulie-
 ri, non verò doti, vt patet ex litera text.
 ibi, Mulierem in his vendicandis post dis-
 solutum matrimonium, omnem habere
 prærogatiuam iubemus, ad hæredes ex-
 traneos non transit, vt in dict. l. vnic. C.
 de priuil. dot. ibi, Priuilegium dotis, quo
 mulieres vtuntur in actione de dote, ad
 hæredem non transire. Nec obstat, quòd
 ratio text in dict. l. in rebus, videatur ge-
 neralis, & sic alios casus comprehendere
 præter eū in quo loquitur ipsa lex, iux-
 ta cõmunem opinionem de qua sup. hoc
 lib. quæst. 17. num. 75. cum sequent. vt pa-
 tet ibi, Cùm eadem res, & ab initio vxor-

19 ris fuerit, & naturaliter in eius perman-
 ferit dominio, &c. † Ea namque ratio ad
 dictum præcedens eiusdem. l. restringi-
 tur in hunc sensum, nempe idè in re-
 bus dotalibus æstimatis, siue in æstima-
 vendicandis soluto matrimonio vxor ha-
 bet prærogatiuam, vt cæteris creditori-
 b⁹ mariti præferatur, quia eadè res ab ini-
 tio vxoris fuit, & naturaliter in eius per-
 mansit dominio: non enim quòd legum
 subtilitate trāsitus earum in patrimoniū
 mariti videatur fieri, idè rei veritas de-
 leta, vel confusa est: ibi namque rectè
 probatur secundum. ll. fundum huiusmo-
 di æstimatum in dotem datum in patri-
 monium mariti transiisse; & sic habemus
 clarè intentum in nostra quæst. nempe
 quòd non sit de trunco mulieris, sed de
 patrimonio mariti. Nihilominus tamen
 in casu speciali dict. l. in rebus, hoc est,
 viro existente non soluendo, voluit Iu-
 risconsultus succurrere mulieri, cu-
 ius initio fundus fuit, & naturaliter (id
 est, sublata legum dispositione contra-
 rium præcipientium) in eius dominio
 permansit, nempe vt in vendicandis his
 rebus, soluto matrimonio habeat præro-
 gatiuam, quòd cæteris creditoribus ma-
 riti etiam anterioribus præferatur per
 hypothecariam: hocque magis expli-
 cat iurisconsultus postea dicens: Volu-
 mus itaque eam in rem actionem in hu-
 iusmodi rebus quasi proprijs habere, &
 hypothecariam omnibus anteriore pos-
 sidere, vt siue ex naturali iure eiusdem
 mulieris res esse intelligantur, siue secū-
 dùm legum subtilitatem ad mariti substā-
 tiam peruenisse videantur, per vtramq;
 viam, siue hypothecariam, ei plenissime
 consulatur.

Non igitur ibi negatur, quinimò con-
 ceditur secundum legum subtilitatem,
 dominium harum rerum esse trāslatum
 in maritum, & ad eius substantiam per-
 uenisse (ergo iam non sunt bona trunca-
 lia mulieris) licet naturali iure, hoc est
 priori

priori veritate attenda, eiusdem mulie-
 ris esse intelligantur, improprie tamen,
 vt patet ex verbis illius text. In huiusmo-
 di rebus quasi proprijs habere, &c. Itaq;
 Iurisconsultus ibi, ob reliquias domini
 prioris mulieris, eidem concedit præfa-
 tam prærogatiuam in specie dict. l. in re-
 bus, siue ex naturali iure eiusdem mulie-
 ris esse intelligantur (quod denotat etiā
 improprietatem, cum iam per leges sit
 factus transitus in patrimonium, siue sub-
 stantiam mariti) siue secundum easdem le-
 ges ad mariti substantiam peruenisse vi-
 deantur: quasi dicatur: Vtrumque sit, mu-
 lier tunc temporis habeat præfatam præ-
 rogatiuam: nō enim multum insitit ibi
 Iuriscōsultus in duratione domini vxor-
 ris, quando quidem statim transit ad al-
 teram rationem hypothecariæ: sed hoc
 vnum intendit, vt mulieri in præmissa
 specie per vtrāque viam succurratur: ex
 quibus manifestè patet illud fuisse intro-
 ductum fauore ipsius mulieris tantum,
 ac pro ipsius cautela, & securitate, ac pro-
 inde solum transire in filium, non verò
 in extraneos hæredes eius, nec à fortiori
 in hæredes extraneos filij sui, cum
 tunc re vera proprijs dici valeat, mini-
 mè esse bona truncaia præfata mulie-
 ris, nec filij, sed substātia & patrimoniū
 mariti, iuxta legum dispositionem, qua-
 rum meminit. l. illa, in rebus, & nos su-
 pra citauimus.

10 † Vno tamen casu posset locum ha-
 bere asserta supra limitatio, nempe quo-
 ties pupillus mortua matre, eiusque cu-
 rator ei prouisus ob inopiam patris, &
 instantiam creditorum ipsius pro exi-
 gendis debitis suis, in iudicio egisset pro
 præd. bonis immobilibus in dotem æsti-
 maris datis, eique adiudicata fuissent in
 specie, ac si tanquam bona ea re habuis-
 set, ac recuperasset, & in proprium do-
 miniū reduxisset virtute dict. l. in rebus,
 eiusque remedio in esse deducto, eaque
 realiter tanquam bona propria materna

tempore suæ mortis pupillus possideret
 ac reliquisset: tunc enim meritò quòd
 tanquam truncaia ad cognatos ipsius,
 & sic ad consanguineos ex parte matris
 vnde processerant pertineant virtute fo-
 ri illius patriæ consuetudine obseruari,
 rationibus prædictis, vt supr. insinuauim-
 us, & nunc clariùs profiteamur.

QVÆST. LXXVIII.

SUMMARI A.

- 1 Pater an succedat pupillo, quem in
 potestate sua habebat, in bonis trū-
 calibus in proprietate ratione vsus
 fructus, cum onere restituendi eam
 post mortem, illis, qui sunt de trun-
 co? & numeris sequentis: sed nu-
 mer. 5. resoluitur negatiuè, & nu-
 mer. 6. ponitur effectus huius reso-
 lutionis.
- 3 Ususfructus patris in bonis filij non
 finitur morte ipsius si ij, sed mor-
 te patris.
- 3 Publicatis bonis filij famil. ob eius cri-
 men, peculium aduentitium, in quo
 pater habet vsum fructum, non pu-
 blicatur etiam quoad proprietatē,
 sed ipsa cum vsufructu illa re-
 manet patri: idem in peculio ca-
 strensi, & profectio, vt in num. 4.
- 7 Fideicōmissarius, vel legatarius dece-
 dens ante aduentum conditionis, ni-
 hil transmittit ad hæredes.
- 8 Hereditas non adita, non transmitti-
 tur ad hæredes: fallit in hereditate
 truncali, quia est lucrum legale, vt
 in num. 9.
- 10 Lucrum legale transmittitur etiam nō
 agnitum ad hæredes, & num. 11.

Quæst.

Quæst. LXXVIII.

In eand. l. 6. Taur. § 1. i. tit. 8. lib. 5.

Pater an succedat pupillo, quem in potestate sua habebat, in bonis truncalibus in proprietate ratione ususfructus, cum onere restituendi eam post mortem, illis qui sunt de trunco?



Vero quinto circa eandem. l. 6. Taur. in vltima sui parte, an pater, qui habebat † pupillum in sua patria potestate tempore mortis ipsius impuberis, succedat in his bonis truncalibus in proprietate, ratione ususfructus quem in eis habet, cum onere tamen restituendi eam post mortem suam illis qui sunt de trunco: an verò tantum succedat in usufructu pro tempore vitæ suæ: proprietatem verò statim pertineat & spectet mortuo pupillo ad eos qui sunt de trunco? Pro cuius quidem quæstionis intellectu, præsupponendum necessarîo duxi, * quod ususfructus pertinens ad patrem in bonis filij, non finitur morte ipsius filij, sed durat & permanet penes patrem, atq; ipse eum retinet pro toto tempore vitæ suæ, etiam post mortem filij: text. est expressus in l. final. versic. penult. C. ad Tertul. & ibi * communiter Doctores, & in l. fin. versic. fin. C. communia de success. & in l. 3. in fin. C. de bon. quæ lib. & in l. quocūque, versic. parentibus eodem tit. & in l. fin. §. filijs autem. C. eodem tit. tradit latè Ant. Gomez in l. 53. Taur. nu. 5. diximus in §. sui. num. 24. instit. de hæred. qual. & differentia.

Hoc sic præhabito, primò videtur ad patrem spectare tam usufructum quàm proprietatem dictorū bonorum, ratione ususfructus in eis patri competētis pro tempore vitæ suæ, cum onere ea restituēdi

post mortem suam illis, qui sunt de trunco: † quia publicatis bonis filij familias ob eius crimen, peculiū aduentitium in quo pater habet usufructum, non publicatur, etiam quoad proprietatem, sed ipsa cum usufructu illæsa remanet patri, ut ea utatur & fruatur pro tempore vitæ suæ, ut tenent Bart. Paul. de Cast. Imol. Alex. num. 44. in l. si finita. §. si de vestigalibus. ff. de damn. infect. Angel. nu. 13. & Iaf. nu. 62. in §. actiones. instit. de act. & alij relati per Boer. decis. 7. num. 10. Bernar. Diaz de Lug. in pract. crimin. canonica. c. 124. & ibi eius addit. est * communis ut ex Paul. Parisi. eam sequutus refert atque testatur D. Couarr. lib. 2. var. resol. c. 8. num. 7. in versic. hinc apparet, ibi, ex his apparet: est etiam * communis secund. Petrum Dueñas in reg. 275. limitatione. 7. vbi alia in materia adducit: sequitur plures allegans lateq; fundās Anton. Gom. 2. tom. var. c. de seruit. nu. 22. 23. & 24. & Ioann. à Rojas de success. c. 7. nu. 50. & 60. & decisio Pedemōt. 94. per totam, vbi limitat in crimine læsæ maiest. est etiam * communis, ut plures allegās testatur Fracisc. Beccius consi. 57. num. 17. lib. 1. * Idem in peculio Castrensi & profectio probat cum * communi Couarr. vbi §. in versic. hinc apparet, & plerique ex supra citatis: de qua materia late etiam agit amplians & limitans Roder. Suarez in l. post rem iudicatam. 13. notabili. ff. de re iudic. ergo si in hac specie patri proprietatem auferenda non est ob crimen filij, licet versetur fauor publicus in punitione delictorum, & hoc ratione ususfructus patri competentis à lege tanquam legitimo administratori, videtur idem dicendum in nostra quæstione, nempe ut proprietatem separanda non sit ab usufructu durāte tempore vitæ patris, qui est legitimus administrator & usufructuarius bonorum filij.

† Nihilominus tamen verius esse censeo atq; tenendum in * praxi in specie nostræ

quæ-

quæstionis, patrē solū succedere in usufructu ad se spectante: proprietatem verò statim, mortuo patre, spectare ad eos qui sunt de trunco proximiores; ex tex. in l. 1. §. si quis proximior. versic. proximis. ff. vnd. cogn. vbi proximior excludit statim sequentes remotiores. Secundo hæc sententia deducitur ex verbis nra. d. Regiæ in sua exceptione, Saluo, &c. cuius hic est sensus literalis: *Que en los lugares donde se acostumbra seguir el fuero de la tierra boluer los bienes al tronco, y la raxa à la raxa, el padre no herede al hijo en estos bienes: ergo statim proprietatem eorum redit ad truncum, vel radicem, & sic ad illos, qui sunt de trunco vel radice, ne hereditas sit in suspensio: arg. l. fin. ff. commun. præd. & ita merito inquit Doctor Castell. in d. l. 6. Tau. in glo. La raxa. in talibus bonis parētes non succedere, sed eos qui sunt de trunco: quod pro constituto habet Auend. respons. 5. nu. 5. in versic. idem est dicendum. vbi inquit, quod in bonis de trunco pater, vel mater succedit, quoad usufructum in vita tantum, nisi ipsi decedant, pendentibus fructibus, quia tunc debent restitui illis de trunco, ad quos ipsa proprietatem bonorum debet peruenire. Quibus non obstat, quod pro priori parte supra adduximus: illud enim diuersum est, ac in alia materia, nempe pœnali procedit.*

* Quis igitur effectus, aut substantia resultabit ex cognitione, an ad patrem pertineat tantum usufructus horum bonorum truncalium, vel cum eo simul proprietatem, cum onere tamen eam post mortem restituendi illis de trunco? Et profectò hic, nempe quod hi, qui proximiores de trunco fuerint tempore mortis pupilli, transmittent proprietatem eorum bonorum decedētis in suos hæredes, cum domini fuerint statim à morte pupilli, etsi moriatur in vita patris pupilli usufructuarij. Diuersum autem foret, si parens prædictus censere-

tur hæres quoq; proprietatis præd. bonorum, cum onere illa restituendi post mortem suam consanguineis de trunco, censeretur namq; tunc temporis fideicommissum hoc conditionale. l. si hæres meus. l. dies incertus. ff. de condit. & demonstr. cum simil. † Et idem si fideicommissarius, vel etiam legatarius moriatur ante aduentum conditionis, & sic in vita parentis, nihil transmitteret ad hæredes. l. vnica. §. si autem aliquid sub conditione. C. de caduc. tollen. & ibi * communitè Doctores. gloss. sup. in l. vnica. C. de his, qui ante apert. ab. lass. in l. cum secundum. nu. 37. C. de fideicommiss. idem lass. in l. cum filio. numer. 24. ff. de leg. 1. Anton. Gomez. lib. 1. var. cap. 5. num. 9. quod procedit etiam si fuerit relictum ab ascendente, nam adhuc in liberis descendentes non transmittitur, prout est frequentissimo calculo * magis receptū est: gloss. enim contraria in l. is cui. ff. de act. & oblig. verb. creditorem. & in l. si in personam. verb. vtiliter. quas sequebat Socin. in l. hæredes mei. §. cum ita. nu. 9. ff. ad Trebel. * communiter ab omnibus reprobat, ut quam plurimis ad prædicta authorib⁹ citatis, testantur Ant. de Padilla in d. l. si in personam. nu. 3. & Mantica de coniect. vltim. volunt. lib. 1. tit. 20. nu. 1. qui num. seqq. pluribus modis limitat. Sicq; si omnes de trunco, cum parens decedit, essent prædefuncti, remaneret bona præd. truncalia penes parētis hæredes, ex dictis iuribus. At verò cum pater huiusmodi nō sit nisi tantum usufructuarius, & proprietatem illorū bonorum de trunco morte pupilli statim fuerit acquisita illis qui tunc temporis erant de trunco, quoad proprietatem, merito ut ipsi decedētis post mortem pupilli, & in vita patris eius transmittant ea ad suos hæredes, ut prædiximus: qui igitur proximiores sunt de trunco pupillo tempore mortis ipsius, habebunt præd. bona eaq; transmittē ad hæredes, nō verò alij,

ss qui

qui tempore mortis patris usufructuarij reperiantur proximiores, si tempore mortis pupilli huiusmodi non erant, vt patet ex supradictis.

- 8 * Quinimò proximiores de trunco pupillo existetes tempore eius mortis, transmittent ad suos hæredes successi-
onem, & hæreditatem bonorū de trunco ad se delatam, etiam ignorantes eius delationem, atq; etiam hæreditate ipsa nō adita. * Licet enim hæreditas non adita non transmittatur ad hæredes regulariter, præcipue data ignorantia delationis. I. quoniam fororē. C. de iur. delib. l. vnica §. in nouissimo. vers. hæreditatem. C. de caduc. toll. l. cum antiquioribus. vers. & siquidē. C. de iure delib. l. 2. r. 6. p. 6. Ant. Gomez latē lib. 1. var. resol. cap. 9. nu. 53. in nostra tamen specie diuersam erit censendum; cum sit quasi lucrum legale delatum huiusmodi consanguineis, virtute fori patriæ consuetudine roborati.
- 9 * Lucrum autem legale transmittitur ab ignorantibus ad hæredes, etiam non agnitum, ex doctrina Bart. in l. si arrogator. nu. 9. ff. de adopt. vbi resoluit matrum transmittere id, quod ex dotelucratum, absq; aditione, vbi Bal. oppos. 2. idem sequitur: & dicit * communem ibi Iaf. nu. 19. Orof. num. 24. Arias Pinel. plures citans in l. 1. C. de bon. maternis. 1. p. nu. 36. estq; * communis ea sententia, vt resoluimus supra lib. 2. pract. q. 123. nu. 1. in muliere decedente sine agnitione suæ partis lucrorū quæditorum constante matrimonio, vt ea transmittat ad hæredes.

- 11 † Id quod generaliter tradit Bald. in l. generaliter. §. in his. C. de secūd. nupt. in princ. dicens, quod quæcunq; acquiruntur iure separato ab aditione hæreditatis, non requirūt aditionem, & sic in omni lucro, vel commo delato à lege extra nomen hæreditatis, idem resoluunt cum alijs Arias Pinel. in d. l. 1. in. 1. p. nu. 36. C. de bon. mat. Afflict. decis. Neap.

34. num. 4. & Ant. Gom. lib. 1. var. resol. c. 10. n. 35. Eman. Costa in rep. c. si pater. in l. p. in glos. legauit. nu. 34. in fi. de test. in 6. & in proposito nostro hæc sententia deducitur optimè, atq; comprobatur ex eod. foro à nostra. l. relato; ibi: *Do segun el fuero de la tierra se acostubrã abuluer los bienes al trunco, y la rãyx, à la rãyx.* Consuetudo igitur iuxta forū patriæ est, quæ directè ipso iure absq; aliquo alio actu, vel hominis ministerio, aut scientia, reditionem bonorū de trunco, aut radice operatur ad truncū & radicē. Sed & alius effectus resultabit ex inuestigatione, & quæst. præd. de quo infra in q. statim seq.

Q V Æ S T. LXXIX.

S V M M A R I A.

- 1 *Pactum inicum inter patrem pupilli decedentis, & cognatos eiusdem super bonis truncalibus certo modo diuidendis, an præiudicet alijs cognatis decedentibus, postea pacifcentibus? & nu. seqq. sed nu. 6. resoluatur validum esse præd. pactum.*
- 2 *L. patrem. ff. qua in fraudem cred. intellectus.*
- 3 *Gratuus restituere certæ persona post certū tēpus, potest id præuenire: secus si incertæ personæ electio, vel restitutio faciendā est.*
- 4 *Uxor grauata à marito restituere bona sibi relicta pauperibus post mortem, non potest in vita ea illis restituere: sed contra nu. 11.*
- 5 *Fideicommissum relictum proximioribus de stipite post mortem grauati, non potest in vita restitui alijs, qui tunc temporis erant proximiores: & nu. 12.*
- 7 *Semelexclusus remanet semp exclusus.*
- 8 *Filius*

- 8 *Filius primogenitus, non extantibus descendētibus, cedere potest in fauorem secundogeniti iuri primogenitura: requiritur tamen consensus institutoris maioratus in eius vita: vt in nu. 9.*
- 10 *Vltimo loco ad maioratus successionem vocatus, potest liberè maioratus cedere, siue illum in fauorem alterius rennunciare.*

Quæst. LXXIX.

In ead. l. 6. Taur. §. l. 1. tit. 8. lib. 5.

Pactum inicum inter patrē pupilli decedētis, & cognatos eiusdem, super bonis truncalibus certo modo diuidendis, an præiudicet alijs cognatis decedentibus, postea pacifcentibus?



* Væro sextò in proposito nostro. l. 6. Taur. in eadē. sui parte finali, an valeat pactū inter patrē pupilli decedentis ex vna parte, & cognatos pupilli, qui sunt de trunco proximiores, ex altera tēpore mortis ipsius pupilli, vel post initū super bonis truncalibus, quæ iuxta forum patriæ consuetudine roboratū ad illos peruenire debent, super prædictis bonis certo modo diuidendis, vel pecunia à patre data cognatis prædictis, vt omne ius suum rennuncient in fauorem patris pupilli, eiusdēq; usufructuarij: verbi gratia. Decesit pupillus, relicta bonis truncalibus, ex parte matris, nec non & patre usufructuario eorum, atque auo materno, vel alijs cognatis ex eadem linea, ad quos bona prædicta truncalia, stante foro patriæ, consuetudine obseruato, redire de-

bebant. Pater conuenit cum eis, vt relictis apud eos statim certis quibusdam bonis immobilibus; tam in usufructu, q̄ in proprietate, vel pecunia data, cætera bona immobilia de trunco essent, atque perpetuò manerent eiusdē patris, ita vt de eis in perpetuū disponere idem posset, tam in proprietate, quā in usufructu: quod cognati prædicti petiūs voluerūt, vt statim fruerentur bonis sibi relictis; vel pecunia soluta, quā expectare morte mortem patris, cui fortè non forent supstitutes, quia præcederent, sicq; nihil sibi haberent, atq; fruerentur: & ideo cætera bona immobilia patri remiserunt, atque ius suum in eius fauorem rennunciauerunt, retentis sibi datis, seu relictis, firmissimèq; hæc conuentio siue transactio celebrata fuit. Postea verò decedentibus patre prædicto & cognatis, qui pacto consenserunt, comparent alij cognati de illo trunco proximiores, qui bona prædicta truncalia petunt ab hæredibus patris pupilli, asserentes, sibi minimè præiudicasse prædictū pactum, & transactionē quia non valuit in eorum præiudicium, cum tempore restitutionis bonorum ipsi reperiantur cognati proximiores de trunco, pupillo iam defuncto, quibus restitutio bonorum de trunco faciendā est. Rursus hæredes patris pupilli contendunt validam esse, ac proinde cæteros cognatos exclusos esse vigore eius: quia tēpore pacti, siue transactionis præd. quod spectandum est, ipsi nullum ius habebant ad prædicta bona, quia à proximioribus præcedebantur, ac proinde minimè eos actionē habere, nec partes esse, perpetuumq; silentium illis imponendum. Dubitatur, quid iuris sit in hac specie statuendum, aut pro quibus respondendum?

Et prima quidē facie videbatur dicendum, cognatos posteriores huiusmodi rectè agere: tum quia ius suū sibi auferri ipsis inuitis nō potuit, arg. l. ius nostrū.

ff. de reg. iur. & l. si ff. de pact. tum etiam quia debitor in diem non potest diem solutionis, vel restitutionis præuenire in fraudem creditoris: in tempore namque fraudantur creditores. l. ait Prætor. §. si cum diem. & in l. omnes. §. si. vers. si vir uxori. ff. quæ in fraud. cred.

- 2 * Neque obstat. l. patrē. ff. eod. vbi inquit tex. Patrē, qui non expectata morte sua, fideicommissum hæreditatis maternæ filio soluto potestate restituit, ommissa ratione falcidiæ, plenam fidem, & debitam pietatem secutus exhibitionis, respondendi creditores non fraudasse: nam ultra glos. ibi & Menes. in l. post mortē. nu. 4.
- 3 C. de fideicom. respondeo, † quod licet quando electio, vel restitutio est facienda certæ personæ, tunc grauatius possit tempus præuenire, eligendo, vel restituendo in vita, vt in d. l. post mortem. & ibi communiter DD. attamen si electio vel restitutio sit facienda incertæ personæ, tunc tempus electionis, vel restitutionis præuenire non potest in præiudicium cæterorū, vt in l. cum pater. §. à filia. ff. de leg. 2. fortè namque tempore mortis eligeret alium grauatius, vel restitueret alteri, & ita omnium, qui possunt eligi, interest electionem hanc suspendi vsque ad tempus mortis hæredis: quia fortè tunc non stabunt illi, quibus in vita restitutio fit, vel illi, qui eliguntur, & alij, qui tempore mortis hæredis grauati supersunt, consequentur commodum electionis, vel restitutionis: in præiudicium igitur horum, sui que iuris, tempus præueniri minimè potest, vt in d. l. cum pater. §. à filia. & d. §. hæreditatem. el. 1. ff. de legat. 2. ex quibus iuribus hanc resolutionem tenent, ac probant Bart. & communiter DD. in d. l. post mortem. vt affirmat ibi Corneus col. 2. & Padilla nu. 8. & Ant. Gom. in l. 7. Tau. n. 6. & 7. † Vnde infert Bart. ibid. nu. 2. quod si testator uxorem suam hæredem instituat, eamque grauet, vt bona quædam post mortem suam eroget pauperibus, non

poterit ipsa pauperes statim eligere, quibus bona illa distribuat, quoniam hoc fit in damnum, atque iniuriam pauperum futurorum: & ita dicit Bart. se eo anno pluries de facto respondisse: estque * communis eius doctrina, vt plures allegas affirmat Menes. in l. vnum ex familia. in prin. nu. 12. ff. de leg. 2. & ante eum Couar. in cap. tua nos. n. 5. de test. sequuntur alij relati per Menoch. de arb. iud. lib. 1. q. 83. n. 3.

Ergo ita & eodem modo videtur dicendum in proposito, quod cum pater pupilli non teneatur in vita sua restituere prædicta bona truncalia cognatis pupilli, nisi post mortem ipsius patris, quo tempore finitur ususfructus ipsius, vt restitutio siue pactum, vel tractatio antea facta sit nullius momenti, & proinde alijs proximioribus cognatis tempore mortis patris existentibus minimè præiudicet. Item, qui non potest adire, non potest repudiare, aut renūciare. l. is potest. & ibi late DD. ff. de acq. hæred. sed isti cognati de trūco paciscentes cum patre pupilli adire minimè tunc poterāt: quia nondum tempus suæ restitutionis aduenerat: ergo neque repudiare, aut renūciare in fauorem patris pupilli. † Quod fit, vt si aliquod fideicommissum ita inueniatur relictum, vt restituendum sit proximioribus de stipite post mortem grauati, minimè possit in eorum præiudicium alijs, qui in vita grauati proximiores essent, restitui.

6 † Hæc tamè non me mouet, vt in specie nostræ. quid sequar: quinimò in ea verius esse censeo, ac in praxi tenendum, prædictum pactum validum esse ac obseruandum (si aliud non obstat) nec cæteri agnati possint contra id venire, aut illud infringere, ac proinde audiendi non sint, sed potius excludendi; ex eo potissimum ac solidissimo fundamento, scilicet quod bona prædicta truncalia, quoad proprietatem, statim morte pupilli pertinuerunt, ac spectantur ad auum maternum, aut cæteros cognatos, qui proximiores tunc temporis erant

erant pupillo, imò ad eos ipso iure redierunt, atque delata fuerunt, iuxta forum prædictum consuetudine obseruatum, vt late resoluius §. in. q. præcedenti. Pater enim solum fuit hæres in ususfructu horum bonorum pro tempore vitæ suæ, & in reliquis bonis non truncalibus pleno iure in proprietate, & in ususfructu. Proprietas ergo bonorum truncalium statim mortuo pupillo, deuoluta fuit ad auum maternum prædictum, vel ad cognatos tunc propinquiores, sicque ipsi occuparunt locum sequentibus, ac proinde omnes sequentes exclusi remanserunt. * Semel autem exclusus, remanet semper exclusus, vt late resoluit Doct. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. c. 6. num. 22. & lib. 3. c. 5. nu. 72. Cum igitur ad priores pertinuerit proprietas prædicti bonorum truncalium, licitum fuit eis ad libitum super illis transigere, aut pacisci iure proprio: sicque poterant prædictam proprietatem vendere, donare, obligare, hypothecare, cedere, ac de ea liberè disponere: nec pater pupilli erat grauatius, aliquid restituere post mortem suam: sed per eam ususfructus eius fuit finitus, ac proprietati consolidatus. Quis igitur prohibet domino proprietatis, & præterea ususfructuario eiusdem, inter se pacisci super modo & tempore fruendi bonis, iuxta votum suum, cum posset vnusquisque eorum in fauorem aliorum de suo iure liberè disponere, cum in re propria quilibet sit moderator & arbiter: sicque nihil obstant in contrarium supra adducta.

8 † Secundò eadem nostra sententia corroboratur, atque vera efficitur, ex eo quod filius primogenitus, non extantibus descendens, cedere possit iuri primogenituræ in fauorem secundogeniti, vt late probat D. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. c. 6. nu. 45. Quæ renunciatio valida erit: etsi viuentis ultimo maioratus possessore facta sit: quamuis enim pactum de succedendo in hæreditate viuentis im-

probatum sit: nihilominus tamè hoc pactum validum erit, viuentis ultimo maioratus possessore, cum non de eius successione, sed de primi institutoris hæreditate agitur, secundum Angel. in l. stipulatio hoc modo concepta. ff. de verb. oblig. l. si in l. pactum, quod dotali. nu. 4. C. de collat. Deci. cons. 445. nu. 29. & referens plura Tiraq. de primogenit. q. 29. nu. 3. & 4. Burg. de Paz in proem. leg. Taur. nu. 98. D. Molin. lib. 3. cap. 2. num. 22. vbi numer. 23. † secus esse probat, si inter filios institutoris maioratus, eodem viuentis, de ipsius maioratus successione cedenda vel renūcianda agatur: tunc enim eius consensus, cum perseverantia, vsque ad mortem interuenire debet, aliàs cessio, vel renūciatio nulla erit, ex l. fin. C. de pact. & ibi * communiter Doctores.

10 † Addit præterea ibi Molin. nu. 24. quod ultimo loco ad maioratus successionem vocatus verè seu comprehensiuè, aut ex interpretatione, poterit liberè maioratus cedere, siue illum in fauorem alterius renūciare, cum non supersit alius natus, seu nasciturus, cui ex hac successione, vel renūciatione valeat præiudicari. Quod comprobatur ex l. qui solidum. §. prædium. ff. de leg. 2. & ex l. quoties ab omnibus. C. de fideicom. vbi * communiter scribentes adnotare solent: atque ex his, quæ tradit Tiraq. de vtroque retract. tit. 1. §. 26. nu. 8. & Burg. de Paz vbi supra nu. 97. qui plura in idem adducit. Et simili poterit in bonis prædicti extraneum hæredem instituere, vel ea vnicique etiam extraneo donare, vt in d. §. qui prædium. & à fortiori poterit antiquo maioratus nouas condiciones, ac vocationes apponere, vt in specie censuit Peralt. in l. 3. §. qui fideicommissam. num. 55. ff. de hæred. instit. vbi inquit, hunc maioratum deinceps nouum iudicandum esse: quæ refert & sequitur idem Doct. Molin. vbi supra lib. 1. cap. 8. nu. 24. vbi num. 25. declarat quomodo hoc intelligendum sit.

Ergo ita & eodē modo dicendum est in nostra. q. q. cum auus maternus, vel eo non stantē, alij cognati pupilli eidē proximiores tēpore mortis ipsius, sint illi ad quos primo & ultimo loco hæc bona immobilia de trūco pertineant, possint iure optimo super eis, & super modo fruendi pacisci cū patre pupilli, eidemq; renunciare ius suum, atq; successionem prædictam, aliquo dato vel retento, cum eo tempore iam ipsis sint deata præd. bona, nec super sit alius natus, vel nasciturus, quibus aliquod ius ad præd. bona competere possit, propter occupationem proximorum tempore moris pupilli, quod expectatur, nō verò tempus mortis patris, vt resoluimus. Cū igitur nulli alij competat ius ad prædicta bona, quàm renunciantibus prædictis, consequitur, cæteros minimè se præiudicatos esse ex præd. pacto & renūciatione conqueri posse, cū nullum ius haberēt, cui præiudicari posset. Ex quibus omnibus iam cessant omninò s. in cōtrarium opposita: cū hic pater non successerit in proprietate præd. bonorum de trūco, nec in ea aliquod ius habeat, sed solum in vñfructu eorum pro tempore vitæ suæ: proprietatem verò statim mortuo pupillo, redijt ad truncum & radicem; itaq; pater non est grauatus restituere præd. proprietatem post mortem suam: quia nunquam successit in ea, & sic cessant, quæ primò dicta sunt de præuentione temporis, atq; de grauato restituere incertæ personæ, quòd non possit restituere in vita. Quinimò in terminis doctrinæ Bart. in. d. l. post mortem. num. 2.

11 * dum tenet, quòd grauatus restituere aliqua bona pauperibus post mortem suam, non possit illa in vita eidem restituere, propter præiudicium pauperum futurorum; contrarium verius esse existimo ex coniecturata mente testantis, nempe quòd fauore hæredis fuerit appositum tempus mortis ipsius eo in

casu. Et præterea, quia testator hoc fidei commissum reliquerit principaliter fauore animæ, non verò futurorum pauperum: ideò cū testator attendisset principaliter ad pietatē & saluationem animæ suæ, si hæres grauatus post mortē, in vita distribuatur bona præd. inter pauperes, plenè adimpleuit voluntatē defuncti. Nec q. pauperibus futuris præiudicauerit, attendendum est, nec in consideratione venit, cū defunctus potius cōsensus sit voluisse in vita hæredis bona distribuere pauperibus, vt sic citius meritū exequutionis. pij fideicommissi pro anima sua relictī cōsequatur, quàm post mortē hæredis: cū si aliud disposuerit, fuit profectò fauore hæredis principaliter, vt interim tempore vitæ suæ bonis prædictis frueretur. Poterit igitur hæres suo fauori renunciare, iuxta iuris regul. vulgarem: nec de hoc pauperes futuri conqueri iure possunt, cū testator nō principaliter distributionem bonorum in tēpus mortis hæredis distulerit fauore illorū, sed potius hæredis. Nullā enim maiorem affectionē habuisse visus fuit ad illos, quàm ad hos: omnes enim sunt pauperes Christi, idemque opus pium, animæq; suæ consulere voluit: & ideò si de hoc fuisset interrogatus, idē respondisset: ergo pro expresso haberi debet arg. glos. celebris, & communiter vbiq; approbatę in. l. tale pactum. §. fin. ff. de pact. & ita hanc secundā sententiam veriorē cōtra Bart. vbi s. probauit Bald. in. d. l. post mortē. nu. 10. C. de fideicom. estq; * cōmunis & verior * in iudicādo & cōsulendo, vt pluribus citatis testatur Menes. in. d. l. vnum ex familia. in princ. nu. 12. & in. d. l. post mortem. nu. 9. & sequitur Greg. Lop. in. l. 6. glos. 2. nu. mro. p. 6. vbi q. si voluntas testatoris nō refragatur, satis equa videtur sibi hæc opinio.

12 † Cessantibus verò præmissis coniecturis, prout cessant in casu quē retulimus in fine prioris partis, ibi: Quo fit, &c. nempe

Quæst. LXXX.

In eandem. l. 6. Taur. §. l. 1. tit. 8. lib. 5.

Renunciatio consanguineorum de trūco cum iuramento hæreditati truncali, an illos postea excludat?



Varo septimò circa eand. l. 6. Tau. Illi qui sunt de trūco, renunciauerunt iuramento hæreditati illius, qui stipites erat, & à quo bona truncalia descendunt, vel illā repudiauerunt: nunc verò decedit pupillus, relictus parente, ex alio latere, an in hac specie bona immobilia redibunt ad truncum & radicem, & sic ad illos, qui antea hæreditati illius stipitis renunciauerant, necne? Et videtur pars negatiua certa ex verbis fori, de quibus in nostra. l. vt patet ibi: *Boluer les bienes al tronco, y la raxz à la raxz*: sicq; hæreditas pupilli adiungi videtur hæreditati stipitis: ergo, qui non est hæres stipitis, nec pupilli esse debet: non enim potest quis pro parte adire, & pro parte repudiare, vt in. l. 2. ff. de acq. hæred. cum mat. Cū igitur iuxta præd. forum vna hæreditas fiat stipitis, & bonorum immobilium pupilli decedentis, quæ ab eodē stipite processerunt, ac si ab eo nō exissent, qui fuerit hæres stipitis, erit & horū bonorum pupilli: & è conuerso negatiue &c. vna enim & ead. hæreditas sit omnium per reditionē, atq; idem corpus bonorū. Nō igitur debet diuerso iure cēferi: arg. leum, qui ades. ff. de vsucap. cum simil. Mens præterea fori prædicti est, vt is qui habet hæreditatē stipitis, habeat etiam & ad eum reuertantur hæc bona eiudē stipitis: insuper & quia, qui non habuit affectionem ad hæreditatem stipitis, cū ei renunciauerit, nec debet habere

QVÆST. LXXX.

S V M M A R I A.

1. *Renūciatio consanguineorū de trūco cum iuramento hæreditati truncali, an illos postea excludat? & num. seqq. sed num. 3. resoluitur, non excludere: & nu. 9. limitatur.*
2. *Renunciatio hæreditati paternæ, admittitur ad eam, si ceteri fratres sine liberis decesserint.*
4. *Filius licet renunciauerit hæreditati paternæ cum iuramento, nihilominus patri succedit in his bonis, quæ eidem binubo postea obuenerunt ex successione alicuius filij primi matrimonij: idem in filio exheredato, vt in nu. 8.*
5. *Renunciatio hæreditati paternæ, non videtur renunciare hæreditati fraternæ.*
6. *Successio truncalium bonorum nō defertur iure hereditario, sed iure sanguinis à radice proueniente.*
7. *Renunciatio hæreditati paternæ admittitur ad retractum.*

hæc bona, quæ ab eodem stipite deueniunt, nec ad eum redire debent.

Limitari tamē poterit hæc sententia, quando mortuo pupillo, solus ille, qui hæreditati stipitis renunciauit, inueniatur, & sit de trunco, & non alius: tunc enim prædicta sua renunciatione non obstante, admittetur ad successionem bonorum truncalium dicti pupilli: ex
2 * cōmuni resolutione, † quæ habet, eū, qui hæreditati paternæ, aut maternæ renunciauit, admittendum nihilominus esse ad eam, si cæteri fratres sine liberis decesserint; quasi censeatur in fauorem eorundem, vel sororum renunciaſſe: ergo 5
ipsis deficientibus, & sic causa renunciationis, cessare debet & ipsa renunctio; & sic admittetur renunciāns, etiam contra patris testamentum: ita Bald. in l. pactum, quod dotali. nu. 3. C. de collat. & cū alijs Ant. Gom. lib. 1. var. resol. c. 5. num. 32. & in l. 22. Taur. num. 11. & Tell. Fern. in hac l. 6. Taur. nu. 44. D. Couar. in cap. quamuis pactum. 3. p. 3. §. 3. nu. 4. de pact. in. 6. & ibi nos latè idē probauimus alios citantes in glos. omnino. nu. 14.

† Sed nihilominus in quæst. principali præmissa, contrarium indistinctè mihi verius videtur, & tenendum: imò q̄ ille, qui est de trunco, licet hæreditati stipitis renunciauerit cum iuramento, nihilo fecius etiam alijs remotioribus de trunco existētibus, debeat habere bona immobilia truncalia pupilli decedētis: & quidē
4 † Primò, quia licet filius renunciet patris hæreditati cum iuramento, nihilominus ei succedit in illis bonis, quæ eidē parenti binubo postea obuenerunt ex successione alicuius filij primi matrimonij, quæ tenetur reseruare filijs illius matrimonij: non enim videtur filius renunciare iuri sibi postea cōpetenti ex morte fratris, & parentis illius matrimonij, nec quod ignorat sibi competere. l. mater decedens. cum similib. ff. de inoffic. testam. ita tenet Oldrad. conf. 294. Guid.

Pap. q. 228. & cum alijs D. Couar. in d. c. quamuis pactum. 3. p. 3. §. 3. nu. 1. vers. & licet filij. Boër. decis. 185. nu. 18. Baeça de non melior. rat. dotis filiab. c. 10. nu. 73. Ergo ita videtur dicendū in nostra specie, nempe vt filius, qui renunciauerat hæreditati stipitis, non sit censendus renunciaſſe huic successioni, quæ postea sibi competere incepit, ac sibi competituram merito ignorauerit, cum secundum ordinem rectū naturæ, prius ipsum prædecessurum præsumendum esset in dubio, quàm pupillum, alio non acto.

† Secundò, & præterea, quia renunciāns hæreditati paternæ, non videtur renunciaſſe hæreditati fraternæ: sicq; poterit petere bona fraterna, quæ fratri mortuo obuenerant à parente communi: hæc enim bona nõ petit filius vt paternæ, sed tanquam bona fratris, cuius sunt effecta per successionem ipsius fratris patri, vt cum Angel. Decio, & alijs resoluit esse
* communē opinionem D. Couar. vbi supra. 3. p. 3. §. 3. nu. 2. & latè Rolan. à Valle conf. 95. nu. 44. lib. 1. Anto. Gom. in l. 22. Tau. nu. 13. & latissimè nos in d. c. quamuis pactū. in glos. omnino seruari. nu. 7. & 8. & in nu. 10. eam limitauimus, quādo renunctio fuisset ampla, ita vt quis renunciaſſet paternæ, & fraternæ hæreditatibus: ergo idem in specie nostra est dicendum, cum ille de trunco, qui renunciauit hæreditati stipitis, bona truncalia pupilli decedētis non petat vt bona parentis, cuius hæreditati renunciauit, sed vt bona de suo trunco, hoc est, quæ obuenerunt ab eo stipite, à quo omnes descendunt per mortem pupilli, & sic ex eius successione, cui minimè renunciauit.

Tertiò idē cōprobatur ex præd. foro consuetudine roborato, cuius meminit nra. l. Regia: habet enim forus ille, quod bona redeant ad truncū, & ad radicē: sed hic renūciāns est de truncō & radice, unde præd. bona pcesserūt, & obuenerūt: ergo

ergo ad eum pertinent, quamuis hæreditati stipitis renunciauerit, cum forus non dicat, quod bona truncalia, vel immobilia, tunc temporis redeant hæreditati stipitis: sed ad truncum, vel radicem: præcipuè cum tempore renunciationis præd. hoc ius successionis morte pupilli postea proueniens nondum competet, & an competeret, iuste ignoraretur. Non enim aliqua lex, vel forus præd. requirit quod sit hæres stipitis ille, qui petit bona truncalia ad se tanquam de trunco, vel radice pertinentia: sed solum, vt descendat ab eodē stipite: diuersæ enim sunt, atque diuiduæ prorsus hæreditates, & bona separata, quæ nullam connexionem inter se habent, cum sint diuersarū personarum, & temporum, ac diuersorū hominum morte competentes, solum habet rationem successio truncalium bonorum ad truncum & radicem unde prouenerunt, vt ad eundem truncum, vel radicem redeant, non verò ad eandem hæreditatem; & ideo cum sit diuersa vna ab alia, illi hæc non accrescit: iuxta communes traditiones. Licet igitur quis renunciauerit hæreditati stipitis, non ideo desinit esse de illo stipite: iura enim sanguinis renūciari non possunt. l. ius agnationis. cum similib. ff. de pact. Præterea iusta causa, & ratio potuit mouere renunciāntem ad renunciandū hæreditati paternæ, maternæ, vel auitæ; vt puta quia damnosa sibi esset, aut aliās, vt credendum est mouisse, quando quidem eidem omni iure erat debita; quæ cesset in hæreditate, & successione pupilli, vt potest lucrosa, & opulenta, nullisq; debitis onerata, quare hanc amplecti vult, illam autem adire merito recusauit, ac proinde repudiauit: vel quia sibi datum, aut retentum ratione illius renunciationis æquiualebat, vel sibi conueniebat respectu hæreditatis parentis, quam solum renunciauit, non verò respectu successionis truncalis pupilli, tempore renunctio-

nis incognitæ, atque licitè ignoratæ. Fit igitur ex supra dictis, vt diuersa, & separata successio, atque hæreditas sit ab illa, tum respectu temporis, & personarum, tum etiam rerum, & qualitatis bonorū.
6 † Præterea hæc successio truncalium bonorum non defertur iure hæditario stipitis, sed iure sanguinis à radice proueniente: sicut aliās videmus in maioratus successione, quando agitur non respectu primi maioratus institutoris, sed sequentium possessorum, iuxta veriorē sententiam, quam latè probat. D. Molin. lib. 1. de Hisp. primog. cap. 8. per totum; tametsi aliud minus rectè nitatur probare Modernus Velazquez in l. 40. Taur. in gloss. 1. numer. 8. & per totam, cum alijs, quos citat. Mirum igitur videri non debet, cum hæc sint plures diuersæ, & separatae successiones, tam nomine, quàm rebus, vt vidimus, quod diuerso iure censeantur: sicque cessant fundamenta, quæ priori parte supra adduximus.

Deniq; hæc nostra sententia comprobatur satis: † nam in materia retractus iure sanguinis filius, qui renunciauit paternæ hæreditati, non ideo desinit esse de stipite, & sanguine sui patris, aut vel pro aui, cuius res immobilis nunc venditur, aut vendita fuit, ac proinde iure optimo admittetur nihilominus ad retractū rei paternæ, vel auitæ venditæ, seruatis seruandis: ita docet Anton. Gomez in l. 7. Taur. num. 5. & 6. argumento. l. iura sanguinis. ff. de reg. iur. quia per renunciationem hæreditatis paternæ, non desinit esse de eius sanguine.

Quare ex supra dictis verior efficitur nostra prædicta sententia in specie quæstionis de qua agimus in terminis nostræ. l. & ita existimo esse tenendū, & iuxta eam * pronūciandū, saluo meliori iudicio. † Et quæ diximus de filio renūciante, eadem prorsus in filio exhæredato locū habent ac rectè procedunt, cum eadem sit ratio in eo, quæ in renunciante.

Non obstant fundamenta in contrarium adducta, quia pleraque eorum ex supra dictis iam sunt diluta. Illud de mente contraria fori negamus; sicut & quod ultimo loco adduximus non procedit de affectione: non enim indignum est, quod qui hereditati paternæ, vel auitæ iustis ex causis renūciavit, licet ergares eius affectionem haberet, sed quia sibi non erat proficua, vel aliàs, eam à se abdicavit, consequatur postea bona truncalia morte pupilli ad se delata ex vi fori prædicti, cum sibi potius expediat hæc bona habere, quam parentis, vel aui hereditatem.

- 9 * Limitanda tamen erit nostra præfata sententia principalis, ut ex præcedentibus patet, nisi renunciatio hereditatis stipitis specialis quoque sit, & bonorum truncalium, vel adeò ampla, ut & hæc bona comprehenderet: tunc enim in fauorem illius, cui renunciatum fuit, censetur & his bonis truncalibus renunciatur: nisi etiam omnes propter quos renunciatum fuit essent defuncti: quia tunc renunciatus de trunco, qui solus remaneret, ad ea petenda admitteretur, ut supra in limitatione primæ sententiæ resolvimus.

QVÆST. LXXXI. SUMMARIÆ.

- 1 Cognatus naturalis tantum, vel ex eo nepos legitimus pupilli decedentis, an excludat eius patrem à successione bonorum truncalium, iuxta forum patriæ legitimè præscriptum? & numeris sequentibus, sed num. 4. affirmatiuè resolvitur, & num. 9. limitatur in nato ex damnable coitu.
- 2 Bastardus an admittatur ad retractum? limitatur opinio affirmatiua, num. 9.

3 *Filij illegitimi non gaudent honore, privilegijs, & dignitate parentum, nec dicuntur de domo, seu agnatione, aut famil. parentum, nisi sint legitimati per subsequens matrimonium.*

5 *Naturalis tantum comprehenditur in dispositione legali, seu statutaria, quæ fundatur in iure naturali sanguinis, seu cognationis, & æquitate, nisi ex qualitate personæ aliud colligatur.*

6 *Appellatione filiorum naturales tantum comprehenduntur, ubi agitur de privilegio, & comodo filiorum in æquitate fundato.*

7 *Bastardi, etsi de iure non contineantur sub nomine familie, & cognationis, nec liceat eis arma suorum prædecessorum portare, aliud tamè est de consuetudine.*

8 *Legitimatus per rescriptum principis, admittitur ad retractum iure sanguinis.*

Quæst. LXXXI.

In eadē. l. 6. Tau. & l. 1. tit. 8. lib. 5

Cognatus naturalis tantum, vel ex eo nepos legitimus pupilli decedentis, an excludat eius patrem à successione bonorum truncalium, iuxta forum patriæ legitimè præscriptum?



Varo. 8. * circa eandem. l. quid si nullus cognatus de trunco legitimus extet, an naturalis tantum

tum, vel ex eo nepos legitimus admittatur, & succedat contra patrem, vel alios legitimos hæredes in præd. bonis truncalibus, iuxta fori patriæ legitimè præscriptum, quo habetur, ut bona immobilia redeant ad truncum vel radicem? In qua quæstione videtur primò dicendum, eum minimè admittendum, ex his quæ in retractu iure sanguinis in proposito congestimus supra libro. 2. pract. q. 155. num. 1. ubi quod filius naturalis, & sic bastardus vulgò *dicho*, non admittatur ad retractum iure sanguinis, nisi talis sit qui matri succedat, vel in retractu rerum venditarum à suis liberis legitimis, & ex diuerso eius liberi rerum ab ipso patre bastardo venditarum, & ipsi quoque liberi, & alij ab illo bastardo legitimè descendentes inter se, ut pote, qui sibi quoque inuicem succedunt: in prædictis namque casibus erit locus retractui iure sanguinis, secundum Tiraq. & alios ab eo citatos, quem ibi retulimus. In bastardis enim, nothis & illegitimis cessat ratio retractus, quæ est ut res remaneat in familia, & agnatione, cum hi non dicantur esse de familia nec agnatione. Præterea, quia cum illis agnatio non est, nec coniunctio ex parte patris: & quod filij legitimi bastardorum admittendi non sint ad ius retractus ratione sanguinis, tenent plures authores, quos etiam ibi retulimus, ubi id in duobus casibus limitauimus. Primò, nisi bastardi fuissent legitimati. Secundò, nisi aliàs se haberet communis vsus loquendi, qui in regione est versatus: quia hodie de generali consuetudine isti bastardi portant arma domus, & vocantur de cognomine, seu de casata: quia tunc consequenter competere eis ius congrui. Faciunt præterea in proposito tradita per Ioan. Matienç. in Rubr. tit. 1. glos. 1. nu. 126. lib. 5. nou. Coll. Reg. * Vbi quod filij illegitimi non gaudent honore, privilegijs, & dignitate parentum, nec dicuntur de domo, seu agna-

tionem, aut familia parentum, nisi sint legitimati per subsequens matrimonium. Cum ergo hæc ita se habeant, idem dicendum erit respectu successione horum bonorum truncalium, cum hæc successio deferatur iure sanguinis, sicut ius retrahendi, ut diximus supra in quæst. immediatè præcedenti.

* Nihilominus tamen in specie præmissa nostræ quæstionis contrarium censere dicendum, atque in praxi tenendum (saluo meliori iudicio) imò quod deficientibus descendentes legitimis à stirpe, naturales, siue bastardi, filijque eorum legitimi admittentur ad hanc successione, ad eosque bona præd. truncalia redeant, stante prædicto foro consuetudine obseruato. * Quoniam in dispositione legali, seu statutaria, quæ fundatur in iure naturali sanguinis, seu cognationis, & æquitate, comprehenditur naturalis tantum, nisi ex qualitate personæ aliud colligatur, ut in l. ex facto. §. si quis rogatus. l. 1. ff. ad Trebel. Secundò, * quia ubi agitur de privilegio, & comodo filiorum in æquitate fundato, appellatione filiorum naturales tantum comprehenduntur: arg. text. in l. vltim. C. de confirm. tut. per quem textum ita tenet Abb. in c. in præsentia. nu. 23. de probat. quem ibi DD. sequuntur, ut asserui ubi supra: & probat etiam text. in l. Lucius. §. fin. versic. quia creditur. ff. de leg. 2. & tenet Alexand. in dict. §. si quis rogatus. num. 16. & iterum num. 50. & Rebuff. de priuileg. schol. priuileg. 177. nu. 7. vol. 11. tract. diuers. doct. in antiquis.

Tertiò, quia forus, de quo in nostra lege, non requirit, quod illi de trunco ad quos bona immobilia redeunt, sint legitimi: sed generaliter & indistinctè disponitur in ea, *Que el tronco buelua al tronco, y la rax a la rax*: sicut lex altera Regia quæ retractum permittit consanguineis propinquioribus, non etiam vitur ita restrictis dictionibus, ut solum legitimos

ad ius retractus admittat, etiam si illegitimos expressè non vocauerit: inquit enim, *Y alguno de aquel auolengo la quisiere, &c.* sicut forus prædictus inquit, *Que el tronco buelua al tronco, y la raxa al raxa;* truncus enim, & radix ad quem, vel quâ bona immobilia, iuxta forum patriæ consuetudine roboratum redire debent, idè est quòd *Auolengo*: at naturalis, siue bastardus in rei veritate est de illo sanguine, & linea, igitur. Quare in terminis retractus iure sanguinis hanc opinionem, tamquam veriore, & receptiore post alios tenuimus dict. quæst. 155. nu. 2. ubi respondimus fundamentis contrariæ partis supr. adductis: nempe negari non posse quòd hi filij naturales, vel bastardi, sint consanguinei, atq; de sanguine & progenie suorum prædecessorum, quorum res immobiles retrahere, aut petere volunt, sicq; non cessat in eis imò concurrat ratio retractus (adde hic) & ratio trunci. Præterea, & secundò, quoniam etsi de iure bastardi non cõtineantur sub nomine familiæ & cognationis, nec liceat eis arma suorum prædecessorum portare, atq; deferre, vt tenet Bald. & alij plures, quos sequitur Molin. de Hisp. primogen. lib. 1. cap. 4. nu. 47. & ante eum Casfaneus in consuetud. Burg. in tit. de success. des barstard. §. 3. glossa. 1. versic. iuxta prædicta. cum sequent. & in cat. glor. mund. 1. part. consider. 38. conclus. 24. & 75. ubi refert Guilier. Bened. concludentè istud non obseruari in Francia, quia bastardi. portant arma domus, cum aliqua tamè barra, quæ incipit à sinistris & tendit ad dexteram per medium scuti, seu campi armorum. Aliud tamen est de * consuetudine, iuxta quam bastardi nobilium, & illustrium, maximè magnatū, sunt nobiles, vt cum alijs resoluit idem Marienç. ibi à nobis citatus, dicens hoc in nostra * seruari Hispania: & idem Marienç. ubi supr. dict. num. 126. in fine: & in filijs naturalibus latè idem probat Be-

nedict. de Barzis, in tractatu de filijs non legitimè nat. in princip. nume. 8. cum sequent. & num. 13. volum. 6. tract. in antiquis: & in bastardis idem de consuet. secus de iure, probat Ioan. à Rojas in epitom. success. cap. 15. num. 22.

† Ex supra dictis igitur benè constat atq; deducitur, idè esse dicendū in proposito nostrè. l. & fori, cuius ipsa meminit. De legitimo autem per rescriptum principis est minus dubium, ipse enim admittitur ad retractum iure sanguinis, vt cum alijs probauimus dict. quæst. 155. num. 4. ergo & ad successionem bonorum truncalium, alijs legitimis deficientibus, admittendi sunt. † Limitari tamen debet nostra sententia in filio spurio, vel incestuoso, vel nato ex damnabili coitu: is enim cum nullo modo possit retrahere iure sanguinis; quia non dicitur certus consanguineus, nec de genere, domo, vel stirpe parentum, vt cum alijs ubi supr. num. 3. probauimus, meritò vt neq; ad hanc successionem bonorum truncalium, de qua agimus, admittatur ad exemplum retracti iure sanguinis, qui, & successio prædicta in hoc æquiparantur.

QVÆST. LXXXII.

SVMMARIA.

- 1 Pater an in bonis truncalibus possit petere residuum suæ legitimæ, quando in bonis mobilibus pupilli suppleri sibi non potest? & num. sequent. sed num. 6. negatur: limitatur nu. 9.
- 2 Renunciatio generalis bonorum non comprehendit legitimæ supplementum: quod procedit etiam si filio aliquid sit relictum pro legitima iure institutionis, & testator iusserit, quòd debeat illo relicto esse conten-

tus;

- tus, nihilq; amplius petere possit, vt in num. 3. quia illud onus adiectum non valuit, sed ipso iure reijcitur: vt ibi limitat nu. 4.
- 5 Statutū, vel consuetudo, disponens vt parentes ab intestato non succedant, non excludit eos à legitima: contrarium nu. 8.
 - 7 Legitima parentum, vel filiorū potest consuetudine minui, & in totum tolli: dum tamen alimenta eis remaneant: vt in nu. 11.
 - 10 Pater ali debet à filio iure naturali, caduntq; alimenta sub quarto precepto Decalogi.
 - 12 Legitima simpliciter sumpta, à iure naturali, vel genium primæuo procedit, ideòq; tolli in totum non potest per legem, statutum, consuetudinem, vel Principis rescriptum, quamuis quoad quotam sit de iure positiuo, & eodè minui possit: vide nu. 14. & 15.
 - 13 Facultas concessa ad condendum maioratum, alimentis competentibus ceteris filijs minimè relictis, non valet.
 - 16 Alimenta sunt debita filijs ex iure naturali, damnaturq; error hæc negantium, & asserentium solum ex naturali instinctu debita esse.
 - 17 Filius decedens sicut patrem alere tenebatur, ita & eius hæres.
 - 18 Filius, qui cum iuramento hereditati paternæ renunciavit, non videtur alimentis, si necessitate premitur, renunciaisse, etiam si expressè iuri petendi alimenta renunciaisset: vt in nu. 19.
 - 20 Reditus bonorum truncalium si non

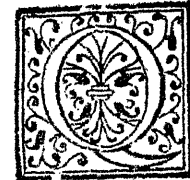
sufficiant pro alimentis patris, proprietas aliqua vèdi debet, ex cuius pretio parens alatur.

- 21 Filius regulariter nō cogitur vendere proprietatem ad alendum patrem, sed ex redditibus debet eum alere; nisi cum aliunde ali non potest: vt in nu. 23.
- 22 Alimenta debent præstari iuxta reddituum perceptionē, absq; proprietatis venditione.

Quæst. LXXXII.

In eadem. l. 6. Taur. §. l. 1. tit. 8. lib. 5.

Pater an in bonis truncalibus possit petere residuum suæ legitimæ, quando in bonis mobilibus pupilli suppleri sibi non potest?



Vero nonò circa eadem l. 6. Taur. virum, stante foro consuetudine obseruato, de quo in hac. l. Regia, si pater in bonis mobilibus pupilli decedentis non habeat totā suam, integramq; legitimam, quæ sibi debetur ex principio nostræ. l. possit residuum, atq; supplementum petere, vel retinere in bonis immobilibus de trunco? Et quidem pars affirmatiua ex eo comprobatur, † quòd legitimæ supplemento nunquam videtur derogatum generali pacto aut renūciatione, nisi expressè eidè renunciatur. l. si quando. §. & generaliter. & §. sequenti. C. de inoffic. testam. ex quo text. ita post alios probauit Boër. decis. 3. nu. 10. & Thom. Gram. decis. 101. num. 49. est communis, vt

vt alios citans testatur Rol. à Valle. con-
sil. 63. num. 11. lib. 3. Et in terminis renū-
ciationis iuratae text. in cap. quamuis pa-
ctum de pact. lib. 6. refert esse * com-
munem ibi. D. Couar. in. 3. par. §. 3. nu. 3.
Tamen si cōtrariam opinionem veriorē
esse, & * cōmunem pluribus citatis ipse
ibi affirmet, & ibi nos quoque diximus
in gloss. omnino seruari, num. 6.

3 Quinimò idem fatendum est, etiam,
si aliquid relictum sit filio pro legitima
etiam iure institutionis, & testator ex-
presserit, quòd debeat illo relicto esse
contentus, nihilque amplius petere pos-
sit: non enim propterea is excluditur à
supplemento legitime, tamen si simplici-
ter agnouerit id, quòd sibi in testamen-
to relictum est, vt in auth. vt cum de ap-
pell. cognosc. §. hæc autem disposuimus.
versic. verum. quia non intelligitur sup-
plemento legitime filius renunciassse, ni-
si hoc specialiter expresserit, vt in dict.
§. & generaliter, & hoc est * receptum
ab omnibus doctoribus, & non modò
certum, sed etiam tritum, & peruulgatū,
vt plures citans testatur Mant. de con-
iect. vltim. volunt. lib. 10. tit. 2. num. 19.
Quia illud onus adiectū nō valuit, sed ip-
so iure rejicitur. l. quoniam in prioribus,
& l. omnimodo. C. de inoff. test. quam
rationem reddit Paul. Castr. consil. 193.
num. 3. versic. sed certè. volum. 2. & addu-
cit Matienç. vbi supr. * Si tamen filius di-
ceret se esse contentum aliquo accepto
pro omni eo, & toto quod debet, aut
debeat habere in bonis patris, etiam si
specialiter legitime eius non renunci-
et, sufficeret, vt ab eius petitione cēseretur
exclusus ex vi vniuersalis renunciatio-
nis, quæ habet vim specialis, iuxta com-
munem sententiā, quam refert Ias. in l.
quod in rerum. §. fin. num. 4. ff. delegat. 1.
tamen si ibi ipse num. 2. cum alijs contra-
rium probet.

5 Secundò pro eadem. 1. part. facit, quia
statutum, vel consuetudo disponens, vt

parentes ab intestato non succedant, nō
excludit parentem à legitima, quasi ea in
præd. statuto, vel consuetudine non cō-
prehendatur: ita in terminis statuti te-
net Salic. in authen. nouissima. num. 11.
& 72. C. de inoff. testam. quem ad id re-
fert Roland. à Vall. consil. 52. numer. 11.
lib. 3. & sequitur Balbus de præscriptio.
4. part. 4. partis princip. quæst. 23. num. 4.
Cephal. consil. 120. num. 2. lib. 1. Ergo fo-
rus, & consuetudo de quibus in hac no-
stra. l. regia, non comprehendet legiti-
mam, quando in cæteris bonis mobilibus
ea patri non superest. Neq; obstat, quòd
pater habet vsufructum bonorum im-
mobiliū, qui impurari debet in legiti-
ma; quando quidem filius poterat liberè
disponere de. 3. parte in proprietate, &
in vsufructu, vt in hac. l. 6. Taur. in. 1. par.
Fiat igitur compensatio proprietatis cū
vsufructu relicto, iuxta opinionem An-
gel. in auth. de trient. & semis. §. prohi-
bemus. coll. 3. vbi loquitur in filio hære-
de instituto vniuersali, relicto vsufructu
omnium bonorum vxori: nam respon-
demus contra Angel. in hoc esse verio-
rem, & * cōmunem sententiā, ac proin-
de tenendam, vt latius probauimus sup-
hoc lib. alia quæst.

6 ¶ His tamen omnibus non obstantibus,
contraria sententia in terminis nostræ
quæstionis verior est, & tenenda in iu-
dicando, & consulèdo, meo iudicio: imò
quòd forus prædictus consuetudine ro-
boratus excludēs patrem à successione
filij sui impuberis in bonis immobilibus
truncalibus, excludat eum omnino ab
eis, etiā si in cæteris bonis immobilibus,
non truncalibus legitima suam inte-
gram non habeat: sicque quòd prædicta
bona truncalia redeant ad truncum, vel
radicem, sine aliqua defalcatione, & de-
ductione ratione legitime, aliās patri le-
gitimo debita: primò ex decis. nostræ. l.
Regiæ, quæ generalis est, quatenus deci-
dit in sui principio, & pro regula decer-
nit,

nit parentes legitimos ab intestato legi-
timos esse hæredes, nec non & ex testa-
mento filijs suis in omnibus bonis, cuius
cumq; sint qualitatis, excepta. 3. part. eor-
um, de qua filius liberè disponere valet:
præterquam in ciuitatibus, oppidis, & vi-
cis, in quibus iuxta forum patrie obserua-
ri consuetum, bona truncalia redeunt ad
truncum, vel radicem. E. cce. in. 1. parte. l.
regulam affirmatiuam assignantem duas
tercias partes omnium bonorum filiorū
pro legitima parentum, decedente filio.
cum testamento, & omnia bona ab in-
testato ipso moriente. In. 2. part. l. ponit
tur exceptio ad præd. regulam: sed excep-
tio debet esse de regula, vt in. l. Nā quòd
liquide. ff. de pen. leg. ergo cū regul. agat
de legitima parentum, exceptio exclu-
dit legitima in casu excepto in quo re-
gula perdit officium suum: non igitur in
eo pater debet habere legitima in præ-
dictis bonis truncalibus.

7 Secundò quia consuetudo id habet (vt
asseritur, si ita est) nempe quòd pater nō
deducat legitima, nec eius aliquod sup-
plementum ex prædictis bonis truncali-
bus.

¶ Sed sic est, quòd consuetudine po-
test parentum, vel filiorum legitima mi-
nui, & in totū tolli, vt obseruat cōmunis
ex Costa in cap. si pater. 3. part. in glos.
priuare non possit, num. 42. de testam. in
6. probat. l. 7. tit. 5. part. 6. Rip. lib. 1. resp.
cap. 5. & latè Anton. Gabriel. lib. 6. com-
mun. opinionū, tit. de legitim. conclus. 1.
num. 18. Rojas de success. cap. 31. nu. 10.
vbi dicit * cōmunem, quòd legitima pa-
rentum possit lege, consuetudine, vel sta-
tuto in totum tolli: de quo etiam agit
Ioan. Garf. de expens. & melior. cap. 4.
num. 55.

8 ¶ Tertio, quia stāte lege, seu statuto, &
agnati, seu parentes, non succedant, nec
in legitima quidē succedant: ita latè pro-
bat Alex. consil. 168. num. 1. cum sequen-
tib. lib. 7. & consil. 3. num. 10. lib. 7. Abb.

consil. 75. numer. 9. vsque ad fin. lib. 1. &
hanc alios citans testatur esse * cōmu-
nem Roland. à Valle consil. 62. num. 52.
lib. 3. sequitur Ias. in dict. l. si quando. §.
& generaliter. num. 10. C. de inoff. test.
vbi satisfacit argumento illius textus in
contrarium adducto: sicut fecit Roland.
à Vall. vbi supr. num. 51. Sequitur idē Ro-
land. à Valle de lucro dot. quæst. 24. in fi.
& Anton. Gabriel. lib. 6. tit. de legitimat.
num. 18. conclus. 8. Ex supra dictis igitur
satis probatur nostra præd. secunda sen-
tentia in quæst. principali, nempe vt pa-
rens in casu secundæ part. nostræ. l. regiæ
minimè possit petere legitima, nec sup-
plementum aliquod ipsius in bonis præd.
truncalibus, licet in cæteris bonis pupil-
li illam non habeat integram: & in ter-
minis nostræ. l. licet non ita explicitè,
hanc opinionem voluit & pro constitu-
ta habuit Ioan. à Rojas vbi supr. dict. cap.
31. numer. 10. in fin. & Mieres de maior.
1. part. quæst. 58. num. 41. & est quidem
verissima.

9 ¶ Hæc tamen nostra principalis sen-
tentia intelligenda est, dummodo parēs
habeat, sibi que remaneant alimenta, quæ
quidem ipsi debentur ex iure naturali. l.
si quis à liberis. in princip. & in §. si ma-
ter. ibi: Parens quamuis ali à filio iure
naturali debeat. ff. de lib. agnosc. ¶ Ca-
dunt enim alimenta sub quarto præcepto
Decalogi, secūd. Diuū Thom. 2. 2. quæst.
122. art. 5. ad tertium. Soto de iustitia, &
iur. lib. 2. quæst. 4. art. 5. ¶ Aliās enim si pa-
renti alimenta non remanent, statu-
tum, vel consuetudo minuens legitima
subsistere non possit, nec valerit, Bald.
in. l. ius naturale col. fin. ff. de iustitia, &
iure: ita ex alijs cum * cōmuni opinio-
ne resoluit Hieron. Chucalo. in addit ad
Decium in. l. iura sanguinis. ff. de reg. iur.
in verb. contrarium tamen. versic. cōmu-
niter. & Bernard. Diaz de Lug. in regul.
143. & ibi eius additio: additio Alciat.
in reg. 1. præsumpt. 8. maximè in versi-
intelli-

intellige tamen. D. Couarr. in. 4. de spon
sal. 2. part. c. 8. §. 6. num. 4. & 5. Didac. Pe-
rez in. l. 1. tit. 2. lib. 5. ordin. pag. 129. vers.
nec obstat, & latissimè & optimè hoc ex-
plicat. D. Mol. de Hispan. primog. lib. 2.
cap. 1. nu. 14. cum sequen. vbi resoluit cū
* recepta, & vera sententia plurimos ci-
tans: quod prædiximus, * nempè quòd
12 quamuis quota legitima, seu eius quanti-
tas sit de iure ciuili positio, legitima ta-
men ipsa simpliciter sumpta ex iure na-
turali, vel gentium primæuo procedit,
ideoq; tolli nō potest in totum per. l. vel
statutum, nec etiam per cōsuetudinem,
vel principis rescriptum, quāuis in quan-
titate, quæ est de iure ciuili, lege, consue-
tudine, statuto, seu rescripto minui pos-
sit, vt omnium latissimè, ac ingeniosè pro-
bat dicens hanc opinionem * cōmuniter
reneri Roder. Suar. in. l. quoniam in prio-
ribus. C. de inoffi. testam. secunda limita-
tione, nu. 1. vsq; ad fin. Eandem cōmunè
& * magis cōmunem appellat plures al-
legans Mantic de coniect. vltim. vol. lib.
12. tit. 22. num. 41. & 43. in vers. & suppo-
nendo, vbi cum D. Couarr. vbi supr. hoc
intelligitur, vsq; ad quantitatem alimen-
tis necessariā. Citatq; in idem etiam Mo-
lin. Greg. Lop. in. l. 32. tit. 9. p. 6. in princ.
gl. magne, & Ant. Gom. in. l. 40. Taur. nu.
57. & alios plures. Et hinc esse ait nu. 15.
13 † quòd facultas concessa ad condēdum
maioratū ex tota aliorū legitima, alimen-
tis cōpetentibus cæteris filiis minimè re-
lictis, primogeniumq; vigore eiusdem
facultatis institutum, non potest vllō pa-
cto sustineri.
14 Et quanuis contraria sententia, nempè
quòd licet legitima quodā instinctu, ac
ratione naturali debita sit, eiusdē tamen
relinquendi necessitas, tam quoad ipsam
legitimā simpliciter sumptā, atq; alimen-
ta, quā quoad eiusdē quotam, & quāti-
tatem ex iure positio procedat, sit etiam
* cōmunis, vt profitetur Alex. in. l. quod
de bonis. §. si. n. 3. ff. ad. l. Falcid. & Deci,

cū suo additionatore, qui plura refert in
d. l. iura sanguinis, nu. 3. & in cōf. 19. nu. 5
& Alciat. vbi s. & Mench. dicens esse ve-
riorē, & * magis cōmunem in. d. auth. no-
uissima, nu. 296. cum pluribus sequent. C.
de inoffi. test. & Tell. in. l. 10. Taur. nu. 4.
quos, & Franc. Piscin. citat in hanc par-
tem. D. Molin. vbi s. n. 15. in vers. nec his,
& q; ideo quòd cum causā posset in totū
legitima filiorū per statutum auferri, re-
statut esse * cōmunē opinionem, * ma-
gis cōmunem plures authores referens
Mantic. vbi sup. nu. 44. Nihilominus hæc
opinio quamuis à pluribus * cōmunis ap-
pellatur, pculdubio falsa & erronea est.
15 † Vel saltem erit intelligenda, dummodo
alimenta competentia cæteris filiis relin-
quantur: legitima namque in quantum
ad filiorum alimenta necessaria est, & ex
iure naturali debetur: ideoq; lege ciui-
li, seu rescripto, vel consuetudine tolli
non potest: quatenus autem ad alimen-
ta necessaria non fuerit, ex solo iure po-
sitio debita censenda est, ideoq; in
totum lege positio, seu per principis
rescriptum, aut consuetudinem tolli po-
terit, dummodo causa legitima ad id fa-
ciendum intercedat: sicque per hanc con-
cordiam præd. opiniones contrariæ cō-
ciliari possunt, prout est de mente * om-
nium: easque in specie hoc pacto conciliat
Ioan. de Imol. in. l. Titia centum. §. Ti-
tio genero, col. 3. de condit. & demōstr.
additio Decij vbi supra Alciat. & Couar.
etiam vbi supra, & Mantic. etiam vbi su-
pra dict. nu. 44. in fin. & num. 45. estque
* communis ac vera concordia, vt alios
citans testatur. D. Molin. vbi supr. nu. 16.
16 † Qui nu. 7. probat cum * cōmuni, erro-
neum esse dicere, alimēta filiis non ex iu-
re naturali, sed solum ex naturali instin-
ctu debita esse, quasi aliud sit instinctus
naturalis, quo homines ad filiorum edu-
cationem mouētur, aliud verò ius illud,
quo ad illos alendos astringuntur: veris-
simum namque, ac propriissimum ius
naturale

naturale est illud, quod ex instinctu na-
turali procedit, hominesq; ad aliquid in
specie faciendum astringit, veluti libe-
rorum educatio, cæteraq; iuris natura-
lis præcepta: quæ omnia ex naturali
instinctu processerunt, atque ideo iuris
naturalis esse dicuntur, vt bene ibi, &
nu. seqq. probatur.
Ex prædictis igitur bene & sufficien-
ter probatur nostra limitatio ad opinio-
nem principalem, quā supra tenuimus,
nempè quòd si parens, qui in bonis trun-
calibus non succedit, non habeat aliās
vnde se alar, debeat ex eisdē bonis trun-
calibus ali, succedensq; in eis, tenebitur
alimēta necessaria administrare, attēta
qualitate personarū & valore bonorum,
non obstante præd. foro, consuetudine
robōrato, qui quoad hæc alimenta, quæ
sunt debita parentibus iure naturali, le-
gitimam tollere aut minuere non po-
tuit, iuxta prædicta. † Sicut enim filius
17 decedens patrem alere tenebatur, vt in
l. 1. cum seqq. C. de alend. libe. à parent.
vel è cont. & in. l. 1. §. sed nonnullos. & in
§. prætereà. ff. de tut. & rat. distrah. vbi
tutor nomine pupilli tenetur ad hæc ali-
menta. l. 2. tit. 19. p. 4. ita etiam tenebitur
eius hæres. l. si quis à liberis. §. itē rescri-
ptum. ff. de lib. agnosc. l. 3. in fin. tit. 18.
p. 6. & communiter DD. vbiq;. Sic etiam
videmus, quòd mater egena exclusa ab
hæreditate pupilli per pupillarem sub-
stitutum, ab eo erit alimentanda, vt late
resoluit D. Costa in. cap. si pater. in. 3. p.
glos. potest. nu. 8. de testam. in. 6.
18 † Similiter etiam filius, qui paternæ
hæreditati cum iuramento renunciauit,
non videtur alimētis, si necessitate pre-
mitur, renūciasse, vt probat Ioan. à Ro-
jas de success. c. 21. nu. 78. & Anto. Gom.
19 in. l. 22. Taur. nu. 12. † ampliāns hoc pro-
cedere, etsi expressè iuri petendi ali-
menta renunciaffet: quia huiusmodi re-
nunciatio est contra ius naturale: quam
ampliātionē sequuti fuimus in. c. quāuis

20 pactum. in. glos. omnino seruari debet.
nu. 5. † Quòd si redditus bonorum trun-
calium non sufficiant pro alimētis, pro-
prietas aliqua vendi debet, ex cuius pre-
tio parens alatur, vt voluit Gregor. I. op.
in. l. 2. glos. fin. vers. quod ego. tit. 19. p. 4.
21 † dicens, q; licet regulariter filius non
cogatur vendere proprietatem ad alen-
dum patrem, sed ex rebus debeatur
eum alere, secund. Bald. in. l. fin. §. ipsum
autem. C. de bon. quæ lib. per. l. Impera-
tor. in fin. ff. ad Trebel. & nos quōq; di-
22 ximus allegatione. 14. nu. 5. & 6. † Vnde
est quòd alimenta debent præstari iuxta
redituum perceptionem, absque pro-
prietatis venditione. l. penult. & ibi Bart.
ff. de cess. bon. Anton. Gom. in. l. 9. Taur.
alias. 10. nu. 4. Tellus Fernan. ibi nu. 14.
Menoch. de arbit. iud. cent. 2. casu. 169.
nu. 3. & 4. Baç. de decim. tut. & c. cap. 10.
23 per totum, † attamen cum aliunde pater
alii non possit, nisi ex venditione pro-
prietatis, vendēda est ipsa ad hoc. Cum
igitur forus & consuetudo in nostro
proposito auferens parenti legitimam
in bonis filiorum ita demum procedat,
si parens alimēta habeat, aliās secus: me-
ritò, vt si ex redditibus bonorum trun-
calium aliter pater non possit, nec cognati
de trunco, ad quos bona illa immobilia
redeunt, requisiti voluerint alimēta ne-
cessaria eidem exhibere, compellendi
sint vt proprietatis aliqua radicis venda-
tur pro alendo parente inope præd. ne
fame pereat: cum ita demum ad prædi-
ctos cognatos bona truncalia redire de-
beant, si parens habeat alimenta sibi ne-
cessaria: quod si secus contingat, ex ip-
sismet bonis, siue in usufructu, siue per
proprietatis venditionem alendus erit
necessariò, & tanto minus habebunt co-
gnati, quanto opus fuerit ad alimenta
parentis: quod quidem deducendum est
ex prædictis bonis.

QVÆST. LXXXIII.

S V M M A R I A.

- 1 *Annui redditus impositi super bonis immobilibus, à maioribus prouenientes, an redire debeant ad truncum, stante foro consuetudine roborato, quod bona redeant ad truncum, vel radicem? & num. sequentibus, sed nu. 8. negatiuè resoluitur: limitatur nu. 15. in rebus irredimibilibus, & sic perpetuis. Et pretereà si consuetudo aliud introduxerit, ut in nu. 17.*
- 2 *Annui redditus inter immobilia computantur: quod procedit quando sunt impositi super bonis immobilibus, & referuntur ad longum tempus: aliàs secus, ut in num. 3. Pretereà procedit considerato presentis status: secus verò considerato redemptionis tempore, ut in nu. 4. Denique id verum est, largè, & improprie, ut in num. 14.*
- 5 *Census, quibus hodie utimur, sunt proprie bona mobilia.*
- 6 *Retractus non habet locum in rebus annuis, etiam perpetuis, ut in num. 16.*
- 7 *Annui redditus, secundum veram sententiam, non sunt proprie bona mobilia, nec immobilia, sed constituunt tertiam quãdam speciem bonorum, diuersam ab illis, ut sunt nomina debitorum.*
- 9 *L. 6. Taur. in sui. 2. parte loquitur, & procedit in rebus verè & proprie immobilibus.*
- 10 *Bona immobilia dicuntur, quæ neq; mouentur, nec moueri possunt, como*


son las heredades y lauores.

- 11 *Statutum vel consuetudo loquens in casu vero, non habet locum in casu ficto: intellige ut in. 13.*
- 12 *Forus quod bona redeant ad truncum vel radicem, est odiosus & correctorius iuris communis, ac dict. l. 6. Taur. in. 1. p.*
- 14 *Maioratu constituto de bonis immobilibus, an in eo veniant census redimibiles.*

Quæst. LXXXIII.

In ead. l. 6. Taur. & l. 1. tit. 8. lib. 5.

Annui redditus impositi super bonis immobilibus, à maioribus prouenientibus, an redire debeant ad truncum, stante foro, consuetudine roborato, quod bona redeant ad truncum, vel radicem?

- 1  *Vero decimò circa eandem l. 6. Taur. quid si in bonis pupilli decedentis sint & inueniantur annui redditus impositi super bonis immobilibus, qui à maioribus pupilli, & sic ab stipite proueniunt in fauorem ipsius pupilli, an stante præd. foro consuetudine obseruato, redire debeant ad truncum vel stipitem, vel parès in eis succedat? Et in hac quæstione primò videtur dicendum, prædictos annuos redditus ad truncum & radicem redire, non verò ad parentem pupilli pertinere. † Annui enim redditus inter immobilia computantur, tex. in Clem. exiui de paradiso. in vers. Cumq; annui redditus. de verb. sign. l. iubemus. C. de sacros. Eccl. & in authen. de non alien. & c. collat. 2. in vers. hæc ergo. ibi, micipia aut ciuiles annonas: nam & hæc inter immobilia sunt numeranda, iuncta*

- iuncta glos. verb. annonas. quod & tenet Bart. lib. 2. Minor. ic. dist. 6. c. 1. num. 32. & 33. Gregor. Lopez in l. 1. tit. 17. p. 2. in glos. Rayzes. Ioan. à Rojas in Epithom. success. c. 30. nu. 23. & 24. & refert plures Tiraq. lib. 1. de retract. §. 1. glos. 6. num. 4. vbi plura in proposito congerit, estque verior sententia, ut cū alijs tenet D. Mol. lib. 2. de Hisp. primog. cap. 10. num. 6. & Menoch. de recup. poss. remed. 1. nu. 45. & 87. cum seqq. & latissime plures citas, loquensq; in specie maioratus conditi in filium de omnibus bonis immobilibus eum instituens (sicut in hac specie aliud veli) Mieres de maiorat. 1. p. q. 40. nu. 6. cum plurib. seqq. vbi nu. 14. quod hæc est * communior opinio: & tradidi latè plures referens §. lib. 2. pract. q. 146. num. 2. vbi id procedere probaui, etiam in censibus annuis redimibilibus. † Quod, ut ex mente * omnium supradictorū constat, procedit, quãdo annui redditus sunt impositi super immobili, & referuntur ad longum tempus, aliàs secus: & constat ex Dominico in c. hoc consultissimo. vers. de rebus annuis. nu. 12. de reb. Eccles. non alien. lib. 6. & tenet Montal. in l. 1. tit. 20. lib. 3. fori. in glos. *Aueble*. Jass. in l. sciendum. nu. 23. ff. qui satisd. cog. Suar. in l. 2. tit. *De los emplazamientos*. nu. 28. in prin. lib. 2. for. Boer. conf. 3. nu. 6. Anton. Gom. in l. 66. Taur. nu. 1. vers. item etiam adde. & plures citas Tiraq. vbi §. nu. 7. & Matienç. in l. 7. glos. 1. nu. 21. tit. 11. lib. 5. nou. Col. Reg. Qui duo vltimi authores loquuntur, quoties censes sunt perpetui, vel certè ad longum tempus. Ex quibus proculdubio hoc idem videtur dicendum in proposito nostræ. q. & videtur fuisse de mente Rojas vbi supra, dum in illo capite agit de nostro foro, consuetudine obseruato.
- Nihilominus tamen pro contraria parte facit: † nam licet verum sit, annuos redditus huiusmodi inter bona immobilia computari solere, considerato præ-

sentis statu, ut resoluius §. & verum fatemur. Attamè considerato redemptionis tempore, ea pecunia, quæ ex redemptione acquiritur, nulli dubium est, quin res mobilis sit censenda, non autem immobilis, ut bene existimauit, ac cum iudicio considerauit D. Molin. vbi §. d. nu. 6.

Secundò contra priorem partem facit: † quia ut probat Carol. Molin. relatus à Miere vbi §. nu. 12. hi census, quibus hodie utimur, sunt proprie bona mobilia. † Vnde consuetudo, quæ dat ius retractus in rebus immobilibus, non habet locum in huiusmodi rebus: quod & probat Cifuent. in l. 70. Tau. q. 25. dicens, quod leges retractus non habet locum in annuo reditu redimibili, quamuis locum habeant in annuo reditu perpetuo, secundum Matth. de Afflict. quem refert: sed in vtrisque locum non habere retractum, cum alijs contra Cifuent. latè resoluius, atq; probauimus dict. q. 146. nu. 2. per totam quæst.

* Tertio hæc eadem pars contra priorem comprobatur: quia secund. veram sententiam, proprie loquendo, redditus annui nõ sunt bona mobilia, nec immobilia, sed constituunt tertiam quamdam speciem diuersam ab eis, sicut nomina debitorum, ut in l. a Ditio Pio. §. in peculio. ff. de re iudic. l. quam Tuberonis. §. in peculio. ff. de pecul. secund. Abb. in cap. nulli. nu. 10. de reb. Eccles. non alien. & latè Tiraq. de retract. lib. 1. §. 1. glos. 6. nu. 3. & Arias Pinel. in Rubr. C. de bon. marer. 1. p. nu. 24. vbi loquens in iuribus & actionibus, hanc testatur esse * receptam, & veriorè sententiam: & in annuis rebus eam etiam probat plures allegans Mieres vbi §. nu. 13. & nos quoque sequimur. d. q. 146. nu. 3. & in terminis ita paucis verbis resoluit Baer. de dote. c. 4. nu. 18. & 19. Quid tenendum?

† Ego profectò veriorè esse existimo, & tenendam hanc secundam partem in rebus annuis redimibilibus, ut ipsi

verè nec propriè non sint bona immobilia, ad hoc vt cognati de trunco, & stipite vnde ipsi annui reditus redimibiles proueniunt, in eis succedant, nec ad eos redeant, tanquã ad truncum & radicem; sed q̄ parens in eis iure proprio filio succedat, ex supradict. pro hac. 2. parte.

9 Et præterea * quoniam. l. nostra Regia in sui. 2. par. loquitur, & procedit in bonis verè & propriè immobilibus, vt patet ibi: *Boluer los bienes al tronco, y la rax, à la rax*: vnde restringenda erit, vt strictè procedat in bonis verè immobilib⁹, quæ neq; mouètur, nec moueri possunt,

10 ex optima. l. 1. tit. 17. p. 2. † ibi: *E las raxzes son las heredades, e las lauores que se non pueden mouer en ninguna de estas maneras que dicho auemos*. Et quamuis ibi Greg. Lop. in glos. *Raxzes*. dicat: Inter hæc computantur annui reditus, & mancipia annexa fundo: aliud tamen est rem aliquam esse

11 immobilem, vel haberi pro tali. † Consuetudo autem, vel statutum loquens in casu vero, nõ habet locum in casu ficto. l. 3. §. hæc verba. ff. de neg. gest. l. 1. ff. ad l. Falcid. & in odiosis non fit extensio, vt cum pluribus in simili statuto tradit Roland. à Valle de lucro dot. q. 9. r. & 9. 2.

12 per totam. maxime nu. 1. 2. & 15. † Præterea forus præd. de quo in nostra. l. ipsiusq; vsus, ac consuetudo consimilis, est odiosus, atq; correctorius iuris communis, imò & eiusdem nostræ. l. 6. Taur. in sui. 1. par. & propterea non extenditur ad alias personas, nec ad alia bona, vel alium casum, quam in quibus loquitur: sicq; non procedit in bonis truncalibus sitis in alio territorio, vbi præd. forus nõ viget, vt latè s̄. hoc lib. diximus. q. 76. nu. 9. cum seqq. ergo in derogationem iuris, & in præiudicium parentis extendendus nõ est ad præd. annuos reditus, qui verè bona mobilia, neq; immobilia sunt, sed alia quædam tertia species bonorum separata & diuersa ab his, de quibus forus loquitur, nepe de bonis verè

& propriè immobilibus: ergo ad casum fictum extendi nõ debet, hoc est, ad annuos reditus in præiudicium parentis, & in derogationem, & correctionem iuris communis: arg. d. l. 3. §. hæc verba. ff. de neg. gest. cum similib. † Nec obstat quod lex, vel statutum, siue consuetudo loquens in casu vero, procedit aliquando in casu ficto, vt in. l. 1. §. 1. ff. ad l. Falc. & ibi Alex. quia hoc procedit quando æquiparantur per viam regulæ, vt in. c. cum dilectus. & in cap. ad audientiam. de cler. non resid. vel quando habent eandem rationem, seu eundem effectum producant, vt cum Alexand. resoluius lib. 1. pract. q. 122. nu. 3. Sed in proposito bona immobilia, & annui reditus non æquiparantur per viam regulæ, nec habent eandem rationem, & præterea forus præd. est odiosus & correctorius iuris communis, vt prædiximus: ergo non potest procedere in casu ficto, & sic in annuis reditibus, nec extendi ad eos in præiudicium tertij, hoc est parentis pupilli.

14 † Non obstat etiam q̄ annui reditus inter immobilia computentur, secund. communiorem sententiam: hoc namq; est improprie & large, nõ verò propriè & verè, vt prædiximus: & ita resideo in hac sententia, quãdo annui reditus sunt redimibiles. Quo fit vt non multum erraret, qui, maioratu constituto de bonis immobilibus, teneret, quòd hi census redimibiles nõ veniant in dicto maioratu, secundum Pelæz vbi supra nu. 13. & 14. nisi aliud coniecturis etiam constaret ex voluntate testatoris.

15 † Si verò sint perpetui, ita quòd redimi non possint ad voluntatem eos soluere debentis, & ab stipite proueniant, secus esse dicendum ceseo, nempe quòd redeant ad radicem & truncum, & sic succedant in eis consanguinei truncales, non verò parentes pupilli: hi enim annui reditus perpetui, bona immobilia verè ac propriè dici possunt. Ita in terminis

minis nostræ. l. Taur. & nostræ. q. princ. tenet ac distinguit sic intelligendus Pelæz de maiorat. 1. p. q. 40. num. 14. & 15. nam in. nu. 14. loquens in terminis maioratus constituti in bonis immobilibus, inquit, quòd si * communior opinio sequenda est, videtur quòd annui reditus cõprehendantur in maioratu, tanquam potius assimilètur bonis immobilibus, quam bonis mobilibus: suspicatur tamè quòd DD. nostri dicentes hos annuos reditus esse bona immobilia, non loquuntur in his censibus *al quitar*, sed in alijs annuis reditibus, & sic in perpetuis, & statim nu. 15. (eade nempe sententia & mente authoris durate) ex his obiter infert intellectum ad nostram. l. 6. Taur. an virtute fori, cuius in ea fit mentio, hi annui reditus tanquã bona mobilia pertineant ad parentes, vel tanquam bona immobilia pertineant ad consanguineos. Et concludit, q̄ si isti census sunt maiorum, ita quòd sint de stipite vel trunco filij, pertinebunt ad consanguineos, parentibus exclusis: (intellige in censibus perpetuis, iuxta mentem eiusdem authoris nu. 14. præcedenti:) si autem non sint maiorum, applicabuntur parentibus: quia lex nostra in quantum dicit: *Boluer el tronco al tronco, o la rax, à la rax*, non loquitur de trunco vel radice arborum, sed de trunco vel radice maiorum, vt auctoritate plurium DD. quos ibi citat, hoc probat. Tandem eadem distinctione inter census redimibiles, vt in proposito ad parentem pertineant, non verò ad illos de trunco, & inter perpetuos reditus, quòd hi ad cognatos, vel consanguineos de trunco redeant, quia sunt bona verè immobilia, non verò ad parentem spectet, tenet cum Mier. vbi s̄. sic eum exillimasse sentiens Velazquez in dict. l. 6. Taur. glos. 11. num. 28. qui est finalis. Quamuis enim resolverimus, † quòd retract⁹ iure sanguinis nõ habeat locum in censibus etiam perpetuis, vt in dict. quæst. 146.

num. 3. contra Matthæum. de Afflict. & Cifuent. nihilominus tamen in proposito nostro, & quæst. de qua agimus, verius nobis videtur, quòd modò in his perpetuis censibus defendimus, nempe quòd cum sint verè & propriè bona immobilia, ad consanguineos pupilli de trunco pertineant, exclusis parentibus, ex vi fori consuetudine roborati, loquentis in trunco, & radice, at verò ius retractus à nostris legibus Regijs. introductum est in hæreditate, & sic in rebus immobilibus auctis, vel paternis venditis, prout sunt domus & prædia: nimirum ergo si non habeat locum in venditione census, id est, iuris percipiendi reditus; non enim tunc venditur ipse fundus, sed ius percipiendi tot reditus fundi, quot sunt census venditi, vt resoluius eodem lib. 2. pract. q. 158. num. 6. plures citantes: & aliud est vendere ipsum corpus, in quo census est impositus, & aliud ius percipiendi censum ex reditibus fundi, vt in. l. necessario. §. fin. ff. de peric. & commod. rer. vend. Vnde cum leges illæ de retractu loquentes, sint exorbitantes à iure, idè correctoria, non sunt extendendæ ad alium casum, nec ad alia bona redita alterius speciei, sicq; sunt strictè intelligendæ, vt quanto minus fieri possit nocent, iuri communi, vt diximus quæst. 146. nu. 2. in fine, & in quæst. 145. nu. 2. At forus noster quamuis etiam loquitur, loquitur tamen generaliter & indistinctè in quibuscunq; bonis de trunco & radice, & sic immobilibus, prout sunt annui reditus perpetui constituti ab antiquo, super bonis immobilibus alterius prouenientibus ab stipite & trunco: hi enim propriè & verè de trunco & radice sunt: non sic in annuis censibus redimibilibus, per prædicta: at verò census annui perpetui irredimibiles licet bona immobilia sūt, non tamen dicuntur domus, nec hæreditas, de quibus loquuntur leges Regiæ

de retractu iure sanguinis agentes: & idè nil mirum si pro cælibus perpetuis retractus non competat, nec detur.

17 † Observandum tamen erit in proposito, quòd si consuetudo loci legitime præscripta aliud quàm diximus supra, habet, id erit omninò * obseruandum; & iuxta eam iudicandum per nostrammet. l. 6. Taur. in versic. *Saluo, &c.* & in terminis ita tenet Mieres vbi supra. nu. 15. versic. ex quibus.

QVÆST. LXXXIIII.

SVMMARIA.

- 1 Pactum initum tempore constitutionis dotis, vt annui redditus redimibiles, qui in dotem dantur, sint & habeantur pro bonis immobilibus, ad hoc vt in eis succedatur vt in bonis truncalibus, iuxta forū patriæ consuetudine obseruatū, an sit validum? nu. 9. & seqq. distinguitur: & quid erit è conuerso? nu. 16. & 17.
- 2 Veritas, & rerum substantia, hominū denominatione mutari nō debet.
- 3 Curandum non est de nomine contractus, sed illud quod agitur attendendum est.
- 4 Inuestitus de feudo nouo, & paterno, iure antiqui feudi & materni, erit inuestitus de feudo nouo, & paterno: verba enim præd. qualitatē eius non mutant: & nu. 8. sed vide nu. 13. & quid è conuerso? nu. 14.
- 5 Retractus locum non habet in prædij emptis pecunia, ea lege in dotem data, vt essent hereditagium.
- 6 Tempore traditionis rei potest quis apponere conditiones, & modum, quæ sibi placuerint, etiam quoad successionem: vt in nu. 7.

- 11 Filius vel alius descendens, tempore quo sibi grauamen in legitima imponitur, potest eidem grauamini consentire, etiam in præiudicium filiorum suorum.
- 12 Pater in præiudicium filiorum potest alteri filio dare licentiam liberè testandi de bonis maternis, vel alijs iam sibi quæsitis, nulla sibi legitima relicta.
- 13 Renunciatio vassalli in manibus domini facta, non præiudicat agnatis ipsius vassalli, quando sendum est antiquum, & paternum.

Quæst. LXXXIIII.

In eand. l. 6. Taur. & l. i. tit. 8. lib. 5.

Pactum initum tempore constitutionis dotis, vt annui redditus redimibiles, qui in dotē dantur, sint & habeantur pro bonis immobilibus, ad hoc vt in eis succedatur vt in bonis truncalibus, iuxta forū patriæ, consuetudine roboratū, an sit validum? & quid è contra?



† Vero vndecimò. Supra in quæst. modò præcedèu resoluius, annuos redditus redimibiles dici non posse bona truncalia, ad hoc vt in eis iure fori, de quo in hac. l. succedatur. Modò dubitatur, an tempore constitutionis dotis, quæ in redditibus redimibilibus sit, vel in alijs bonis mobilibus, possit pacisci inter partes, vt huiusmodi redditus & census redimibiles, & bona mobilia, qui in dotē dantur, sint & habeantur pro bonis immobilibus, ad hoc vt in eis succedatur,

sicut

sicut in cæteris bonis immobilibus truncalibus, iuxta forum patriæ consuetudine obseruatum, de quo in nostra lege Regia?

- † Et quidem pars negatiua vera videtur: veritas namq. & rerum substantia hominum denominatione mutari non debet. l. non epistolis. C. de probation. l. si forte. ff. de castrens. pecul. bi. Veritatem enim spectamus, an verè castrens. notitia, vel affectio fuit, quod quis finxit. l. cum falsa. C. de juris & facti ignor. ibi. Cum falsa demonstracione immutari substantia veritatis minimè possit, respondendo id quod paternum erat, ex matris esse bonis, nihil egistis: fundat late Tiraquel. lib. 1. de retract. §. 3. 2. glof. vnic. nu. 34. Ergo cum census redimibiles nō sint bona immobilia, vt præcedenti quæst. docuimus, nihil præstat, si contrahentes aliud velint, aut paciscantur.
- † Sic etiam videmus non esse curandum de nomine contractus, sed illud, quod agitur est attendendum, & sic ad rei veritatem aduertendum, vt pluribus exemplis comprobatur Menoch. de arbit. iud. lib. 1. quæst. 7. nu. 3. cum sequentibus. & ante eum Tiraquel. vbi supra nu. 35. & plura in proposito adducit Beccius consil. 35. in princ. & in nu. sequentibus. † Similiter etiam, si quis inuestiatur de feudo nouo & paterno, iure antiqui feudi, & materni, huiusmodi verba, eius qualitatem minimè mutabunt, sed feudum nouum & paternum manebit, secundum Oldrad. consil. 188. col. 2. nu. 3. & plures citat Tiraquel. vbi supra num. 37. cum sequentibus. est * communis, secundum Iass. consil. 152. post nu. 1. lib. 2.
- † Hinc etiam quærit Tiraquel. vbi supra nu. 31. cum sequentibus. de quæstione sæpe contingibili in praxi, vt ipse testatur, si cum filia nuptui traditur, detur à patre certæ pecuniæ summa pro hereditagio, id est, vt ex successione obue-

niat: quam summam sponsus promittit conuerrere in emptionē prædiorum, quæ censentur hereditagium ipsius sponsæ, id est, antiquum eius patrimonium: quid igitur erit, si huiusmodi prædia, postquam fuerint comparata, alteri extraneo vendantur ab ipsa filia, an ipsius consanguinei admitti debeant ad retractum eorum, tanquam patrimonialium? & licet primo à dicto num. 31. cum sequentibus, fundet partem affirmatiuam, postea tamen nu. 34. cum seqq. fundat contrariam, nempe negatiuam, cum verè patrimonialia non sint, & veritas & substantia rerum, hominū denominatione nō immutetur, vt prædiximus. Deniq. si in nra principali quæstione aliud diceremus, daremus absurdum, quòd valeret pactum de futura successione, contra. l. pactum, quod dotali. C. de collat. & l. fin. C. de pact. l. stipulatio ista. ff. de verbor. obligat. l. 13. tit. 5. par. 5. diuiditur enim hæreditas filij & nepotis futura aliter, quàm à iure sit dispositum: præterea & quoad illa bona renunciatur hæreditas filij nondum delata, contra. l. si is, qui hæres. ff. de acq. hæred. l. 14. tit. 6. p. 6.

† Sed pro contraria parte, & sic quòd præd. pactum valeat, & sit seruandum, facit: nam tempore traditionis rei suæ potest quis apponere conditiones, & modum, quæ sibi placuerint. l. in traditionibus. C. de pact. l. in re mandata. C. mand. l. 1. & per totum. C. de donat. quæ sub modo, † etiam quoad successionem. l. 1. per totum. l. cum dos. ibi, quamquam initio dotis dandæ legem quam velit, etiam citra personā mulieris, is qui dat dicere possit. l. ob res. §. si extraneus. l. inter socerum. ff. de pact. dot. † Sic etiam videmus, quòd si quis inuestiatur de feudo nouo, iure feudi antiqui, censetur feudum antiquum, iuxta communem opinionem, quam pluribus authoribus eius congestis & citatis, resoluit Tiraquellus

vbi supra num. 32. & in num. 33. idem è cõuerso refert esse in alijs. Eandem testatur * magis communem sententiam Iulius Clarus lib. 4. recept. sent. §. feudũ. q. 8. num. 2. vbi plures citat, qui damnant contrariam sententiam Oldrad. & consorrium, & declarant ipsam procedere, quãdo deficit potestas infeudantis: sed in nostra specie nõ deficit potestas dotantis, tanquã ex re propria: ergo valet pactum præd. Quid tenendum in artic. & quæst. princip. supradicti? & profectò ego in ea distinguerem duos casus. Primus est clarus: secundus verò dubius.

† Clarus est, quando dos præd. constituitur ab extraneo, qui mulierem dotare non tenebatur: & hunc (cum dotando videatur donare. l. vnica. §. accedit. cum simil. C. de rei vx. act.) posse apponere conditiones præd. super modo succedendi in bonis dotalibus, & alias quas voluerit tẽpore constitutionis ipsius dotis, concludunt fundamenta. 2. p. vt in. l. 1. & per totũ. C. de donat. quæ sub mod. estq; verissimũ, præcipue accedente consensu vxoris, prout supponimus accessisse in pacto; prout etiam conueniri poterat, vt soluto matrimonio, dos ad dotantẽ extraneum rediret: quia potuit non dotare, cũ ad id nõ teneretur. Quin etiã si de præd. cõsensu vxoris expresso non cõstet, idẽ erit dicendum, cum extraneus dotans tẽpore constitutionis dotis id ita statuat, atq; conueniat cum agentibus de matrimonio, & sub hoc matrimonium celebratũ, atq; subsequutũ fuerit.

† Secundus casus est, quãdo dotans est ascendens legitimus, vel alius qui mulierem tenet dotare liberẽ ex officio, vel aliã iuxta iuris dispositionem: & in hac specie videtur primò dicendũ, minimẽ

tum etiam, quia pactum prædictum est in præiudicium hæredum de iure communi, pupilli decedentis postea ab intestato, qui in illis bonis mobilibus succedere debebant, attento iure communi, & nostra lege Regia in sui prima parte: & sunt necessarij hæredes: pactũ autem inter aliquos in itũ, tertio minimẽ præiudicare, certissimi iuris est.

Rursus pro cõtraria parte, scilicet vt in specie huius secundi casus valeat pactum præd. facit, quia paciscentes potuerunt sibi, & hæredibus suis pacto præiudicare, † & filius, vel alius descendens, tẽpore quò sibi in legitima grauamẽ imponitur, eidẽ consentire, iuxta glos. in. l. si quando. §. fin. glos. fin. C. de inoff. test. * magis communiter approbatã, vt resoluius in rep. c. quãuis pactũ. in prin. nu. 27. cum seqq. vbi num. 32. & 40. hoc ampliauius cum Roder. Suar. etiam in præiudicium filiorũ consentientis, iuxta ibi tradita. Quãuis igitur respectu alterius tertij, cui præiudicium fieret ex. d. pacto, ipsum non valeret: attamẽ respectu paciscentium, suorumq; hæredũ valeret: præmaximẽ q; ex eo nullum præiudiciũ fit mulieri sic paciscẽti, cum ipsa liberẽ debet habere illa bona, & eius filij: q; si decedat in pupillari aetate, tunc pactum verificari debet, nempe vt bona illa mobilia in dotem data pertineãt ad hæredes de trũco, nõ verò ad hæredes de iure cõmuni: eo autem tempore incertum est, an, & qui extabunt; estq; ius quærendum, non verò acquisitum: ergo facilius ei renunciari potest per primos authores.

Quod etiam cõprobatur ex decisione illius. q. quã latissimẽ discussimus vbi ẽ. nu. 17. cum plurib. seqq. † an scilicet pater possit in præiudicium cæterorum filiorum concedere alij filio, vel filia testanti licentiã & facultatẽ testamentũ condendi & relinquendi bona sua. d. filij testatis iam sibi quærita ex success. matris pdefuncte, vel

vel alterius, vel alio quocumque titulo, quibusdam ex filijs, eisdemque fratribus testatis, cæteris fratribus præteritis, & prætermisissis, vel etiã extraneis, quibus voluerit, nulla scilicet sibi relicta legitima: resoluius enim ibi nouissime, patrẽ hoc facere posse etiam in præiudicium cæterorum filiorum: quam sententiam nos citans sequitur postremò conciuis noster D. Azeu. in. d. l. 1. hoc tit. 8. n. 76. cũ seqq.

Præterea hæc pars cõprobari videtur ex resolutione, quam supr. assignauimus in illa ancipite quæstione tacta in fundamentis vtriusq; partis in præsentem nostram quæst. an si rex, vel Princeps mihi cõcedat castrũ possidendum nomine ac iure antiqui feudi, licet id verẽ sit feudum nouum, vt pote tunc nouè concessum, assumat naturam & qualitatem feudi antiqui, necne? in qua recitauimus primũ, cõmunem illam opinionẽ Oldradi dicentis, esse nihilominus feudũ nouum, quasi pacto veritas, & substantia rerum immutari nõ possit. Postea verò retulimus magis cõmunẽ sententiam in contrariũ, nempe in præd. specie ceteri feudum antiquum, & pro tali debere regulari, & sic alienari vt antiquum in agnatos proximiores: quod fieri minimẽ posset, si nouum esset: † dicendum namq; est in hoc difficili articulo de feud. valere pactum, & concessionem præd. nisi fuerit in præiudicium alterius: tunc enim fieri non poterit, nec etiam à Principe, vt tenet Steph. Bertrand. consil. 1. viso. processu. nu. 98. cum sequen. lib. 1. quem refert, & sequitur, sic intelligens hanc materiã, Tiraquel. vbi sup. d. §. 32. gl. vnica. nu. 42. addens, quòd eo propẽ modo tendunt omnes, qui de hac re scripserunt: nam quòd de prohibitis dictũ est, non aliò spectat, quã quòd id fieret in præiudicium aliorum: constat autem Principem, nec ius alterius posse tollere. l. rescripta. cum ibi notatis, & cũ simil. C. de precib. Imperat. offerend. † Hinc est, quòd si vassallus ha-

bens feudum antiquum, accipiat inuestituram de ipso tanquam de feudo nouo, quantum ad ipsum dominum concedentem, & quantum ad ipsum vassallum recipientem proculdubio censetur feudũ nouũ, ex quo vterq; potuit sibi pacto in inuestitura apposito præiudicare: & hoc est indubium. Quoad verò filios, & agnatos ipsius recipientis, quibus ex tenore primæ inuestituræ erat ius quæsitum, nõ potuit dominus neq; vassallus in eorum præiudicium aliquid facere, & idẽ talis inuestitura eis non præiudicat: ita Bal. in cap. 1. n. 20. an agnat. vel fil. quẽ ceteri sequuntur, vt ait Iacobin. in verb. Ita quòd ipsi inuestiti. post. nu. 14. vers. sed ponamus, vt refert & sequitur Iulius Clarus vbi supr. §. feudum. quæst. 8. vers. quæro nunc, hoc intelligens procedere, nisi tunc ipsi filij, vel agnati consensissent: nã eo in casu etiã illis præiudicaret, & quòd ita loquũtur * omnes, DD. in proposito.

† Sic etiam renunciatio vassalli de feudo facta in manibus domini, non præiudicat agnatis ipsius vassalli, quãdo feudum est antiquum, & paternum secund. Bald. in cap. 1. in prin. num. 3. de alien. feud. patern. quem * omnes sequuntur, vt inquit Iacobin. in verb. & vnus ex dictis post num. 8. vers. addite in quantum, vt refert, & sequitur Iulius Clarus. vbi supra, quæst. 34. vers. & hæc quidem: non enim potest vassallus tollere agnatis ius illis quæsitum, proueniens ex pacto, & prouidentia primi acquirentis: sed in nostra principali quæstione filia paciscens potuit sibi, & hæredibus suis pacto præiudicare: ergo valet pactum prædictum, & obseruandum erit. Licet enim ex eo præiudiciũ postea resultet hæredibus de iure communi ipsius pupilli decedentis, eiusdemque filij mulieris paciscentis: attamen quòd ipsi à principio nullum ius haberent certum, nec acquisitum tempore pacti celebrati in prædict. dote, vt pote incertum esset, an ad eos

pertineret, necne; & præterea non sint hæredes necessarij ipsius mulieris, atque ideò ab ea ius suum non dependebat, sed à pupillo decedente, nil mirù si consensus & pactum mulieris, tanquam à principali, dominaq; dotis suæ factum eis præiudicet, tanquam à persona habente potestatem paciscendi in re propria sit factum, ex quo nullum præiudicium sit suo hæredi necessario: præmaximè cum eidem posset præiudicare cõsentiendo grauamini in legitima imposito, vt prædiximus: at quòd hæredibus pupilli prædictis præiudicetur ex præd. pacto, non est habendum in consideratione, quandoquidem mulier paciscens super dote propria, & sic super sua legitima, nõ teneatur de hoc curare, sed liberè possit de suis bonis disponere tempore constitutionis, & assignationis dotis, maximè sine præiudicio sui hæredis: non enim tenetur cauere de præiudicio hæredis pupilli ad se non attingentis, nec sibi necessarij.

Vterius eadem pars comprobatur, & magis in terminis ex resolutione Tiraquel. in quæstione illius casus, qui sæpe vsu venit, & posuit ipse dict. num. 31. (& nos retulimus supra in vers. Hinc etiam quærit Tiraquel.) vbi nu. 42. inquit, quòd cum res prædicta non obuenerit ex successione, nec ideò sit patrimonialis, putat ipse hanc pro tali non esse habendam ex huiusmodi matrimoniali consensu in præiudicium emptoris, qui scilicet eam rem emit, vt ab eo cõsanguineus retrahere possit, cum non nisi patrimonialia retrahere possit ex consuetudine. Verùm quantum ad ipsos contrahentes, & eorum hæredes pro patrimoniali, seu hæreditaria habenda est, postquam ita conuenerunt: ergo ita profectò in proposito videtur dicendù, vt præd. pactum matrimoniale, quo habetur vt redditus annui præd. vel alia res mobilis, qui vel quæ in dotem dantur,

habeantur pro bonis immobilibus, & truncalibus, ad hoc vt postea in eis tanquam in truncalibus succedatur, & sic iure fori consuetudinarij, valeat, & teneat quantum ad ipsos contrahentes, eorumq; hæredes, quamuis respectu alterius tertij, qui ius aliunde considerabile in eisdem bonis prætenderet, non valerit. Cùm igitur respectu hæredum paciscentium valeat præd. pactum, ita vt quoad ipsos pro re patrimoniali, vel truncali habenda sit, licet re vera mobilis sit, sicq; respectu dict. pupilli valeat, nil mirum si eius hæredibus de iure communi etiam præiudicet, quandoquidem ab eo ius (si aliquod se habere prætendant) descèdat, tanquam ab authore, & cum prædict. qualitate pacti fuerunt bona illa pupillo acquisita, sibiq; delata ex successione matris nato ex matrimonio ita pacto. Et quamuis prima quidem facie videretur, his hæredibus futuris de iure communi pupilli, prædicto pacto præiudicari minimè potuisse, eadem ratione, qua nec emptori futuro respectu retract* in quæst. præmissa Tiraquel. quia sicut in ea consanguinei mulieris non poterant retrahere, nisi verè patrimonialia: ita consanguinei de trunco succedere non possunt iure fori consuetudinarij, de quo in nostra lege Regia, nisi in bonis verè immobilibus, truncalibus, & de radice: præsertim cùm hæc successio trunci sit odiosa & correctoria iuris communis, atque ideò restringenda, vt non semel admonuimus: at tamen cùm in terminis quæst. retractus à Tiraquel. assignata, consanguinei illi mulieris volentes retrahere, non haberent ius aliquod per pactum acquisitum ad retrahendum, sed tantùm consuetudinarium, nil mirum si ad retrahendum non admittantur in præiudicium emptoris, obstante sibi ipsomet iure consuetudinario, vel statuto, quod solum in rebus verè immobilibus, & patri-

patrimonialibus sibi concedat ius retrahendi, vnde cum ipsum etiam sit odiosum & contra ius commune, non extenditur ultra casum in quo ipsi à consuetudine vel statuto conceditur: at verò in nostra quæstione, quamuis ratione fori consuetudinarij consanguinei de trunco non admitterentur ad petendum dictos annuos redditus, alias ve res mobiles in dotem data ratione prædicta: alia tamen fortiori, nempe pacti conuenti, ex quo sibi ius statim fuit quæsitum; optimo iure admittendi erunt: non obstante quòd hæredes de iure cõmuni ipsius pupilli conquerantur dicentes, in sui præiudicium, atq; successioni iuris cõmunis minimè valuisse præd. pactum: valuit si quidem respectu hæredis necessarij mulieris paciscentis, & sui ipsius propter eius consensum: ergo si sibi, & suo hæredi potuit præiudicare, à fortiori, & hæredi heredis qui non est necessarius hæres primi testatoris: quibus sit, vt hæc secunda pars verior mihi videatur, & tenenda in præd. secundo casu dubio, quamuis non ita in ea quiescat animus sicuti in primo, vt potè claro, & perspicuo.

26 *Sed quid erit quæstio cõuerfo, si tempore dote constitutionis rerum immobilium paciscantur partes, quòd in præd. bonis non succedatur tanquam in bonis truncalibus, & sic iure fori consuetudinarij, sed tanquam in bonis mobilibus iure cõmuni, an valeat huiusmodi pactum? Et videtur à fortiori valere; cum per id redeamus ad ius cõmunè, & præterea res reuertatur ad suam naturam.

Nihilominus tamè prædicti duo casus distinguendi videntur, sicut in precedenti articulo; ita nempe vt si dos constituitur ab extraneo, indubiù sit valere præd. pactum: si verò ab ascendente, vel alia persona, quæ dotare teneatur mulierem, eisdem rationibus, quibus in precedenti articulo, pactum quoque valeat.

27 *Sed si iste paupè hic, ex aduerso

etiam alia fortis ratio obstitit, ea scilicet, quòd cum iure fori patrie consuetudinario, intuitu licet parentibus, bona immobilia ad truncum & radicem redeant, & præterea cõsanguinei de trunco proprie & verè iure hæreditario, pupillo in his bonis non succedant, quia nõ sunt ipsius hæredes, sed potius iure sanguinis ad se tanquam de trunco, radice & stipite pupilli ipsa bona immobilia deferantur, non videtur eisdè potuisse præiudicari per pactum huiusmodi, ideòq; de fuisse in paciscentibus potestate paciscendi in præiudicium consanguineorum de trunco, quibus necessariò foro consuetudinario erat ius querendum: sicq; in hac specie videtur cessare rationes supra in priori in fauorem pacti considerata: Accedit præterea pro hac parte alia non infirma ratio, si quidè si aliud diceremus, fraus fieri posset semper præd. foro adijciendo præd. pactum, & per indirectum illusorium redderetur: non enim possunt partes tollere ius quæsitum, vel querendum tertio, lege, statuto, foro, vel consuetudine, absq; consensu eius cui acquisitum, vel acquirendum est, nisi is sit hæres proprius paciscentis: at prædicti consanguinei non sunt hæredes pupilli proprie, tametsi hæredes eius esse videantur largo modo, quia succedunt in bonis immobilibus pupilli iure fori, & consuetudinis: ergo habemus intentum.

Præterea nemo potest facere, qui leges in suo testamento locum habeant: nemo potest vbi latè diximus. ff. de legat. 1. sed hæc mulier dote iam sibi cõstitutà in prædictis bonis truncalibus, non potest postea cauere suo testamento, vel alia dispositione, vt bona illa deferretur ad filium vel filios, sine qualitate illa truncali succedendi in eis iure fori consuetudinarij in præiudicium consanguineorum de trunco, quibus prædicta bona à foro & consuetudine etiam ipsa inuira deferenda sunt, mortuo filio impubere, quia esset venire

venire contra præd. forum, & consuetudinem per nostram. l. iussum obseruari; ergo nec tempore constitutionis dotis id pacisci poterit: utroque namque casu idem præiudicium sequeretur consanguineis de trunco, quibus præd. bona alias deferenda erant, si valerent contraria dispositio, siue ordinatio mulieris: ergo cum cardo huius rei in præiudicio eorum consistat, merito ut huiusmodi pactum valeat, tamen in præiudicium mulieris ipsiusque hæredum alias valeret. Neque obstat, quod sicut potest pacisci contra iuris communis dispositionem, ut bona mobilia sint truncalia, & sic hæredibus de iure communi, quibus alias pertinebant, auferantur, & ad consanguineos de trunco pertineant, ita videtur, imò a fortiori valere pactum e conuerso, ut bona truncalia auferantur consanguineis de trunco, & hæredibus de iure communi deferantur, ut resoluius in casu præcedenti nostræ quæstionis principalis: facilius enim tolluntur ea quæ sunt de iure speciali, maxime odiosa, quia debilia sunt, quam quæ sunt de iure communi. l. eius militis, §. militia missus. ff. de testam. mil. cum sim. Responderi namque potest huic difficultati, ideo pacisci posse contra iuris communis successionem, in primo casu in fauorem successionis fori, & consuetudinis, quoniam id fit in præiudicium hæredum filij, quibus ut ipsi filio præiudicari potest, præmaxime tempore constitutionis dotis, quia ipsum ius hoc permittit, ut vidimus: at verò in præiudicium tertij, qui proprie hæres filij non est, & qui ius habet ab initio succedendi in bonis truncalibus vigore fori, & consuetudinis, hoc fieri minime posse videtur. Quibus fit, ut hæc secunda pars verior videatur, tamen difficultate articulus hic non careat.

QVÆST. LXXXV.

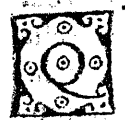
SVMARIA.

- 1 Actio vel ius ad rem immobilem pupillo defuncto competens, cui deferatur, patri, vel consanguineis de trunco, stante foro quod bona redeant ad truncum, vel radicem? num. sequent. sed num. 6. resoluitur quod pater iure communi succedat, & num. 9. limitatur si consuetudo legitima præscripta aliud habeat.
- 2 Actio solet immobilis iudicari si ad rem immobilem competat, mobilis verò si ad rem mobilem: & iuxta hanc distinctionem in actione succeditur, stante statuto, quod agnati succedant in immobilibus: cognati verò in mobilibus, ut in num. 4.
- 3 Actionem qui habet ad rem, rem ipsam habere videtur.
- 7 Fundans se in aliqua lege, statuto vel foro requirente aliquam qualitatem, ante omnia probare eam debet, alias non obtinebit.
- 8 Qualitas adiuncta verbo, debet regulari secundum tempus verbi.

Quæst. LXXXV.

In eand. l. 6. Tau. §. l. 1. tit. 8. lib. 5.

Actio vel ius ad rem immobilem pupillo competens, cui deferatur, patri, vel consanguineis de trunco, stante foro, quod bona redeant ad truncum, vel radicem?



Varo. 12. * circa eandem, l. an si defuncto competebat aliqua actio vel ius ad aliquam rem immobilem truncalem petendam, succedatur in ea actione iure communi, & sic parenti deferatur,

an

an verò foro consuetudinario, & sic actio illa pertineat ad consanguineos trunci, atque stirpis?

- 2 * Et quidem videtur in hac specie iure, & foro consuetudinario succedendum: actio namque solet immobilis iudicari si ad rem immobilem competat, mobilis verò si ad rem mobilem, iuxta gloss. verb. ru quoque in l. 1. C. si aduersi. transact. Bart. in l. potest. ff. de author. tut. Decius in l. qui actionem, in princ. ff. de regul. iur. Estque * communior & verior hæc resolutio, ut patet ex Tiraquel. de retract. lignagier. §. 1. gloss. 7. num. 1. in princip. & num. 17. & Ario Pinel. in rubr. C. de bon. mater. par. num. 33. * Et ideo qui actionem habet ad rem, rem ipsam habere videtur, l. qui actionem. ff. de regul. iur. Congerit multa similia in proposito Tiraquel. dict. §. 1. gloss. 2. num. 49. cum sequent. * Quo fit, ut si statutum disponat, quod agnati in immobilibus bonis, cognati verò in mobilibus succedant, iudicabitur de huiusmodi actionibus, prout de rebus ad quas competunt, ut sic in eis succedatur. Bart. & Ale. in l. mouentur. ff. de verb. signif. & in d. l. potest. Aufreri^o in addit. ad Capell. Tolosan. q. 315. Tiraq. vbi supr. num. 15. Ergo ita in nostra specie est dicendum.
- 5 * Nihilominus tamen contrarium in ea proculdubio existimo esse tenendum, imò quod in huiusmodi actionibus succedatur iure communi, non verò consuetudinario fori, siue competat actio ad res mobiles, siue ad immobiles truncales: verè namque huiusmodi actiones non sunt bona mobilia, neque immobilia, sed tertiam quandam bonorum speciem constituunt, ut per Tiraq. vbi §. 1. gl. 7. nu. 9. Est communis sententia Arium Pinel. in d. l. 1. in 1. part. nu. 24. C. de bon. mater. tradit Martiè in l. 6. tit. 6. gl. 1. n. 84. & in l. 7. tit. 1. gl. 1. n. 33. hoc lib. 5. diximus §. lib. 2. pract. q. 146. nu. 3. Maxime in constitutionibus municipalibus, ut per Roman. in l. apud Iu-

lianum. §. sed & si quis, versic. circa quæ illud. ff. ad Trebell. qualis videtur esse consuetudo de qua agimus. * Et sic in statuto concedente retractum in bonis immobilibus responderunt las. consil. 194. col. 1. lib. 2. & Decius conf. 300. col. 2. non habere locum retractum in actionibus ad bona immobilia, & sequitur Tiraq. vbi supr. num. 31. præcipue cum isthæc consuetudo à iure communi deuierit & regio in prima parte nostræ. l. conteto. Præterea verba nostræ. l. regie in 2. part. quæ præcipiunt obseruari forum contrarium consuetudine roboratum, nempe, *de boluer el tronco al tronco, y la rayz a la rayz*, expressè loquantur in rebus, quæ verè soli, & radicis sunt: at actio ipsa ad rem immobilem, quæuis postea in esse deducta, talis esse possit, tēpore tamen mortis pupilli, quo regulanda est successio huiusmodi, non est verè nec propriè res immobilis, nec radix, nec etiam mobilis, sed tertia species bonorum, de qua non loquitur forus: sicque non conueniunt verba fori: ergo nec dispositio locum habet, arg. l. 4. §. toties. cum similib. ff. de dān. infect. nec etiā verificatur qualitas fori bonorum immobilium. * Et qui cūq; se fundat in aliqua lege statuto, vel foro requirente aliquam qualitatem, ante omnia probare eam debet, alias non obtinebit, ut latè probat cum * communi Martienc. in l. 1. tit. 7. gl. 8. nu. 2. & in l. 8. tit. 7. gl. 4. nu. 1. & in l. 9. tit. 8. gl. 3. num. 9. hoc lib. 5. & diximus supr. hoc lib. alia quæst. Præterea quādo lex vnum disponit, & alterum præsupponit, ad hoc ut locum habeat dispositum, verificari prius debet præsuppositum, ut etiā diximus vbi §. Sed forus de quo agimus, præsupponit, imò grossis quæ aiunt verbis, requirit quod bona sint immobilia de trunco & radice, ad hoc ut redire debeant ad eam, quia alias parès in eis succedit: actio autè quæuis competat ad rem immobilem truncalem, non est res immobilis, ut non semel diximus: ergo in ea non habet locum dispositio fori prædicti, * Denique

quia

quia qualitas adiuncta verbo, debet regulari secundum tempus verbi. l. in delictis. §. si extraneus. ff. de noxalib. Sed qualitas immobilitatis, & radicitatis est adiecta verbo, *Boluer*: ergo tempore mortis pupilli, quo redierint, debet concurrere: nec sufficit, quod postea actio prædicta reducat ad immobilitatem, postquam res truncalis euicta fuerit in contradictorio iudicio per sententiam transactam in rem iudicatam: id namque tempus non inspicitur, sed tempus successione delata, hoc est, mortis pupilli, ut in §. ita demum. instit. de hæred. quæ ab intestat. defer. cum similib.

Ultimò facit, quod verba statuti propriè & non fictè sunt intelligenda. l. 3. §. hæc verba. ff. de neg. gest. Faciunt præterea pro hac parte, per nos tradita & resoluta in q. prin. de rebus redimibilibus, an sint bona immobilia, quoad forum de quo agimus: non verò obest, quod de perpetuis secus esse ibi diximus, quoniam in his verba, mens, & ratio fori propriè concurrunt: secus in actionibus tantum ad res trunci, quandoquidem non sunt in esse deductæ, ac proinde non sunt radix: & ita censeo tenendum in q. præsentis, salvo saniori iudicio. Nec obstat quod scripsit Tiraquel. de retract. lignag. §. 32. glof. vnic. num. 71. Illud namque procedit secundum consuetudinem Pictonum, ut ipsemet declarat in d. tract. §. 1. glof. 7.

- 9 num. 31. † Quo fit, ut si in nostra specie aliud fuerit ex antiqua & legitime præscripta consuetudine introductum & obseruatum, ipsa erit obseruanda, ut in specie d. q. præcedentis de rebus annuis redimibilibus quoque resoluimus. Denique non obstat quod prædiximus, quod qui actionem habet ad rem, rem ipsam habere videatur: quoniam illud procedit improprie & fictè, ut patet ex verb. Videtur: statutum autem propriè & verè debet intelligi, non autem fictè, ut in d. l. 3. §. hæc verba. ff. de neg. gest. cum similib.


QVÆST. LXXXVI. SVMARIA.

- 1 *Re trunci vendita, an in ea, vel in pretio eius succedatur iure communi, vel foro consuetudinario, quo cauetur ut bona redeant ad truncum vel radicem? & numer. seqq. resoluitur succedi iuri communi in pretio, & nu. 2. & 7. & quid si contractus venditionis erat reuocabilis, nu. 5.*
- 3 *Pretium non succedit loco rei in particularibus, sed tantum in vniuersalibus.*
- 4 *Pecunia redacta ex venditione immobilium, an legari possit, stante statuto, quod immobilia extero, vel mulieri nuptæ legari non possint?*
- 6 *Facilius pereunt ea, que sunt de iure speciali, quæ sunt de iure communi.*
- 8 *Venditio conditionalis statim est perfecta, antequam conditio existat, ita ut non liceat contrahenti, altero inuito, ab ea discedere.*
- 9 *Conditione impleta, perinde est, ac si contractus ab initio fuisset purus.*

Quæst. LXXXVI.

In eand. l. 6. Taur. §. l. 1. tit. 8. lib. 5.

Re trunci vendita, an in ea, vel in eius pretio succedatur iure communi, vel foro consuetudinario, quo cauetur ut bona redeant ad truncum vel radicem?

- 1  Væro decimo tertio circa eandem legem. 6. Taur. quid si res immobilis de trunco vendatur, nondum tamen sit tradita emptori, nec

nec pretium solutum, vel etiam si sit solutum, an in ea, vel in pretio succedendum sit iure communi, vel consuetudinario. Pro iure consuetudinario, & sic in fauorem consanguineorum de trunco, facit, quia dominium huius rei erat penes pupillum tempore eius mortis: ergo sunt bona propria ipsius, ac per consequens redire debent ad truncum, vel radicem. Nihilominus contrarium est dicendum, imò quod cum res illa sit affecta illo onere, ex contractu emptionis & venditionis præcedente pure, perfecte, & irreuocabiliter celebrato res illa pertineat ad emptorem, & pretium ad parentem pupilli, & sic ad hæredes de iure communi, argumento eorum quæ tradit Tiraquel. ad fin. tractatus de retract. lignag. quæst. 3. per totam. nu. 10. cum sequentibus. vbi in simili dicit, quod stante statuto, ut aliquo sine liberis decedente, relictis ascendentes, & collateralibus, succedant ascendentes in mobilibus, collaterales verò in immobilibus, si moriatur quis emptor domo, quæ a consanguineis venditoris retrahitur oblato pretio, tale pretium non spectabit ad collaterales, sed ad ascendentes, sicque pretium, ut res mobilis iudicatur, ante contractum tamen res est immobilis. Neque obstat, quod res immobilis prædicta reperitur in bonis defuncti tempore eius mortis: quod tempus spectandum est, ut in dict. §. ita demum. cum similib. instit. de hæred. quæ ab intestat. def. respondemus namque, quod cum res prædicta remaneat in bonis defuncti cum prædicto onere, ut possit retrahi, & sic habeat originem à contractu venditionis præcedente in vita domini celebrato, ipsa retracta, idem est ac si in bonis defuncti non remansisset. Tamen si dum non retrahitur, & sic quandiu est apud emptorem eiusque hæredes, iudicetur ut res immobilis: ergo ita & eodem modo dicendum est in proposito, ut contractu venditio-

nis irreuocabiliter celebrato in vita defuncti, quamuis res vendita adhuc remanserit in eius bonis: attamen cum ex contractu præcedente iure extrahatur, iudicandum est perinde, ac si in vita ipsius fuisset tradita emptori, & ideo non posse redire ad radicem, cum sit vendita in vita, nec pretium eius, quia non est truncus, nec radix. † Nec succedit loco rei in particularibus, sed tantum in vniuersalibus, ut plures allegans resoluunt Tiraquel. de retract. lignag. §. 32. glo. vnic. nu. 20. & 21. Spectabit igitur ad hæredes de iure communi, hoc est ad patrem, vel matrem, aliosve, qui tales existant. Faciunt tradita in simili quæst. retractus iure sanguinis per eundem Tiraquel. vbi supr. §. 1. glof. 2. nu. 41. cum pluribus sequentibus præcipue num. 48. cum sequentibus. & iterum dict. §. 1. glof. 10. num. 108. & 111. & late per nos supr. lib. 2. pract. quæst. 152. per totam. † Similiter etiam prohibente statuto legari posse bona immobilia extero, vel mulieri nuptæ, pecunia redacta ex venditione immobilium, utique legari poterit, nisi statutum specialiter etiam de pretio fecerit mentionem, ut ex facto respondit Decianus. consi. 33. nu. 10. & 11. lib. 1. quem refert, & sequitur Mantica. de coniect. vltim. volunt. lib. 9. tit. 3. nu. 4. ver. s. Illud autem maiorem difficultatē habere videtur, quid si in eadē specie supra posita contractus emptionis & venditionis non erat irreuocabiliter celebratus, sed reuocabiliter, interimque non reuocato decedat venditor, an res illa immobilis de trunco sic vendita redire debeat ad truncum vel radicem, reuocantibus venditione consanguineis de trunco, vel an hæredes de iure communi poterunt prætere, ut eidem contractui steterit, ad effectum ut pretium ad eos pertineat? † Hoc est querere in effectu, an eo casu, quo reuocari possit hic contractus, qui nam eorum sint audiendi, consanguinei de trunco pretendentes ipsum reuocari;

vt in re truncali succedant: vel hæredes de iure cõmuni dicentes venditioni standum, sibiq; pretium soluendũ? Anceps profectò, & difficilis quæstio: in qua ita videtur distinguendum. Aut enim morte venditoris reuocata fuit, & resoluta: & hic casus est indubius. Tunc enim bona truncalia sic vendita, resolutò contractu venditionis, per mortem venditoris, redibunt ad truncum, vel radicem, ac si vendita prius non fuissent, quia paria sunt hæc duo, nempe rem venditã non fuisse, vel venditionem resolutã esse ex pacto in continenti appposito: aut verò venditio ipsa morte sola venditoris non fuit resoluta, sed requiritur ad eam resoluendam declaratio vel factum hæredis; & tunc videtur de eo hærede esse intelligendum, qui ius succedendi in his bonis habet, non verò de eo qui nullum ius habet in eis, & sic de consanguineis trunci vel stipitis: hi namq; poterant reuocare præd. contractum & venditioni non stare, vt in præd. bonis succedatur iuxta forum & consuetudinem prædic. quandoquidem negotium hoc eos tangit, non verò eum, qui nullum ius succedendi habet in eis.

Rursus videtur & ex diverso, quòd ad hæredes de iure cõmuni potius pertineat approbatio & reuocabilitas contractus, quàm reuocatio eiusdẽ ad consanguineos trunci: hæredes enim propriè sunt, qui iure communi succedunt, atq; hæredes existunt, non verò consanguinei de trunco: hi enim iure speciali forensi, & consuetudinario in his bonis succedunt: in dubio igitur potius ius censerì debet eorum, qui sunt hæredes de iure communi, quàm consuetudinario, cum illi firmitus & proprius ius habeant & nomen hæredum, quàm hi. Præterea consanguinei de trunco, non ita propriè dicuntur hæredes, quandoquidem non iure hæreditario sibi hæc bona deferantur, sed iure sanguinis, vt

dicebamus supra in quæst. 80. num. 6. Id quod deduci videtur ex nostra. l. in sui. 2. p. in qua mentio successione, nec iuris hæreditarij fit: sed quòd bona ipsa redeant ad truncum, vel radicem. Extraordinarium igitur, & anomalũ hoc ius succedendi est. Cum igitur iure communi attentò, ratificatio, vel reuocatio contractus in nostra specie pendeat à voluntate venditoris, & ipsius hæredum, ad eos hæredes referendum est, qui eodem iure communi attentò, sunt verè & propriè hæredes, non verò ad eos, qui non sunt proprii, nec ordinario iure hæredes, sed potius irregulares foro consuetudinario. Ea enim quæ inducuntur iure speciali vel singulari, sunt magis odiosa & restringenda, quàm ea quæ ad hærent iuri communi. l. ius singulare. l. quod. verò contra. ff. de legib. & facilius pereunt ea quæ sunt de iure speciali, quàm quæ sunt de iure communi. l. eius militis. §. militia missus. ff. de testam. mil. Tiraquel. de retractu linag. §. 35. glos. 4. nu. 48. Deniq; hæc pars comprobatur quia dato quòd ad hæredes de iure communi ita pertineat hoc negotium, quorum interest potius contractũ obseruari & adimpleri, irrevocabileq; fieri, quàm ad forinsecos illum reuocare: in dubio potius fauendum est illis, quàm istis, præcipue cum illi tractet de conferuando contractu à defuncto celebrato, hi verò de eo destruendo. Validitati igitur actus potius fauendũ est, quàm corruptioni ipsius, arg. l. quoties. ff. de reb. dub. cum simil. Tandem successio hæc fori consuetudinaria odiosa, & correctoria est: ergo non extendenda, sed in casu tantum quo loquitur obseruanda, vt resoluimus supra. q. 83. nu. 16. & in dubio pro successione iuris communis iudicandum, vt quantum fieri possit eitemus etiam correctione. Ex quibus hæc pars vltima probabilior pro nunc mihi videtur.

† Quod

- 7 † Quòd si contractus venditionis irrevocabilis sit, vel pactum de vendendo, quamuis conditio intercesserit, ipsa verificata, cessabit successio trunci, quia ex vi præcedentis conventionis venditio perficitur, & in pretio succedent hæredes iuris communis, vt supra resoluimus. † Venditio namq; condicionalis statim est perfecta, antequam conditio existat. l. necessario. §. si ita res. ff. de pericul. & commod. rei vend. adeò vt non liceat alteri contrahentium, inuito altero, ab ea discedere, vt inquit glossa ibi, & in l. i. in princip. C. eodem tit. & in §. 1. instit. de empt. & vend. & Hostiens. in summa eodem tit. §. in fin. & Doctores ubique secundum Tiraquel. de retract. lignag. tit. 2. glos. 2. num. 26. Et licet res pendeat quodammodo ex futuro euentu: completa tamen postea conditio, cõsetur contracta venditio in præteritum, vt in dicta. l. necessario. vers. quòd si pendente conditio. † Conditiõne namq; impleta, perinde est ac si contractus ab initio fuisset purus, vt ibi latè probat Tiraquel. & iterum in dicto. §. 1. glos. 10. num. 43. diximus latè sup. lib. 2. practic. quæst. 253. per totam, vbi à quo tempore incipiant currere nouem dies dati à iure Regio ad retrahendum in venditione condicionali.

QVÆST. LXXXVII.

S V M M A R I A.

- 1 An in re comparata ex pretio rei immobilis truncalis vendita, succedatur iure fori consuetudinarij? & numeris sequentibus: resolutur negatiuè num. 8. nisi consuetudo legitime præscripta aliud habeat, vt in num. 22.
- 2 Subrogatus sapit naturam eius in cuius

locum subrogatur, etiam in particularibus, sed improprie, vt nu. 17.

- 3 Res empta durate matrimonio ex pretio rei alicuius ex coniugibus vendita, subrogatur in eius locum, ad eumq; pertinet, cuius erat res vendita.
- 4 Res empta ex pecunia dotali, accedente uxoris consensu, dotalis est: intellige vt in num. 18.
- 5 Res empta ex pretio rei patrimonialis vendita, censetur patrimonialis: sed contra nu. 18. & 19. & ex breuitate tẽporis presumitur pecunia aliunde receptam conuersam fuisse in prædij emptionem, vt in num. 6.
- 7 Pretium succedit loco rei in vniuersalibus, & id quidem improprie & ex fictione, & num. 16.
- 9 Res nõ succedit loco pretij, licet pretium succedat loco rei.
- 10 Pretium in particularibus nõ succedit loco rei, nisi aliud agatur, vt in nu. 12. et. 13.
- 11 Pretium redactum ex venditione feudi, non habet vicem aut locũ feudi, nec quod ex ipsa pecunia comparatur.
- 14 Res, quæ succedit in locum alterius rei fideicommissõ subiecta, efficitur fideicommissaria.
- 15 L. Imperator. §. si. cum. l. sequenti. ff. de legat. 2. sensus.
- 20 Res patrimonialis non efficitur ex sola protestatione vel pacto, cum ea verè talis aliàs non sit.
- 21 Retractus iure nostro Regio solũ habet locũ en los bienes heredados vendidos, y no en los q el vendedor ouo por contrato entre biuos.
- 23 Pretium redactum ex re maioria vendita, seu res, quæ ex postfacto ex illo pretio empta fuit, an cõsetur subrogata in locũ rei maioriae venditae

Quæst. LXXXVII.

In eadem. l. 6. Taur. §. l. 1. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg.

An in re comparata ex pretio rei immobilis truncalis venditæ, succedatur iure fori cõsuetudinarij?



Vxor. 14. circa eadem. l. 6. Taur. in eadem secunda eius parte, quid si res quæ erat de trunco & stipite, fuit vendita, & ex illius pretio altera comparata, an in hac sic empta succedatur per eos, qui in re illa de trunco successuri erant si vendita non fuisset. Et videtur pars affirmatiua indubia: quoniam res sic empta successit in locum illius de trunco, cuius pretio empta fuit: ergo truncalis reputatur: † subrogatũ namq; sapientiam eius in cuius locum subrogatur. l. si eum. §. qui iniuriarum. ff. si quis caus. l. si filia. §. Titia. ff. de condit. & demonstr. l. Imperator. §. fin. cum l. sequenti. ff. de legat. 2. ibi. Cũ autem rogatus quicquid ex hereditate supererit post mortem suã restituere, de pretio rerum venditarum alias comparat, diminuisse quæ vendidit non videtur, sed quod inde comparatum est, vice permutati dominij restitueretur. l. si. & rem. ff. de petit. hæred. refert in idem alia plura iura Doctor Molin. lib. 4. de Hispan. primogen. cap. 4. num. 27.

† Secundò, quia eadem ratione si constante matrimonio ex pretio alicuius rei alterius coniugis res altera ematur, quæ sic fuit empta pertinet ad illum, cuius erat res vendita: non enim iudicatur acquisita durante matrimonio, fructus tamen sunt communicandi inter eos: ita disponit. l. 1. tit. 4. lib. 3. for. in glos. por

medio, in princip. & Roderic. Suarez ibi in versic. 2. limita. Cifuent. in. l. 16. Taur. nu. 9. Palat. Rub. in repet. rubricæ de don. inter vir. & vxor. §. 62. num. 4. Tiraquel. de vtroq; retract. tit. 1. §. 32. glos. vnic. nu. 1. & cum sequentibus vbi num. 120 allegat dictam nostram. l. fori & Marienç. in. l. 2. glos. 2. num. 4. tit. 9. lib. 5. nou. Coll. Reg. quos sequuti fuimus sup. lib. 2. practica. q. 117. num. 2. l. 1. tit. 1. lib. 5. nou. Coll. Reg.

† Tertio, quia res empta ex pecunia dotali accedente vxoris cõsensu, dotalis est. l. ita constante. l. si ex lapidicinis. ff. de iur. dot. l. 49. tit. 5. part. 5. si verò fuit empta absque vxoris cõsensu, quantum eius pecunia non fiat vxoris nisi in subsidium. l. pecunia. C. de iur. dot. ibi. Nõ tibi quaeritur. l. res quæ. ff. de iur. dot. ibi. Dotalis esse videtur: ita Cuiacius lib. 7. obseruat. c. 29. Comanus lib. 4. cap. 17. nu. 11. Tiraquel. d. §. 32. glos. vnic. nu. 16. Anton. Gom. in. l. 50. Taur. nu. 36. versic. quid autẽ. Greg. Lop. in. d. l. partitæ in verb. voluntad. delib. ergo idem in nostra specie dicendum est.

† Quarto & magis in specie faciunt tradita per Tiraq. in materia retractus. huius de qua agimus prope finem, de vtroq; retract. tit. 1. §. 32. glos. vnic. num. 3. cum sequentibus, vbi post longam disputationem resoluit, rem emptam ex pecunia pretij rei patrimonialis venditæ, censeri patrimoniale, vt in ea locum habeat retractus, quando emptor protestatus est se illam emere, vt in locum rei venditæ subintret: vel esto quod hoc expresse non dixerit, confessim venditione facta, pecuniam in emptionem aliorum prædiorũ cõuertit; id enim faciens, satis videtur ex temporis breuitate declarare in id se vendidisse vt emeret, substituereq; hunc fundũ in alterius locũ, argumento. l. si vtri. §. fin. & ibi Bart. ff. de priuileg. credit. c. officij. de offic. deleg. glos. in. l. sed et si lege. §. 1. ff. de pet. hæred. & alia quæ ibi allegat: refert & sequitur D. Molin. lib. 4. de Hispan. primogen. cap. 4. num. 28.

† Simi-

† Similiter inquit Bald. consil. 493. lib. 3. quem sequitur idem Tiraquel. d. glos. 1. num. 24. ex breuitate temporis præsumi pecuniam aliunde receptam fuisse conuersam in prædij emptionem, cum scilicet non multum spatij inter receptione & emptionem sit: si autem hæc omnia non præcesserũt, vel alterum ex his, prædium emptum ex pecunia collecta ex alterius venditione non censeretur in alterius locum subrogatum, nec patrimoniale. † Nec tunc obstat, quod pretium succedat loco rei: quia id procedit in vniuersalibus iudicijs, vt in. l. venditor ex hæreditate. ff. de hæred. vel act. vend. & tunc quidem improprie & ex fictione, vt probat Tiraquel. d. §. 32. glos. vnic. num. 22.

† Nihilominus tamen in specie nostræ quæstionis contrarium censere esse tenendum ex nostramet. l. in secunda parte, dũ probat debere seruari forum patriæ consuetudine obseruatũ, quo habetur vt bona truncalia redeant ad truncum vel radicem: hæc enim res empta ex pretio rei truncalis venditæ, minimè proprie, nec in rei veritate est truncalis, vt patet, sed empta ex pecunia pretij rei truncalis venditæ: ergo non comprehenditur sub verbis. d. fori, qui proprie & in casu quo ipse loquitur est intelligendus & practicandus, nisi cõsuetudo legitime præscripta aliud habeat, non verò extra eum ad casum improprium & fictum trahendus est, cum sit odiosus & correctorius, iuxta non semel dicta in quæstionibus præcedentibus: esset enim (si aliud diceremus) in derogationem iuris ampliare dict. forum, quod minimè est tolerandum.

Præterea statim quod res patrimonialis fuit vendita, sublatum est ius consanguineis de trunco succedendi in ea. Quod autem altera res statim, vel cum dicta protestatione ex pretio rei truncalis venditæ ematur, non facit eam esse truncalem, cum ipsa nunquam fuerit de illa stipite, sed de aliena: solum operatur vt

patrimonium vendetis, quatenus ita est, non videatur ex eo diminutum, cũ aliud æquiualens loco eius sit subrogatum: nõ tamen ideò verè dici potest esse idem, cum qualitate rei truncalis prioris: nõster autem forus de re verè truncali loquitur, non verò de alijs immobilibus, quæ licet in locum priorum subrogentur, non tamen idem sunt.

Secundò & vterius, quia etsi pretium fundi habeatur loco fundi, prout in iudicijs vniuersalibus succedit, vt modò dicebamus, non tamen ideò alius fundus ex pretio fundi habetur loco prioris fundi, vt in. l. sed & si lege. §. 1. ff. de pet. hæred. qui huiusmodi est: Item si rem distraxit, & ex pretio aliam rem comparauit, venit pretium in petitione hæreditatis, nõ res, quam in patrimonium suum conuertit: † ex quo text. notat Bart. quod licet pretium succedat loco rei, non tamẽ res loco pretij: id quod etiã voluerunt Cyn. & Alber. in. l. mater. C. de rei vendic. & ibi quoque Bald. col. penult. versic. sed quaero, quid e contra per. l. si ita fideiussorem. ff. de fideiuss. ibiq; reddit rationem differentia; sequitur alios allegans Tiraquel. d. §. 32. glos. vnic. num. 15. & D. Molin. d. lib. 4. c. 4. num. 25.

Tertio, quia pecunia ex venditione fundi patrimonialis redacta, non censetur nec est patrimonialis, & ideò neque fundus ex ea emptus: † quia regulariter pretium in particularibus non succedit loco rei. l. qui vas. §. vltimo. ff. de furt. vbi pretium ex re furtiua redactum, non est furtiuum, ideoque si dominus rei furtiuae illud auferat, furtum committit, vbi glossa concordantias citat: & tradit Tiraquel. dicto. §. 32. glossa vnica num. 20. & Doctor Molin. d. lib. 4. cap. 4. num. 24.

† Hinc est vt pretium redactum ex venditione feudi, non habeat vicem aut locum feudi, nec aliud quidpiam ex ea pecunia comparatum, per text. in. c. vlti. de feud.

Vv 2 feud,

- feud. cogn. ita tenent Iacob. de Bellovis. Bald. Martin. Laudens. Aluar. & Cardin. Alexand. in cap. 1. de feud. non hab. natur. feud. quod alios allegans sequi videtur contra Ioann. Andream, Tiraquel. dicta gl. vnic. num. 20. Neque obstat quod licet in particularibus pretium loco rei non succedat, ut prædiximus, † illud intelligendum sit, nisi ea lege res vendatur ut pretium in emptionem alterius rei subrogetur, tunc namque res ipsa loco primæ subrogatur, & pretium interim habetur loco rei venditæ, ut bene probat D. Molin. vbi sup. num. 32. & ideò si vassallus de consensu domini vendat feudum antiquum ea lege, ut ex pretio aliud in eius locum subrogetur, feudum sic subrogatum erit feudum antiquum & non nouum, secundum Iacob. de Ardizo in summa feud. secunda part. secundæ partis princip. tit. quid sit nouum feudum & paternum, vers. sed quæritur si vassallus: quæ refert & sequitur Matthæus de Afflict. in eodem. c. 1. nu. 5. † vbi ex pluribus id probat. Quod in terminis maioratus dixit Greg. Lop. in l. 6. tit. 11. part. 6. in gl. *Que la no pudiesse vender*, col. penultim. vers. aduerte etiam: & sequitur vtrumque; D. Molin. vbi sup. num. 36. qui num. 37. ex hoc probat dictum Ias. consi. 231. nu. 1. lib. 2. ex pluribus probantis, † quod res quæ succedit in locum alterius rei fideicommissio subiectæ: efficitur etiam fideicommissaria: quæ sequitur alia referens Tiraquel. de retract. lignag. §. 3. nu. 27. hoc namque cessat in proposito nostro, ut ex supra dicendis statim apparebit in responsione ad cætera fundamenta contraria.
- Non obstant modò fundameta supra iacta pro priori parte: & non quidem primum, quod subrogatum sapiat naturam subrogati. Respondemus namque, id quidem licet verum sit, minimè efficere ut subrogatum sit idemmet, & eiusdem qualitatis & substantiæ, cuius est subrogatum.
- † Verba autem dict. l. Imperator. §. fin. cū

l. sequenti supra relata, præterquam quod improprietatem clarè denotat, & noster forus de rebus tricalibus propriè dictis intelligendus est, ut non semel docuimus, eum sensum habent, nempe ut vendens quod supererit sibi ex hæreditate, quam erat grauatus restituere, non videatur ex eo diminuere, cum aliud loco eius sit subrogatum: non tamen ideò id verè dici potest idem quod prius in specie & qualitate; imò in rei veritate est diuersum, cū dicat text. Vice permutati dominij restituetur. † Nec obest dict. l. si & re. ff. de petit. hæred. vbi pretium succedit loco hæreditatis venditæ: id enim procedit in iudicijs vniuersalibus, secus in particularibus, ut cum pluribus testatur Tiraquel. dict. gl. vnic. num. 20. & 21.

Quod si adhuc instes, † etiam in particularibus, nedum in vniuersalibus, subrogatum in locum alterius, eius naturam sapere, ut tradit Ias. in l. si grege. col. 2. vers. nono. nota. ff. de legat. 2. quem refert & sequitur Tiraquel. vbi sup. dict. gl. vnic. nu. 25. id procedere dicam improprie & fictè, secus autem verè, quia subrogatum non est idem cum eo in cuius locum subrogatur, licet sapiat eius naturam, ut prædiximus. Non obstat etiam & secundum, hoc est. l. 1. tit. 4. lib. 3. fori cum cæteris authoribus supra citatis, eius decisionem iuridicam esse probantibus: id enim licet verum sit, procedit tamen iure subrogationis, non autem ratione identitatis, cum reuera vnum ab alio diuersum sit, ut probauimus.

- † Tertium etiam non obest, nempe rem emptam ex pecunia dotali cum consensu vxoris, effici dotalem, aliàs secus, nisi in subsidium; respondemus namque, eodem modo, nempe id procedere iure subrogationis, non verò ratione identitatis, & sic improprie, ut constat ex. d. l. res quæ. ff. de iur. dot. ibi, Dotalis esse videtur, & in cæteris iuribus præcitatis ad idè. Præterea hoc non mirum est in præd. specie, cū id fiat

fiat in damnum & præiudiciū mariti vendentis & subrogantis cum consensu vxoris, & sic id volentis: secus in nostro casu, nempe in præiudiciū tertij, hoc est parētis, qui minimè cōsensit vt res subrogata tricalis sit: sed potius vult contrariū, ut in ea succedat ipse: maritus autē in casu dictorum iurium vendens re dotalem, ex cuius pretio aliam emit cum consensu vxoris, tacitè videtur sic emptā in locū prioris subrogare, ut vxori suæ consulat: ideò em eius consensum exquirat, aut saltē eidem cooperatur; ex quo resultat contractus implicitus inter eos, & pactum ut res emptā subrogetur in locum rei dotalis venditæ, & dotalis efficiatur: quando autem maritus efficitur non soluendo, lex ipsa facit subrogationem eadem ratione, ut mulieri cōsulat, atque ut fauores dotibus attribuere consueta prosequatur.

- Quartum & vltimum, nempe resolutio Tiraq. d. §. 32. gl. vnic. nu. 23. dum in materia retractus tenet, quod si is, qui vendit vnum fundum patrimoniale & ex pecunia illius alterum cōparauit, protestetur siue declaret, eo se animo siue nomine id facere, ut hic fundus locum alterius subeat, sequi debeamus eius declarationem; & idem si statim venditione facta, pecuniā in emptionem aliorum prædiorū cōuertat, &c. non etiam obest. † Hæc enim resolutio Tiraquel. etsi magis quoad alia habenda, sit vtpote tanti viri: attamen in specie qua loquitur, id est, ut competat ius retractus in dictis bonis non patrimonialibus sic emptis, & loco priorū subrogatis, vera quidem non est, neque tenenda, saltē iure nostro Regio attentio. Primò quoniam hoc ius retractus odiosum & exorbitans est, ac contra ius commune, & ideò restringendum iuxta receptiorem sententiam, quam sequuti sumus lib. 2. pract. quæstionū, quæst. 145. num. 2. ergo cum leges Regiæ retrahendi ius concedentes consanguineis venditoris, loquantur tantum, idque concedat

respectu rerum patrimonialium, ut ex eisdem patet: hæc autem res subrogata loco patrimonialis, ut potè emptā ex pretio eius in continenti, vel cum præd. declaratione, verè & realiter patrimonialis non sit, ut patet, & probat, atque id censeat & arbitratur idemmet Tiraquel. in dict. gl. vnic. num. 20. ergo in ea locum non habet retractus iure sanguinis.

- Præterea in huiusmodi re sic subrogata cessat ratio, ne scilicet res exeat de familia, ob quam concessum est ius retrahendi, ut resoluimus dict. lib. pract. quæst. 150. num. 2. quia non est de patrimonio vel truco, sicque non dicitur exire de familia maiorum, siquidem nunquam eorum fuit. Tertio, quia cū reuera præd. res sic in locum patrimonialis venditæ subrogata, patrimonialis non sit, ut probauimus, † destinatio, protestatio, aut declaratio emptoris, aut præstolatio ipsius non potest eam efficere patrimoniale, cum huiusmodi non fuerit à principio: præmaximè cum etiam pactum expressum eius cum alio à principio initum, emptori eiusdem rei minimè præiudicare possit, adhuc ut ab ipso retrahi possit, ut in alio proposito resoluit idem Tiraq. de vtroque retract. tit. 1. §. 32. gl. vnic. nu. 42. & latius dicemus infra quæst. pen. super hac eadē nostra l. 6. Taur. Quarto, quia si aliud voluit in specie præmissa retractus Boer. in cōsuet. Biturig. tit. de cōsuet. matris. §. 2. col. 3. id potius cōsuetudine obseruari dicit, quā iure probat, ut refert idè Tiraq. d. gl. vnic. nu. 18. Sicque opinio etiam prædicta Tiraqueli ad consuetudinem referri potest, non verò iure teneri seclusa consuetudine: quæ si talis existat, seruanda erit: sin minus ea deficere, iure saltē nostro Regio attentio, contrarium aduersus Tiraq. Quinto, cōtra eū facit. l. 15. tit. 11. hoc lib. 5. nou. Colle. Reg. vbi cauetur, *Que el retracto de raso por tanto no ha lugar sino en los bienes heredados vendidos, y no en los que el vendedor huuo por*

contrato entre viuos. Neque obstat si respō deatur, debere legem illam intelligi, nisi res de nouo acquisita per patrem emeretur pretio alterius rei patrimonialis vēditæ statim, vel cum præd. protestatione vel declaratione, iuxta doctrinam Tiraquel. dicimus namq; leg. illam generaliter & indistinctè loqui in re de nouo acquisita per patrem, ac proinde generaliter debere intelligi, siue sit emptæ pretio alterius patrimonialis statim, vel ex interuallo facta vel non facta præfata declaratione & protestatione, cum hæc suppletio nullo iure probetur, ad inducendā saltim identitatem & qualitatem præcedentis rei venditæ, cū potius reuera hæc qualitas deficiat in re de nouo emptæ, quantumcumq; præd. modo in locū prioris patrimonialis vēditæ subrogata, præcipuè in materia odiosa & correctoria iuris communis, prout est illa retractus. Quinimò in ea cōtrarium expressè probare videtur. I. illa Regia. ibi, *No las auiendo heredado los vendedores de su linage, ni de sus parientes, sino auiendolas comprado, o auido por troque, o por donacion, o en otra manera.* & in versi. *Por ende, ibi, Saluo quando los tales bienes fueron vendidos por personas que los ouieron heredado de su abuelngo, o de su patrimonio, y los vendiessen los que los assi ouiessen heredado.*

Fit igitur ex omnibus supra dictis, vt in re non truncali, emptæ ex pecunia rei truncalis venditæ, quantumcumq; emptio confestim, aut cum præd. protestatione & declaratione fiat, minime succedatur iure fori consuetudinarij, de quo in hac nostra. l. 6. Taur. in sui secunda parte sed iure communi: itaque ad patrem vel matrem reliquosque hæredes iure communi succedentes ipsius pupilli decedētis pertinebit, non verò ad ceteros consanguineos de trunco. † Quòd si in hac specie consuetudo contraria legitime præscripta probetur, ipsa proculdubio seruanda erit; ea verò deficiente, quod

prædiximus tanquam verius & certius tenendum erit.

23 † Quid verò dicendum sit in pretio redactō ex re maioris venditæ, seu in re, quæ ex post facto ex illo pretio emptæ fuit, an subrogata censeatur in locum rei maioris venditæ, eidemq; primogenio subiectæ, agit latè & distinguit in proposito D. Molin. dict. lib. 4. de Hispan. primogen. cap. 4. num. 24. cum pluribus sequentibus.

QVÆST. LXXXVIII.

S V M M A R I A.

- 1 *Res permutata cum truncali, an truncalis censeatur, ad hoc vt in ea tanquam in truncali succedatur, & numeris sequentibus resoluitur negatiuè num. 7. limitatur num. 9. stante consuetudine legitime præscripta in contrarium.*
- 2 *Res permutata, eandem naturam rei cum qua fuit permutata, recipit.*
- 3 *Res permutata cum re dotali, dotalis efficitur.*
- 4 *Res immobilis à patre recepta ex alterius permutatione, eandem omnino sortitur naturam, & ideò filij eodem modo succedunt in ea, sicut in illa.*
- 5 *Res permutata cum re fideicommissa subiecta, efficitur fideicommissaria.*
- 6 *Retractus locum habet in re permutata cum re patrimoniali: sed contra num. 8.*

Quæst.

Quæst. LXXXVIII.

In eadem. l. 6. Taur. §. 1. tit. 8. lib. 5.

Res permutata cum truncali, an truncalis censeatur, ad hoc vt in ea tanquam in truncali succedatur?

1 **V**ero † 15. circa eandem. l. 6. Taur. in secunda parte, si res truncalis permutetur cū alia re, an illa permutata censeatur truncalis, ita vt in ea succedatur iure fori consuetudinario, non verò iure communi? Et quòd sit truncalis, & ideò redeat ad truncum vel radicem, probatur primò ex omnibus supra adductis in quæstione præcedente pro prima parte. 2. Secundo & in specie probatur: † nam res permutata eandem naturam rei cum qua fuit permutata, recipit. l. si donatæ. §. si spōsus. ff. de donat. inter vir. & vxor. vbi etiam in particularibus subrogatum sapit naturam eius in cuius locum subrogatur, vt cum Ias. tradit per illum text. Tiraquel. de vtroq; retract. tit. 1. §. 32. gloss. vnic. num. 25. 3. † Tertio quia res permutata cum re dotali, dotalis efficitur. l. si ei nuptura. 25. in ordi. cum. l. sequenti, & l. res quæ. 54. l. si ex lapidicinis. 34. l. Titia. 62. ff. de iur. dot. l. si mulier. 21. ff. de pact. dotal. & in terminis tenet Matth. de Afflict. decis. Neapolit. 336. num. 3. & Tiraquel. vbi sup. nu. 27. est expressa. l. u. tit. 4. lib. 3. fori. Quod procedit duobus interuenientibus. Primò vt in rem vxoris sit. l. si ita constante. 26. ff. de iur. dot. Secundo vt ipsius vxoris consensu facta sit, idque inter coniuges actum sit in permutatione. d. l. si mulier. & l. 1. ff. de fund. dot. alioqui namq; non erit res dotalis: ita Hotomanus de dote pag. 871. col. 2. ad fin. & Constanus de do

te. num. 17. Igitur his concurrentibus, idè dicendum videtur in re permutata cum alia truncali, vt succedatur in ea tanquam in re truncali, cuius naturam assumit.

4 † Tertio faciunt tradita per Lucam de Pēna in. l. 1. col. 4. vers. sed quid in quæst. C. de imponend. lucrat. descript. lib. 10. vbi tenet, rem immobilem à patre receptam ex alterius permutatione, eandem omnino sortiri naturam, ideò filios in ea succedere eo modo atque in illa, quam pater reliquit, etsi alias aliter fuissent successuri: sequitur Ias. consil. 231. istæ duæ mulieres, col. 1. lib. 2. † vbi dicit, quòd res permutata cum re subiecta fideicommissa fit fideicommissaria: quod sequitur Menoch. consil. 70. num. 7. & 8. lib. 1. & Tiraquel. reputans multum notabile vbi supra num. 27.

6 † Quarto & vltimò pro hac parte facit, quia retractus concessus in re patrimoniali vendita, locū habet etiam in re permutata cum patrimoniali, quoties hæc permutata vendi contigerit, quia huiusmodi res vel fundus patrimonialis censeatur secundum Bald. consil. 112. num. 5. lib. 1. Masueri. in titu. de societ. §. item & dicuntur conquæstus: estq; indubium, ita vt nemo negabit, præsertim cum vtraq; res est immobilis, & sic eiusdem naturæ, vt opinatur Tiraquel. vbi sup. nu. 26. quī plures consuetudines diuersorum locorum in idem citat.

7 † Nihilominus tamen præd. sentētia in quæst. principali vera non est, nec tenenda, sed potius contraria, imò quòd res immobilis permutata cum alia truncali non sit truncalis, ac proinde in ea iure fori consuetudinario, de quo in nostra. l. minime succedatur, sed adhæredes iure communi succedentes pertineat ex nostra. l. quæ in rebus verè & propriè truncalibus loquitur, nō verò in his, quæ fictè & impropriè huiusmodi sunt, aut quæ vicè eorum obtinent: ac proinde cū hæc sit successio odiosa & correctoria iuris cō-

munis minimè extra casum in quo loquitur trahèda, nec extèdèda est, sed potiùs restringèda, argumento. l. 3. §. hæc verba. ff. de neg. gest. cum simil. sup. adductis in quæstionibus præcedentibus. Quomodo enim in hoc casu verificari possunt verba præd. fori, quòd trūcus redeat ad trūcum, & radix ad radicē, cum hæc res permutata cum truncali, numquam fuerit de illo trunco, stipite, & radice, sed de alio diuerso: subrogatio namque, quæ per permutationē inducitur, est quoad alios ciuiles effectus, non verò quoad identitatem substantiæ; præterquam quòd per fictionem, & ex accidenti subrogatum sapit naturam subrogati, non verò ex proprietate rei, nec secundum veritatē: forus autem præd. loquitur de verè, & propriè truncalibus, non verò ex accidenti, fictè, & impropriè, ac per subrogationem; ad quem casum extendi non debet, nec potest in derogationem iuris cōmunis, & regij, & cum odio, & præiudicio parentis ceterorumq; hæredum iuris cōmunis. Prætereà hæc pars verissimè efficitur ex cæteris adductis in quæstione præcedenti pro secunda opinione veriori, & tenenda, quæ hic repetenda, & memoriæ recolenda erunt: ex quibus omnia propè fundamenta supra in principio huius quæstionis in cōtrarium adducta dilui prorsus videntur, præter tertium, quod fuit ex doctrina Lucæ de Penna, & sequacium, quæ ideò procedit, quoniam ibi successio est de iure communi in vtroque casu, ideò meritò, quòd in re permutata cum alia eodem modo succedatur, cum eius naturam sapiat, etsi aliàs aliter in ea essent successuri. Et eodem modò procedit quod diximus, rem permutatam cum re subiecta fideicōmissio, esse fideicōmissariam.

† Quartum fundamentum partis cōtrariæ verum non est, sed potiùs falsum, præmaximè in his regnis, cum reuera re tractus tantùm concedatur pro re im-

mobili patrimoniali, & sit materia odio fa restringibilis: at res permutata cū patrimoniali minimè patrimonialis est, sed eiº loco habetur, quoad alios effectus ciuiles, non verò quoad retractum, vt latissimè probauimus supra in fine quæst. præced. contra eundem Tiraq. in simili. quæstione. Tandem hæc, de qua agimus, opinio Tiraquel. in re permutata cum altera non patrimoniali, est contra. l. 15. tit. 1. lib. 5. nou. Collect. Reg. ibi, *Nolas auiendo heredado, &c.* vt latius retulimus eius verba in quæstione modò præcedenti, quæ hic repetenda erunt.

† Limitari tamen debet hæc nostra sententia principalis, si consuetudo legitime præscripta aliud introduxerit, tunc enim ipsa seruanda erit per omnia supra dicta in quæstionibus præced. in similibus terminis.

QVÆST. LXXXIX.

SVMARIA.

- 1 *Ædificium factum in area de trunco patrimoniali, an sit quoque de trunco, & patrimoniale, ita vt in eo iuxta forum consuetudine roboratum succedatur? & numeris sequentibus, sed numer. 11. & 12. ponitur resolutio.*
- 2 *Fauendum potiùs indubio est hæredibus iure cōmuni succedentibus, quàm succedentibus iure fori consuetudinarij.*
- 3 *Ædificium cedit solo, etiam rei subiectæ restitutioni: debent tamen solui expensæ secundum veram & iustam æstimationem, vt in nu. 4.*
- 5 *Meliorationes, atque ædificia facta per patrem in rebus filij, in quibus habet*

- habet vsumfructum, pertinent ad filium, solutis expensis.*
- 6 *Fructus in re subiecta restitutioni, non sunt cum ædificijs & melioramentis compensandi.*
 - 7 *Fideicommissarius non tenetur compensare fructus rei subiectæ restitutioni cum ædificijs, & melioramentis in ea à se factis.*
 - 8 *Ædificium factum constante matrimonio in area vnius ex coniugibus, cedit solo: expensæ autem communicantur inter vtrumque.*
 - 9 *Legata simpliciter area, debetur ædificium postea in ea superimpositum.*
 - 10 *Retractus habet locum in ædificio factum in area patrimoniali.*
 - 13 *Melioramenta sunt æstimanda iuxta valorem ædificij, non autem rudera, & materia, quæ ex ipso ædificio diruto vendi possunt.*

Quæst. LXXXIX.

In eadem. l. 6. Taur. §. l. 1. tit. 8. lib. 5.

Ædificium factum in area de trunco patrimoniali, an sit etiam de trunco & patrimoniale, ita vt in eo iuxta forum consuetudine roboratum succedatur?



Væro. 16. † circa eandem .l. 6. Taur. in secunda eius parte, quid si in area de trunco patrimoniali ædificium fiat, an illud ædifi-

cium sit quoque patrimoniale, & de trunco, ita vt in eo iuxta nostrū forum consuetudine roboratum succedatur? Et videtur minimè succedi, sed iure communi, ita quòd hæredes de iure communi in præd. ædificio succedant, non verò illi, qui foro consuetudinario successores existant. Quoniam ædificium hoc cum nouum sit, non potest dici truncale, quia à stipite minimè p̄cessit: area igitur erit truncalis ad hæredesque de trunco redibit: ædificium verò nouiter in ea factū, erit proprium hæredum iure communi succedentium. Nec hoc videtur inconueniens, cum sæpißimè experientia doceat (quæ est rerum magistra) solum, & aream donatā fuisse vnius, & ratione eiº, tributum, vel censum pro ea solui ab eo, qui in ea postea ædificauit, sicque ædificans efficitur dominus vtriusque, cum onere soluēdi quotannis pensionem cōuentam domino quondam areæ. Sic igitur in proposito videtur dicendum, vt huiusmodi ædificium tanquam non truncale, pertineat simul cum area ad hæredes de iure communi, soluendo forinsecis pensionem quotannis iuxta qualitatem & valorem areæ connumerandam; nede mus aliàs incōueniēs, quòd forus præd. exorbitans, & correctorius iuris communis comprehendat bona, quæ non sunt de stipite, contra ipsius tenorem, mentē, & verba: & prætereà quia indubio potiùs fauendum est hæredibus iuriscōmunis, quàm fori consuetudinarij, vt in quæstion. præcedentibus diximus. † Et magis dignum attrahit ad se minus dignū, text. in. §. si quis in aliena. instit. de rerum diuis. l. 7. tit. 28. part. 3. sed ædificium est dignius & pretiosius area, vt patet: ergo &c.

† Nihilominus tamen in contrarium facit, nam ædificium cedit solo. §. cum in suo. vers. ex diuerso. & §. non solum, & ibi. DD. instit. de rer. diuis. l. adeo. §. ex diuerso. ff. de acq. rerum domin. l. si quis sciens.

sciens. l. in area. C. de rei vend. ¶ Secundo quia idem contingit in ædificio perpetuo duraturo factum in re subiecta restitutioni & fideicommissio. l. domos. ff. de leg. 1. & in re feudali. c. 1. §. si vassallus. hic finitur lex, &c. talis enim ædificatio seu melioratio, fideicommissaria & feudalis efficitur, prout erat solum in quo fuit ædificatum. * Debet tamen solui expendenti vera & iusta æstimatio ædificij, vel meliorationis, vt in dict. l. domos. & ibi * communiter Doctores, text. in §. certe instituta de rerum diuis. & in dict. l. si quis sciens, & in d. l. si in area. est * communis opinio, vt plures allegans affirmat D. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. c. 26. nu. 14. * Sic etiam si pater in rebus filij in quibus habet vsum fructum aliquid ædificet, vel melioret, pertinebit ad filium: ipse autem filius patri restituet valorem meliorationum, vel expensarum. Bald. in authent. excipitur num. 4. C. de bon. quæ lib. sequitur plures allegans Arias Pinel. in l. 1. in secunda parte nu. 69. C. de bon. mat. * Quod adeo procedit, vt in re subiecta restitutioni & fideicommissio, fructus non sint cum ædificijs & melioramentis compensandi, sed æstimatio soluenda, nõ habita fructum ratione. * Quia quamuis bonæ fidei possessor, qui dominus nõ est, teneatur fructus cum ædificijs compensare. l. in fundo cum simil. ff. de rei vend. hoc non procedit in fideicommissario, qui interim vsq; ad diei restitutionis aduentum, verus & perfectus dominus est, vt censuit glos. in l. emptor. in princip. verb. superfluum. in fine. ff. de rei vend. quam ibi sequuntur scribentes, & Doctores * communiter in d. l. domos Anton. Com. in l. 46. Taur. num. 3. Pinel. in l. 2. in secunda parte num. 62. & 63. C. de bon. mat. Didac. Perez in addit. ad Segur. in l. 1. §. si vir uxori. nu. 63. ff. de acquir. poss. Anton. Nat. consi. 365. num. 3. & 4. lib. 2. Crauera consi. 408. num. 13. vol. 3. & cõf. 22. nu. 12. lib. 5. Hyppolit. Riminal. cõf.

411. nu. 8. 9. & 10. lib. 4. Ioann. Copus de fructib. lib. 3. tit. 1. Roland. à Valle consi. 30. num. 4. lib. 1. & iterum idem Roland. à Valle consi. 28. nu. 17. lib. 1. est * communis secund. Tiraquel in l. si vnquã. verb. reuertatur nu. 235. C. de reuoc. donat. & secundum D. Molin. d. c. 26. nu. 14. versic. nec in hoc casu, contra August. Beroium quæst. 96. post nu. 4. contrarium asserentem. * Accedit præterea, quia idem videmus si in area alterius coniugis, constante matrimonio, ædificium fiat: huiusmodi nãq; ædificium pertinet ad illum coniugem, cuius erat solum: expensæ autem in eo factæ communicantur inter vtrumq; l. 9. tit. 4. lib. 3. fori, per quam tenet Roder. Suarez in l. 1. tit. 3. lib. 3. for. fol. 24. versic. sed pone. & D. Couarr. in quarto de spõf. secunda parte. c. 7. §. 1. nu. 9. & Burgos de Paz iunior. in quæst. 8. num. 7. Et ita soleo cõsulere, tametsi Ant. Gom. in l. 53. Tau. nu. 79. aliud teneat, imò qd valor ædificij debeat æstimari, & medietas applicari alteri coniugi.

9 * Similiter etiã legata simpliciter area, debetur ædificium postea super eam positum, tanquam augmentum rei legatæ, vt in l. seruum filij. §. si area. ff. de legat. 1. l. si area. ff. de leg. 2. & ibi * communiter DD. tradit Anton. Gom. 1. tom. var. cap. 12. de leg. num. 41. ad fin. ibi, quo ad secundum. Quid autem sit dicendum in ædificio factum in area maioratus, differuimus s. q. 70. Ergo ita & eodem modo videtur dicendum in proposito, vt ædificium factum in area truncali fiat ipsius area, ac proinde in vtroque iure fori consuetudinario succedatur, non verò communi. * Quod respectu retractus videtur tenere Tiraq. de retractu linag. §. 32. glos. vnic. nu. 53. statim in principio. Quid tenendum in nostra specie?

11 * Et quidem meo iudicio vera resolutio est in hac quæst. quod ædificium præd. in area truncali factum, re vera non sit ex sui natura truncale, nec de stipite, vt

patet,

patet, quia nouiter fuit constructum, nec ab stipite processit: attamen quia cedit solo, & vna res, atque vnum corpus cum eo efficitur, & solum tunc est fundamentum ædificij, sicq; ædificium est accessorium, sequitur ipsius naturam, ac proinde erit eiusdem dominij, cuius erat area, quo ad reputationem & inseparabilitatem & indiuiduitatem vnus ab altero: attamen quia reuera illud ædificium non est patrimoniale nec truncale, commodum & vera æstimatio ipsius erit soluendum hæredibus iuris communis, quia ex bonis ad eos peruenturis fuit factum. Succedent igitur in præd. area & ædificio in ea facto simul hæredes & consanguinei de trunco iure vtili fori consuetudinario: sed tenebuntur ipsi veram ac iustam æstimationem ædificij & melioramentorum soluere hæredibus iuris communis per 12 supradicta. * Nec videtur sufficere si soluant tantum expensas ædificij vel melioramentorum, sed valorem & æstimationem ipsius ædificij & melioramentorum, vt prædiximus, soluere tenentur, quia id fecit ædificans in re propria, & tantum de sua area accreuit. Hoc igitur incrementum taxandum est, quod verè in eius bonis remansit, etiam si minus eo expensum sit. Si enim expensum aliquid perpetuo duraturum in re subiecta fideicommissio, iustam ac veram æstimationem eius recuperat, vt prædiximus, à fortiori quãdo quis in re propria illud expendit remanebit in eius bonis valor & æstimatio illius ædificij vel melioramentorum in area propria factorum: præmaximè quia vt resoluiamus, hoc ædificium truncale nõ est, sed nouum & eiusdemmet veri domini cuius est area: quamuis igitur cedat solo ratione coherentiæ, nihilominus valor eius iustus extra truncum est, ac proinde soluendus hæredibus iuris communis tanquam bona pupilli decedentis. non truncalia. * Et ita in simili prope specie quod 13 melioramenta sint æstimanda iuxta va-

lorem ædificij, non autem rudera, & materia, quæ ex ipso ædificio diruto vendi possent, respondit Bald. in d. authent. excipitur. post num. 2. & in cap. 1. §. si vassallus. hic finitur lex, cuius opinionem sequuntur * scribentes, & est æquior secund. Iul. Clar. lib. 4. recept. sent. §. feudum quæst. 88. in versic. sed quæro, vbi qd illam sequeretur in iudicando, si casus contingeret, contra Bero. d. q. 96. post nu. 4. versic. si verò feudum, dicentem magis communem opinionem esse, quod æstimetur rudera & ædificium dirutum: sed verum in hoc non dicit secundum Iul. Clar. vbi s. & contra Beroi. vbi s. tenet etiam plures citas D. Molin. d. lib. 1. c. 26. nu. 14. Non igitur adimplebunt in specie nostræ quæstionis princip. consanguinei de trunco offerendo æstimationem expensarum, nec rudera, hoc est ædificij diruti, sed tenebuntur veram & iustam æstimationem ædificij ac melioramentorum soluere hæredibus iuris communis per prædicta.

Nec contra hoc obstat, quod supra hac quæstione num. 8. diximus in versic. Accedit præterea, illud namq; rectè procedit in ædificio factum constante matrimonio in area vel solo alterius ex coniugibus; tunc namq; cum fiat in re alterius, merito vt expensæ tantum communicentur, nõ verò valor siue æstimatio ædificij vel meliorationis: at verò in nostra specie de qua agimus, ædificium fit in proprio solo ædificauis, suisq; expensis, sicq; fit vnum & idem patrimonium eiusdem: sed quia area est patrimonialis seu truncalis, ædificium verò minime, merito vt quanuis cedat solo ex natura rei, valor eius, iustaq; æstimatio soluenda sit hæredibus iuris communis per successores truncalium, nec sufficiat offerre solutionem expensarum eiusdem ædificij.

SVMMARIA.

- 1 *Successio truncalis an habeat locum in horto & area contiguus rei truncali, eidem additis? & numer. sequentibus. sed num. 5. resoluitur, negativè.*
- 2 *Appellatione rei, continetur res cum omnibus suis accessorijis, iuribus, & continentijs.*
- 3 *Hortus, vel area domui annexus, vel annexa (legata, donata, vel vendita ipsa domo) comprehenditur, si per ipsam domum ad hortum, vel aream sit aditus.*
- 4 *Vinea vel area empta addita patrimoniali, tota dicitur patrimonialis, & truncalis, sed contra num. 10.*
- 6 *Feudalis res non efficitur, quæ additur fundo feudali, & num. 11.*
- 7 *Ea, quæ facta hominis fundo adiunguntur, propriam ac separatam conditionem habent: & egent separata possessionis apprehensione, & separata præscriptione: quod ampliatum nam. 8. ne dum quando principaliter res alteri addita est, sed etiam quando accessorie.*
- 9 *Iurisdictio castri feudalis acquisita à vassallo, non accrescit feudo, sed eo finito, erit vassalli, eiusque hæredum.*
- 12 *Accessoria, & adiacentia, quando nanturam rei principalis sequantur?*

In eadem. l. 6. Taur. §. l. 1. tit. 8. lib. 5.

Successio truncalis an habeat locum in horto, & area contiguus rei truncali, eidem additis?



- V**ARO. 17. † circa eandem l. 6. Taur. in secunda parte, quid si rei truncali additus sit hortus contiguus, vel area, an etiam in tali horto, & area additis rei truncali, succedatur foro consuetudinario de quo hic, an verò iure cōmuni? Et quidem si hortus, vel area rei truncali additus contiguus sit ei, ita ut per ipsam rem vel domum truncalem ingrediatur ad dict. hortum, vel aream, extra controuersiam res videtur, & ita quod in utroque eodem foro consuetudinario succedatur, non verò iure cōmuni: secus si non contiguus sit, sed separatus, argument. text. in l. Iulianus. §. fin. cum quinque. ll. sequen. l. si venditor in fin. ibi: Quid ergo. ff. de action. empt. l. aquæ ductus. ibi. Et si nihil dictum sit: cum duabus legibus sequent. l. fistulas in principi. ibi. Vrid. quoque; accedat, licet scriptura non contineretur. l. Iulianus. l. qui fundum. §. 1. ff. de contrah. emptio. † Quibus in iuribus probatur, appellatione rei comprehenditur rem cum omnibus suis accessorijis, iuribus, & continentijs in omni dispositione, siue in contractibus, ut iura præcitata probant, siue in vltimis voluntatibus. l. testatrix. §. fin. ff. si seruit. vend. l. uxorem. §. legauerat. l. prædijs. §. balnea. ff. de leg. 3. Cum ergo hæc res sit de trunco, trahit ad se sibi accessoria, & contigua superaddita. † Sic etiam videmus, quòd legata, donata, vel vendita domo,

domo, comprehenditur hortus, & area domui annexus, vel annexa, si per ipsam domum ad hortum & aream sit aditus, ut probatur in dict. l. prædijs. §. balneos, & in. l. si cui ædes. ff. eodem tit. Secus verò si ei non sit cohærens hortus, vel area, nec ad eam, vel eum per domum sit aditus. l. Olimpyco. in princip. & ibi glos. ff. de seru. urban. præd. & ibi etiam. DD. Alex. conf. 54. lib. 3. num. 2. cum sequentibus. conf. 223. nu. 1. lib. 2. & conf. 204. num. 3. lib. 6. Iaf. in. l. fin. num. 11. & 14. ff. de const. princip. Petrus Pechius de testam. coniug. lib. 5. cap. 11. num. 6.

- † Similiter etiam, si vinea, vel area sit patrimonialis, & emitur alia, & illi adijciatur, tota dicitur patrimonialis, siue truncalis, argum. l. cū fundus. ff. de legat. 2. vbi si legatur fundus, & postea viuens testator alium emat, quæ addit fundo legato, ita ut vnus sit factus, totus venit in legato. Ant. Gom. cap. 12. de legat. nu. 16. & 41. circa finem. D. Couarru. in pract. quæst. cap. 2. num. 2. & 7. cum sequentibus.

† Histamen non obstantibus, contrarium in specie præmissa nostræ quæstionis tenendum est: imò quòd hortus, vel area contiguus superadditus domui, vel alteri rei immobili truncali, etiam si per domum eidem aditus pateat, adhuc nihilominus hortus, vel area præd. truncalis nō sit, sed acquisititius, & ideò nec ad radicem vel truncum redibunt, sed ad hæredes de iure cōmuni spectabunt tantquam bona acquisititia. Cum enim istud quod additum est, per se subsistere possit absque re truncali, ad truncum non pertinet, & sic ad eum ad quem res truncalis spectat, sed ad cæteros hæredes iuris communis, argumen. text. in cap. 1. §. è contrario. de inuestit. de re alien. fact.

- † Vbi probatur non effici feudalem rem, quæ additur fundo feudali. † Nam quæ facta hominis fundo adiunguntur, propriam ac separatam conditionem habent, & egent separata possessionis ap-

prehensione, & separata præscriptione, ut eleganter inquit Iuriscōsultus in. l. qui fundum. §. 1. ff. pro emptore. text. in dict. cap. 1. §. è contrario, & ibi communiter scribentes, & est * cōmunis resolutio, ut alios citans testatur. D. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. cap. 26. num. 3. Vbi in vers. quod ne dū, hoc ampliat, ut procedat, ne dum quando principaliter res aliqua alteri addita est, sed etiam quando accessorie additur, ita ut ambæ vna ac eadem res fiant: non enim res addita, si potest ab altera separari, eidem cedit, sed possessoris maioratus hæredibus adijcienda erit, nisi expressè, ac scienter à maioratus possessore addita sit cum eadem qualitate maioratus, & ut perpetuò ipsius maioratus efficiatur, ut ibi probat cum alijs.

† Hinc est, quòd si quis in castro, quod habet in feudum à Principe sine iurisdictione, postea ipsam iurisdictionem acquirat ab alio, iurisdictione ipsa non accrescit feudo, sed eo finito erit vassalli, vel eius hæredum: ita tenet Baldus in dict. §. è contrario, num. 4. & est * cōmunis opinio, ut asserit Ruinus consil. 14. post princip. lib. 1. quem refert, & sequitur Iulius Clarus vbi supr. lib. 4. recept. sent. §. feudum. quæst. 88. circa fin. versic. sed pone. D. Molin. dict. num. 3. in fin. principij, ante versic. quod ne dum. Est enim iurisdictione quid separatum ab ipso castro, & quòd per se subsistere potest, ideò feudo non accrescit: & de re contigua addita maioratui, vel iurisdictione in oppido eius nouiter acquisita, quòd non efficiatur ipsius, diximus supr. latè. quæst. 70. numer. 14. cum sequentibus. & num. 30. cum sequentibus.

† Vltimò, quia res addita, seu acquisita rei patrimoniali, veluti hortus contiguus, qui domus esset veluti appendix, & pertinentiæ ipsius, nō erit patrimonialis, ad hoc ut retractus in eo locum habeat, ut resoluit Tiraq. de retract. lignag. §. 32. gl. vnic.

unic. nu. 77. ex dicto Baldi in l. 1. in. 6. q. ff. de rer. diuis. ubi quod si quis emit horum vicinum domus feudalis in consequentiam ipsius domus, non erit propterea hic hortus feudalis, quia hæc accessio est discreta, non concreta; licet ut ipse subdit, nonnunquam in nostro includatur etiam alienum. l. Marcellus. ff. de rei vendic. c. 1. de postul. prælat. & Tiraq. in hoc ubi s. refert & sequitur D. Molin. d. nu. 3. versi. quod nedum in fine, ubi etiam citat Greg. Lop. in l. 2. tit. 15. part. 2. in glos. *Sino el hijo mayor*, col. 5.

2. Neq; obstant iura dicentia, accessoria & adiacentia naturam rei principalis in omnibus sequi. l. si quando cum simil. C. de bon. vac. lib. 10. ea namq; iura intelligenda sunt, quando expresse accessoria addita fuerunt cum qualitate prioris rei, vel quando is, qui ipsa adiacentia rei addit, de ipsa re disponit, agiturq; de eius dispositionis interpretatione, ut cum Carol. Molin. verissimum esse dixit D. Molin. d. c. 26. nu. 3. versi. nec obstant. Præterea & urgentius respondeo, quod in nostra specie locus non est contrariis fundamentis, quoniam agimus de successione fori consuetudinaria, odiosa, & contra ius commune, in qua etiam si ipse adiciens vellet, minimè posset rem additam efficere eiusdem qualitatis, essentia & substantia, cuius est res truncalis, cui adijcitur, respectu successione, in derogationem iuris communis, & præiudicium hæredum legitimorum iuris communis: & ideo merito ut successio præd. odiosa ultra casum in quo ipsa loquitur, ac virtute fori consuetudinaria est obseruata, non extendatur: cum reuera hortus vel area quocumque modo rei truncali superaddatur, de trunco aut radice, vel de stipite non sit, sed de nouo acquiratur, separatus & diuiduus: quod si consuetudine legitime præscripta aliud introductum fuerit, ipsa seruabitur.

QVÆST. XCI.

S V M M A R I A.

- 1 Molendina an dicantur truncalia & de radice, ad hoc ut in eis habeat locum successio truncalis vigore fori consuetudine roborati: et numeris seqq. distinguitur num. 12.
- 2 Molendina inter bona mobilia solent annumerari.
- 3 Molendina continentur legato mobilium.
- 4 Molendina & bona sita iuxta flumen, obnoxia inundationi, possunt a tutore & curatore alienari tanquam bona mobilia sine decreto iudicis: sed est intelligendum, ut in num. 11.
- 5 Interdictum recuperanda possessionis, quod non datur deiectis a possessione mobilium, non datur etiam deiectis a possessione molendinorum quæ sunt iuxta flumen.
- 6 Superiora procedunt in molendinis Italiae, quæ fluminis impetu moventur, secus in molendinis Hispaniæ, quæ tanquam domus in terra aut ripis fluminum fiunt.
- 7 Mole, & tegule molendinorum non sunt mobilia, quamdiu illis sunt applicata.
- 8 Mole affixæ sunt pars edificiorum, aliàs instrumento continentur, si sunt operi rustico destinatæ: idem in columnis.
- 9 Et quid de piscibus, qui sunt in piscina, stagno, viuuario, vel lacu, & de columbis existentibus in columbario, an sint mobilibus, vel immobilibus assignanda.
- 10 Molendinum est prædium rusticum.

Quæst.

QVÆST. XCI.

In eadem. l. 6. Taur. & l. 1. tit. 8. lib. 5.

Molendina an dicantur truncalia, & de radice, ad hoc ut in eis habeat locum successio truncalis, vigore fori consuetudine roborati?

- 1 **U**ero. 18. circa. d. l. 6. Taur. 2. part. an molendina dicantur bona truncalia, & de radice, ad hoc ut ad truncum, & radicem redeant, iuxta fori patriæ consuetudine obseruatum, de quo in hac nostra. l. regia. 6. Taur. an verò tanquam bona mobilia pertineant ad hæredes iuris communis? Et videtur, ea mobilia esse bona, vel saltem pro talibus reputari, ita ut ad hos pertineant, non verò ad hæredes de trunco. Primò, quia huiusmodi molendina inter bona mobilia solent annumerari, ita ut eorum possessor non excusetur a satisfactione. Bart. in l. 2. nu. 19. ff. solut. matr. l. sciendum nu. 2. versi. quinto fallit. ff. qui satisd. cog. Arias Pinel. numer. 27. in loco statim citando. Cum enim molendina instar nauium super flumina meant, ac veluti ambulat, ut sunt multa in Ligeri flumine, & in Pado, ut inquit Bart. in l. quominus. 18. quæst. ff. de flum. & in Tyberi, ut tradit Paul. de Cast. in l. fluminum in princip. circa medium. ff. de damn. infect. nam & hæc rebus mobilibus aggregantur, ut expressim dicit in dict. l. quominus, nume. 126. merito ut inter mobilia annumerentur, & ideo legato mobilium continentur secundum ipsum Rip. ubi supr. Quod etiam prius voluit Alber. in l. quæsitum. §. cellarium, quem legit cum §. si aliqua parte. ff. de fund. instruct. instrumque leg. dicens,

molendinum non esse partem fundi, ideoque computari inter mobilia, & esse hoc notandum, & facere pro restitutione rerum dotalium, quia mobilia restituntur post annum, mobilia verò statim: & sic inquit molendinum debere restitui post annum: & putat hoc esse verum, quando ipsum molendinum est solum ad molendum rusticæ familiæ deputatum, per l. cum de lanionis. §. cum de villico. versic. idem consultus, & in l. dolia. §. ultimo. ff. de fund. instruct. & c. ut prædicta refert Tiraquel. de retractu lignag. §. 1. gloss. 7. nu. 92. & 93.

2. Hinc est etiam, quod molendina, & bona sita iuxta flumen, obnoxia inundationi, possunt a tutore & curatore alienari tanquam bona mobilia, sine decreto iudicis, ita Angel. & Fulgos. in l. non solum ff. de pet. hæred. & Rip. in dict. l. quominus, num. 126. Palat. Rub. in rep. c. per vestras §. 18. numer. 4. de don. inter vir. & vxor. Ant. Rub. cõf. 138. vifo. & diligenter col. 1. dicens singulare, & non habere contradicentem: quos refert Tiraq. ubi supr. num. 12. & Arias Pinel. in l. 1. in 3. part. nu. 28. C. de bon. mater. ubi num. præcedenti idem resoluit in ceteris bonis immobilibus subiectis inundationi, propter mare, vel flumen simili periculo obnoxios: Sic etiam interdictum recuperanda possessionis, quod non datur deiectis a possessione mobilium. l. 1. §. illud utiq; indubium. ff. de vi, & vi armat. non datur deiectis a possessione talium molendinorum, ut resoluit Menoch. de recup. posses. rem. 1. nume. 44. Quia talia molendina nauium instar habent, ubi alios auth. huius opinionis quoq; citat.

3. Superiora tamen vera sunt, & rectè procedunt in molendinis Italiae, & ceterarum partium, quæ fluminis impetu moventur, hæc namque verè nauium habent instar, & in quibus videntur supr. dicti Doctor. loqui: tamen molendina Hispaniæ, quæ tanquam domus in terra, aut in ripis

- ripis fluminum fiunt, illisque adhærent, & amplius non mouentur, immobilia vere sunt, ut patet, & voluit Bald. in cap. contingit col. penult. versic. quæro, nunquid molæ. de dol. & contum. † Vbi plus dicit, molas ipsas molendini non esse mobilia, sicut nec regulas domorum, quando illis sunt applicite; quia vna contignatio est. l. eum qui ædes. ff. de vsuc. quod de molis sequitur Ias. in dict. l. quominus. quæst. 19. versic. adde tamen quod molæ: & est text. loquens de molis in dict. l. quæsitum. §. cellarum, & in. l. cū de lanionis. §. afinam, & in. l. cum fundus. ff. de fund. instruct. & c. quibus & illud probatur, † molas affixas partes esse ædificiorum, aliàs verò instrumeto contineri, si sint operi rustico destinate. Quod in molis ita intelligendum est, sicut in columnis; & alijs domui affixis: tunc enim domus sunt, & in eis locum habet retractus, secus verò aliàs si non sint affixa domui, sed separata, ut post alios resoluit Tiraq. vbi supr. dict. glos. 7. num. 95. & 114. & 115.
- † De piscibus autem, qui sunt in piscina, stagno, viuario, lacu, an sint mobilibus, vel immobilibus assignanda, & an cedant fundo vendito, necne? & similiter de colubis, quæ sunt in colubario; siue peristero trophio, & cuniculis, qui sunt in garenis, tradit alios authores citans Tiraq. vbi supr. num. 116. De munitionibus castrorū agit latè idem Tiraquel. ibi. nu. 96. cum sequentibus.
- † Sic etiam, ut ad rem redeamus, molendinum esse prædium rusticum tradit idè Bald. in. l. certi col. 2. super. 4. quæst. in fin. C. locat. quem sequitur Ias. in dict. l. quominus in. 19. quæst. in fine. Ripa ibi, dict. num. 126. Tiraquel. vbi supr. num. 92. contra Fortun. Garl. tenentem dici prædium urbanum: vbi etiam refert Frascif. Curt. Junior. in tractatu de feud. 1. par. quæst. 6. col. 3. versic. ex hoc etiam, dicentem quod in molendinis, tanquam in rebus immobilibus potest feudum constitui. Et præ-

dicta distinctio molendinorum consuetudinibus variarum nationum approbatur, ut constat ex eisdem congestis à Tiraquel. vbi supr. num. 94. in quibus habetur, molendina illa quæ in nauibus sunt, & quæ vento molunt, mobilia esse: cætera autem immobilia. Et profectò seculsa consuetudine, hæc distinctio in se realis, verissima est, atq; tenenda; si autem aliud habuerit consuetudo legitimè præscripta, ipsa erit obseruanda.

† At quod molendina minorum, & ceterorum, qui sub alterius cura & administratione sunt, possint à prælato, tutore, & curatore alienari citra decretū iudicis, si ad molendina tantum mobilia, quæ in nauibus sunt, & vento molunt, referatur, verum est, & rectè procedere potest: secus verò in molendinis terra affixis, ut latè iure probat Arias Pinel, vbi supr. d. n. 28. & 29. licet præd. modo non distinguat.

† Resoluo igitur in nostra quæstione, molendina, quæ in terra fixa sunt, prout sunt huius regionis Hispaniæ, quamuis periculo inundationis, & direptionis obnoxia, immobilia esse, ac proinde si ab stipite & trunco descendat, in eis habere locum forum consuetum obseruari, quod bona redeant ad truncum & radicem cum sint immobilia: alia verò molendina in se mobilia, prout sunt Italiæ, illa minimè dici poterunt de trunco, vel radice, ut ad eam redeant, nisi consuetudo legitimè præscripta aliud habeat. Idem dicendum censeo respectu satisfactionis, & interdicti recuperandæ, ut eadem in his distinctio adhibenda sit per prædicta.

QVÆST. XCII.

SVMARIA.

- 1 Debita pupilli decedentis relictis bonis mobilibus, & truncalibus, quomodo soluenda sint, & de quibus bonis

- bonis? & numeris sequentibus, sed nu. 3. ponitur resolutio, & nu. 6. et. 8.
- 2 Fratres succedentes ab intestato fratri non vtrinque coniuncto, quomodo soluant eius debita?
- 4 Donarius an recta via condemnari possit ad soluenda debita donantis, prout se obligauit in donatione?
- 5 Fiscus soluit debita bonorum delinquentis, quæ iure suo occupat.
- 7 Paganus licet habeat diuersa bona vel in diuersis territorijs, non ideò dicitur habere diuersa patrimonia.
- 9 Legatarius non tenetur soluere pretium, nec partem eius rei sibi legata à testatore prius emptæ, pretio nō soluto.
- 10 Pretium rei emptæ positæ in maioria soluendū est ab omnibus heredibus pro hereditarijs portionibus, non vero à succedente in maioria.
- 12 Censu constitutus super fundis in quibus iure fori succeditur, soluendus est ab omnibus heredibus pro portionibus hereditarijs, & num. 14. quomodo intelligatur?
- 13 L. 2. C. de pignor. non procedit respectu debitoris vel eius heredum.

Quæst. XCII.

In eadē. l. 6. Taur. §. l. 1. tit. 8. lib. 5.

Debita pupilli decedentis relictis bonis mobilibus & truncalibus, quomodo soluenda sint, & de quibus bonis?

- † Vxor 19. & vlt. circa nostram. l. Regiam. 6. Taur. & forū de quo loquitur, quomodo soluenda sint debita relictæ ab hoc filio pupillo

decedente ab intestato, relictis bonis truncalibus, quæ redeunt ad truncum & radicem, & alijs bonis nō truncalibus, quæ ad heredes iuris cōmunis pertinent? Et in hoc videtur primò quod si debita respiciūt bona immobilia, ex eisdē soluantur per eos ad quos præd. bona pertinent: si verò spectent ad mobilia, ex ipsis soluenda sint: quod si non appareat pro quibus bonis fuerūt cōtracta, pro rata omnes hæredes ea sustineant, argumento. l. si certarum. §. 1. ff. de testam. mil. † vt contingit quando fratres succedunt ab intestato fratri non vtrinque coniuncto: tunc enim frater ex parte patris succedens in bonis, quæ defuncto obuenerūt ex parte patris, soluet debita contracta pro bonis paternis: frater autem ex parte matris succedens in bonis maternis, soluet debita pro eis contracta: quod si hoc non appareat, omnes pro rata contribuēt, ut tenuit Alber. in auth. itaq; C. communia de succel. col. 3. quem refert & sequitur Gregor. Lopez. in. l. 6. in glos. Oniue ganado, tit. 13. part. 6.

Rursus videtur quod consanguinei de trunco ad quos bona truncalia redeunt, non teneantur ad soluenda debita defuncti; cum ipsi nō sint veri nec proprii eius hæredes, nec iure hereditario in præd. bonis truncalibus succedant, sed tantum iure sanguinis in lucro à foro & consuetudine sibi delato, & ita lex nostra cum mysterio eos hæredes non appellat, nec dicit quod succedat, sed quod seruetur forus patriæ consuetudine roboratus, iuxta quæ bona redeunt ad truncum & ad radicem: igitur non est hæreditas nec successio, sed reditio quædam ab statuto vel foro inducta, & sic ipsi ad quos redeunt bona, cum non appellentur hæredes, ad debita hereditaria soluenda non tenebuntur.

† Sed nihilominus mihi videtur tenendum in nostra specie & quæstione, quod omnia bona defuncti tam mobilia quam immobilia æstimetur, & iuxta æstimationem eorū creditoribus satisfiat; ita scilicet,

vt qui plus habuerit plus soluat, per. l. Cel-
sus. ff. de religiof. & sumpt. fan. vbi ita
scribitur: Quoties mulier deccedit, ex do-
te, quæ penes virum remanet, & cæteris
mulieris bonis pro portione funeranda
est: & l. si vir vxori. ff. ad. l. Falcid. vbi est
text. in eandem sententiam: ergo idem
dicendum est in cæteris debitis.

Secundò pro eadem parte induco de-
cisionem nostræ. l. 6. Taur. dum in princi-
pio eius pro regula traditur, parentes
esse hæredes suis descendentes legitimi-
s ex testamento & ab intestato in om-
nibus bonis præterquã in tertio, de quo
potest descendens liberè disponere: &
excipitur: *Saluo en las ciudades, villas y luga-
res, do segun el fuero de la tierra se acostum-
bra a tornar los bienes al tronco, o la raxa, a la
raxa.* Cum ergo exceptio debeat esse de
regula, vt in. l. nã quod liquide. ff. de pen.
leg. cum simil. in illis bonis de trunco pa-
rentes non erunt hæredes suis descen-
dentibus, sed illa bona truncalia pertine-
bunt ad illos de trunco, qui subrogantur
in locum parètum, cum eodem onere &
obligatione soluendi debita pro rata va-
loris eorundem bonorum truncalium, si-
cut ea soluerent parentes si in eisdem bo-
nis etiam succederent: ergo cum hæredi-
tas descendens, & sic cõmodum eius,
diuidatur inter parentes & cæteros con-
sanguineos de trunco, meritò vt transire
debeat cum suo onere in omnes, sicq; qd
vnusquisque eorum soluat debita pro ra-
ta, secundum æstimatione eius quod ha-
buerit ex eadem hæreditate: vnum nãq;
& vnus est patrimonium & hæreditas, li-
cet in plures personas diuerso iure diui-
datur. Diuisio igitur commodi & incom-
modi atq; onerum æqualis esse debet: eũ
namque sequuntur commoda quem se-
quuntur incommoda, & e contra, vt in. §.
illud. cum simil. instituta de societ. & tam
labor quàm pecunia diuisionem recipiunt
l. Seio amico. in fin. ff. de ann. leg. Esto
igitur qd parentes in hoc grauentur, nem-

pè vt in bonis præd. truncalibus sui des-
cendētis non succedant ratione fori pa-
triæ, eiusque vsus, releuari tamen debent
in eo quod pro debitis defuncti in solidũ
minimè teneantur, nisi pro æstimatione
bonorum tantum in quibus succedunt,
cum hæc omnia diuisionem recipiant,
sicq; tantum teneri debent pro portioni-
bus hereditarijs, hoc est pro bonis in qui-
bus succedunt, habito respectu ad valore
cæterorum bonorum eiusdem hæredita-
tis, in quibus non succedunt, sed ad alios
pertinent iure fori & consuetudinis. † Fa-
ciunt tradita per Nicolaum Boer. decis.
204. nu. 41. vbi credit quod curia & alius
æquus iudex ad euitandum circuitum cõ-
demnabit donatarium qui se expressè ob-
bligauit in donatione ad satisfaciendum
creditorib; donatoris, vt hoc adimpleat,
non expectato qd a donatore prius con-
ueniatur: quia non solum vniuersalis suc-
cessor tenetur satisfacere creditorib;, sed
pariter singularis, vt ibi per eum. Quo fit
vt si alia via non potest esse consultum
creditori & prouisum ad repetendum de-
bitum contra alium cohæredem vel bo-
norum possessorem, tunc successor in
certa re, nullo alio dato cohærede, vel da-
to, sed repudiante, tenetur; secus si sibi
posset aliter prouideri, vt ibi probatur.
Præmaximè quia bona non dicuntur nisi
quod superest deducto ære alieno. l.
subsignatum. §. bona. ff. de verb. sign. cum
simil. De omnibus igitur bonis respecti-
uè, hoc est, de valore omnium pro rata
debita & onera deducenda erunt.

Tertiò eadem pars cõprobatur ex eo,
quod licet forus prædictus & cõsuetudo
patriæ deferat prædicta bona truncalia
consanguineis de trunco & stipite, non
tamen ideò aufert à filijs liberam facul-
tatem disponendi de eis ad libitum, cum
ad legitimam ætatem testandi peruene-
rint, seruaus tamè iuris solennijs, cũ sint
veri domini prædictorum bonorum: sed
tantum disponit, vt decedentibus ipsis ab
intestato

intestato bona truncalia & de radice re-
deant ad truncum vel radicem vnde exie-
runt; alias enim sequeretur absurdum, qd
filius in vita sua non posset ea vendere,
aut de ipsis disponere etiam si egeret:
quod nemo dicit. Si igitur potest in vita
de eis disponere, ergo cadunt sub obli-
gatione bonorum & hypotheca, sicq; as-
ficiuntur atque obnoxia fiunt onere de-
bitorum: ex eis igitur & de cæteris bonis
debita soluenda erunt. Neq; obstat quod
consanguinei prædicti de trunco ad quos
redeunt prædicta bona non sunt proprie
hæredes pupilli decedentis, nec ea cõn-
sequantur iure hæreditario, sed iure san-
guinis ex iure fori & consuetudinis sibi
delato: quoniam etsi hoc, verum sit, ni-
hilominus tamè debita pro rata soluere
debent ratione oneris annexi eisdem bo-
nis, & vt cum suo onere transeant: non em
dicuntur bona nisi quod superest deducto
ære alieno, vt prædiximus.

† Sic etiam videmus, quod fiscus soluit
debita bonorum delinquenti quæ iure
suo occupat: quinimò, quando propter
publicationem bonorum existentium in
diuersis territorijs, quilibet fiscus capit
bona sui territorij, æs alienum inter eos
diuiditur, non pro modo territorij, nec
pro virili, sed pro rata bonorum ad que-
libet fiscum pertinentium, vt tenet Guil-
lel. de Cugn. per text. ibi in. l. 2. in princ.
ff. de capit. dimi. quem sequuntur Alber.
ibi. ver. ex prædictis concludo; & Alex.
& Iacob. à sancto Georg. eosq; referens
Tiraquel. nu. 31. in loco statim citando.

† Quartò, & magis accedendo ad termi-
nos nostræ quæstionis hanc opinionem
tenere videntur doctores, qui in termi-
nis statuti cauētis quod bona immobilia
veniant ad proximiores ex parte patris,
mobilia verò ad proximiores ex parte
matris, decidunt & concludunt, quod bo-
na omnia debent æstimari, & secundum
æstimationem eorum creditoribus satis-
fieri, vt scilicet qui plus habet, plus soluat,

vt in. d. l. Celsus: & hi sunt Alber. post Gui-
llel. de Cugn. in. l. hinc quæritur. §. potest,
qui est primus. ff. de pecul. & idem Alber-
ric. in secunda parte statuti. quæst. 95. sed
pone statuto, vers. quid si ex forma: quã
opinionem sequitur Fulgos. in dict. §. po-
test. in fin. dicens, esse satis cõueniens &
neminem Doctõrum cõtradice: & Alex-
and. conf. 31. viso titulo quæstionis, col.
3. inum. 9. vers. & ad ostendendum, lib. 1.
& consi. 111. lib. 2. num. 9. & Tiraquel. de
iur. primog. quæst. 35. nu. 29. & 31. & Ios.
& Rojas in suo epit. succes. cap. 3. nu.
25. vbi ex hac doctrina idem in terminis
nostræ quæstionis probat & tenet, dicens
quod hæc opinio tanquam iuri & rationi
cõsona tenenda est.

Non obstant fundamenta contrariæ
partis de fratribus succedentibus fratri
non vtrinq; coniuncto: quoniam tunc iux-
ta. d. l. 6. tit. 13. part. 6. patrimonium diuersa
reputantur vnum paternum & alterum
maternum: & ideò succedens in vno quo-
que tenetur ad debita eius respectu con-
tracta; at in nostra specie vnum est pa-
trimonium, licet diuisum in plures per-
sonas, ideò meritò vt quilibet earum te-
neatur pro rata ad debita.

Nec etiam text. in dict. l. si certarum. §.
primo de testam. milit. cũ similibus, quia
loquuntur, quando tempore contractus,
vel successionis erant duo patrimonium.
Paganus namq; licet habeat bona in di-
uersis locis, vel quædam mobilia & alia
immobilia, non tamen ideò dicitur ha-
bere diuersa patrimonium, sed vnicum. l. iu-
ris peritos. §. cum oriundus. ff. de excusat.
tur. & sic licet virtute statuti, vel fori di-
uidantur, non debet alterari cõditio cre-
ditorum: ita Tiraquel. vbi supra.

† Ex superioribus deducitur, quod si
debitum sit contractum ratione alicuius
rei immobilis, quæ peruenerit ad filium,
& non sit solum, non tenebitur id sol-
uere integrum succedēs in huiusmodi
re truncali, sed fiet. d. æstimatio vt debitũ

pro æstimatione bonorum cuiusq; solvatur à parente & consanguineo de trunco succedentibus in bonis defuncti, iuxta resolutionem præcedentem. Pro quo facit dictum Baldi in. l. cum rem alienam. nu. 3. C. de legat. existimantis legatarium nõ teneri soluere pretium nec partem eius rei sibi legatæ à testatore prius emptæ, pretio non soluto.

¶ Similiter inquit Greg. Lop. in. l. 10. tit. 9. part. 6. in glos. De la comprar, vers. quid autem si pater, qd si pater emit aliquã rē, quam posuit in maioria, & non soluerat pretium in totum vel pro parte, pretium illud est soluendum ab omnibus hæredibus pro hæreditarijs portionibus, nõ verò à succedente in maioria. Et inquit D. Molin. lib. 1. de Hispan. primog. c. 20. nu. 10. qd si maioratus institutus fuit ex re particulari, vt ex fundo, domo, auralia aliqua re certa & singulari, non transeunt actiones actiuæ nec passiuæ in successore huius maioratus: actio nãq; singularis nõ quæ sequitur singularem successorem. l. 1. §. si hæres. percepto fundo. ff. ad Trebel. l. si fideicommissum. §. tractatum, vbi Doctores. ff. de leg. 2. ideoq; in hac specie non erit de hoc maioratus æ alienum detrahendum: & num. 12. limitat in actione reali, seu hypothecaria.

¶ Imò idem in casu nostro videtur esse dicendum, licet in fundo, vel fundis truncalibus esset impositus annuus cēsus, vel tributum; adhuc enim ratione præd. succedens in eis non tenebitur ad totum cēsum, vel tributum: & nõ solum pensiones præteritæ erunt pro portionibus hæreditarijs soluendæ taxatione præmissa, sed etiam futuræ: hoc enim debitum est hæreditarium: obligatio namq; personalis dicti redditus descendit in quemq; eorum æqualiter pro quota hæreditaria: quod ius obligationis debet attendi cū sit principale, non autem hypotheca, quæ est accessoria. Vnde & si solus fundus esset hypothecatus, cætera verò bona minime

specialiter nec generaliter, adhuc idem esset dicendum. Dominus igitur census si velit, poterit cōuenire hæredes, omni fundo specialiter hypothecato eiusq; possessore: quòd si hunc solum contineat & ab eo exigat redditus decurfos, ipse soluens poterit à cohæredibus suas partes pro portionibus hæreditarijs recuperare: erit tamen in hoc deliberationis locus.

¶ Non obstat. l. 2. C. de pignor. illa enim non procedit respectu debitoris vel eius hæredum, vt tradit D. Couarr. lib. 3. var. resol. c. 18. num. 2. versic. sexto.

¶ Sed quòd de censu diximus ita demum procedit, cum census impositus fuit ab ipso defuncto, cui succeditur, tunc enim cum debitum sit propriū ipsius, merito vò respiciat omnia bona sua, atque eius hæredes ad quos ipsa pertinent: at verò, si census impositio antiquior fuerit, nempe facta ab auctore pupilli defuncti, vel alio antiquiori, tunc cum obligatio illa tantum sit realis: ratione possessionis, nõ verò personalis, crederem ad possessore tantum illius rei censui subiectæ onus & solutionem census spectare, cum res transeat cum suo onere: non verò ad ceteros aliarum rerum eiusdem hæreditatis possessores atque hæredes, cum non sit debitum sui defuncti, & cum illo onere peruenerit fundus ille vel domus ad defunctum. Eo igitur mortuo, ad successorem eiusdem rei spectabit tantum, argumento eorum, quæ resoluiimus supra lib. 2. pract. quæstronum. quæst. 177. num. 4. & 5. Quòd si plures res aut fundi eodem onere vel obligatione peruenerint ad defunctum, eorum possessores atq; hæredes pro rata tenebuntur ad solutionem prædict. oneris & census, præmissa æstimatione præfata.

QVÆST.

QVÆST. XCIII.

Quæst. XCIII.

In. l. 9. & 10. Taur. hodie. l. 7. & 8. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg.

Pater illegitimus an possit filio suo illegitimo diuiti, aut habenti bona vel industriam, quibus se alere possit, legare quintum bonorum suorum?



Væro, Hac. l. Regia cauetur, *Que en caso que el padre o la madre sea obligado a dar alimentos a alguno de sus hijos ilegítimos en su vida, o al tiempo de su muerte, que por virtud de la tal obligación no le pueda mandar mas de la quinta parte de sus bienes, de la que podia disponer por su anima: ¶ an parens possit suo filio illegitimo quintum bonorum suorum legare, si filius ipse aliàs sit diues, habeatq; bona, operam vel industriã, quibus se alere possit? Et in hoc pars affirmatiua vera videtur ex latè traditis & fundatis contra Decium, & alios per Aymon Crauer. consi. 199. à num. 1. cum sequentibus per totum: ¶ vbi tandem num. 10. resoluit, qd licet sit verum quòd pater non tenetur filium spurium alere, qui ex operis suis rusticis & industria ali poterat: attamen si pater potest & velit, potest ei alimenta relinquere, cū lex habeat pro inope personam illius conditionis, qui ex operis suis rusticis viuere possit. Posito enim qd hodie filius spurius viuere possit ex artificio suo, non sequitur quòd semper ex eo viuere possit: nam mortalibus multæ incidunt calamitates, veluti morbus, cur spurius operari non possit: quæ res solet non raro contingere: ergo si attenda ratione Decij nihil tunc spurio deberetur, quia si semel pronūciatum fuit relictum ratione alimentorum huic spurio non deberi, obstabit exceptio rei iudicatæ, aut erit necessarium nouum iudicium,*

Xx 3 quod

S V M M A R I A.

- 1 Pater illegitimus an possit filio suo illegitimo diuiti vel habenti bona aut industriam, quibus se alere possit, legare quintum bonorum suorum? & numeris sequentibus, sed resoluitur negatiuè num. 6. cum sequentibus.
- 2 Pater non tenetur filium spurium alere, qui ex operis suis rusticis & industria ali poterat, potest tamen si velit, & alimenta relinquere, vide num. 11. & 12.
- 3 L. 10. Taur. permittens, patri filio suo spurio quintum relinquere posse pro alimentis, procedit etiam si filius ditissimus sit; adhuc enim ei relinquere potest præd. quintum, & num. 4. sed contra num. 6. cum sequentibus nisi in matre, vt in numero. 14.
- 4 Quarta debita vxori inopi in casu aucthet. præterea. C. vnd. vir & vxor, etiam si ex suis operibus possit se sustentare, sibi debetur, & num. 11. & 13.
- 5 Pater non tenetur alere filium spurium, si ipse aliàs habeat unde se alar: & num. 8.
- 6 Legatum filio spurio factum vltra causam alimentorum est nullum, & num. 10. ampliatur duobus modis.
- 7 Differentia inter casum. l. 9. & 10. Tauri ostenditur.

quod spurius inops & languens sustinere non poterit. † Ex quo authore generalius deduxit D. Couarr. in. 4. de sponsal. 2. parte cap. 8. §. 6. nu. 10. lege aliqua diffiniente certam quantitatem, quam titulo alimentorum liceat patri filio relinquere etiam spurio, posse patrem illam quantitatem eidem filio legare, quamvis ipse filius habeat patrimoniū vel bona ex quibus valeat se ipsum alere. † Ex quo non vulgaris petitur interpretatio (inquit Couarr.) ad. l. 9. & 10. Taur. quibus pater poterit filio illegitimo iure alimentorum legare quintā bonorum partem, etiam si is filius ditissimus sit: quod eisdem verbis affirmat & sequitur Greg. Lop. in. l. 10. tit. 13. part. 6. in glos. *heredar* in fine: & facit opinio Fracisci Pepi. in auth. præterea C. unde vir & vx. fo. 11. col. 3. vers. & tamen nunc mihi videtur decisio hæc: que refert Tellus Fern. in. d. l. 10. Taur. nu. 7. dicentem, quod mulier, cui debetur quarta ex d. auth. præterea. si inopia laboret; si ex eius operis possit se sustentare, adhuc dicitur esse inops, quia ex infirmitate vel mala valetudine aliquando non posset operari, & ideo quarta sibi videtur deberi.

† Hæc tamen opinio Couarru. & Greg. Lop. vera minime est, nec tenenda ex nostra. l. 10. Taur. in princip. vbi ita demum parens filio spurio & illegitimo quintū bonorum suorum potest legare siue relinquere, si ipse eidem in vita vel in morte alimenta præstare teneatur, nec tunc ultra quintum potest ei legare, aut dare ut patet ex verbis nostræ. l. præcitatæ: ergo cessante obligatione alimentorum, nihil poterit eidem dare aut relinquere eo nomine: ut patet ibi, *Y por causa de los tales alimentos no se a mas capax el tal hijo ilegítimo*. Si ergo ex causa alimentorum filius illegitimus amplius quinto capere non potest, tunc cessante obligatione eorū, quia ipse habeat aliās unde se alere possit, cōsequitur nullius quantitatis esse capacem: ad quod lex nostra pro cōstituto

habuit in his verbis, cum iure communi & Regio partitarum esset cautum: ut patet primum ex Bart. in. l. fin. 1. col. nu. 3. versic. an istis spurijs legari possit. ff. de his, quibus, ut indigni. citat plures idem tenentes eos sequutus Tellus Fernand. in. l. 10. Taur. num. 7. versic. & pro intellectu, vbi quod est verum & commune: & secundum approbatur in. d. l. 10. tit. 13. part. 6. vbi latè Greg. Lop. Ad minus igitur opinio prima, quæ fuit Couarr. & Greg. Lop. est contra ius commune & legem Partitæ præd. præterquam quod satis destruitur per nostram. l. 10. Taur. ut diximus cōsideratam, qua propter procedere non potest præd. prima sententia. † Præterea quod pater non teneatur alere filium spurium, si ipse habeat unde se alat, vel ex operis suis, vel ex industria, vel arte aliqua, quam sine dedecore exercere possit & quæstum facere ad se alendum, probat text. in. l. si quis à liberis. §. sed si filius. ff. de lib. agnosc. glos. in auth. de trient. & semiss. in princip. ver. idonei. l. 1. §. ipsum autem filium. C. de bon. quæ lib. ibi. Si inopia ex utraq; parte vertitur. Decius cōsi. 576. col. 1. Calcan. consi. 72. num. 4. Palat. Rub. in cap. per vestras in tertio notabil. §. 23. nu. 6. de don. inter vir. & vx. Cifue. in. l. 9. Taur. nu. 1. Petrus Dueñas in reg. 367. limit. 1. Couarr. vbi §. nu. 9. Tellus Fernand. in. d. l. 10. nu. 6. D. Molina plures referens lib. 2. de Hispan. primog. c. 15. nu. 46. Rojas de succes. ab intest. c. 22. in princip. Lara de alimentis. §. cū filius in princip. Matienç. in præsent. l. 8. glos. 1. nu. 16. & probatur expressè in. l. 6. tit. 19. part. 4. vbi Gregor. Lop. verb. *tal menester*, addit concordantes: sicq; pater hoc casu non tenetur huiusmodi filio spurio quintū relinquere ad alimenta, nec ad id posset compelli, secund. Velazquez in. d. l. 10. Taur. glos. 1. nu. 1. Ergo cum in hac specie alimenta filio spurio non debeantur, non poterit pater quintum bonorum suorum ei relinquere, cū id tantū liceat patribus, quando

quando alimenta ab eis debentur, ut in nostra. l. aliās enim fraus fieret legibus permittentibus alimenta præstare filijs spurijs. Atq; ideo legatū filio spurio factū extra causam alimentorum, est nullū, ut videtur Aym. Craue. affirmavit, & tenuit cōfil. 2. 19. nu. 7. cuius in hoc opinionē sequuntur Tell. in. l. 10. Taur. nu. 7. vbi nu. 8. id procedere affirmat, etiam filijs hæredibus cōsentientibus expressè, saltim in vita patris: secus si post mortē, & Matienç. in præsent. d. gl. 1. nu. 16. circa fin. † Vbi ampliat ex eodē Tell. ibidē, nu. 14. & 15. etiā si filius spurius habeat rem magni valoris, & parui redditus; adhuc enim eam cogitur videri, nec interim pater eum alere tenetur. Ex quibus satis deducitur, opinionē Couarr. & Greg. vbi §. minime esse veram; sed potiùs contrariam, scilicet, quod filio spurio habenti unde se alat, etiam si pater velit, nihil possit relinquere titulo legati, donationis, nec alterius cuiusvis causæ: & ita in terminis contra Couarr. tenet, & probat Tell. Fern. in. d. l. 10. Taur. nu. 6. & 7. cū sequent. & Ioan. à Rojas. d. c. 22. nu. 3. cum seqq. & Matienç. in. d. l. 8. gl. 1. nu. 17. & nos diximus §. lib. 2. pract. q. 9. 110. num. 4. & nouissimè Velaz. in. d. l. 9. Taur. gl. 4. nu. 3. & in. l. 10. gl. 1. nu. 2. & 3. Nec obstat tradita ab Aym. Craue. d. cōsi. 199. §. pro priori parte adducta, & à Frac. Pepi. in. d. auth. præterea. † Loquitur enim in filio, & muliere, qui, vel quæ ex suis operis rusticis, vel alijs non possit aliter tunc enim inquit Aym. Craue. quod pater si voluerit, possit ei legare quintū. & Frac. Pepi. quod mulieri præd. quarta debetur: at verò vbi præd. filius esset diues, vel haberet patrimoniū unde se alere posset, non solum Aym. non dicit, quod ei possit tunc temporis pater legare quintū, sed aperte tenet in hac specie contrarium, nu. 11. d. consi. 199. vers. considero etiam, vbi dicit, quod artificii, vel mercatori, etsi non habeant patrimoniū, non poterit legari. Nec etiam Franc. Pepi. loquitur in mu-

liere diuite, vel habente aliās patrimonium, quo se alere possit. Quare igitur Couarru. Gregor. Lop. deduxerunt ex Aym. filio spurio habenti patrimoniū, vel bona, ex quibus valeat se ipsum alere, imò & filio ditissimo, posse patrem, si velit, quintum legare, cum Aymon solum loquatur in filio, qui ex suis operis possit se alere, non verò in aliās ditissimo? Quinimò in hoc tenet contrarium Aymon, ut vidimus; unde opinio Couarru. & Gregor. remanet sine autoritate Aymonis, ac penitus attenuata.

Vbi autem spurius est pauper, vel licet aliqua sit præditus arte, eam exercere non posset sine dedecore, vel si eam exerceat, non posset commodè alii, saltim tempore infirmitatis, vel alterius calamitatis, iuxta exempla tradita per Aymon. dict. consi. 199. poterit pater eidem filio spurio quintā bonorum suorum partem donare, aut relinquere, ut in nostra hac. l. statuitur, vel alteram minorem partem, quæ suppetat pro alimentis eiusdem filij in vltima præd. specie infirmitatis, vel alterius calamitatis; modò non excedat alimenta necessaria, inspecta conditione, & qualitate personæ, bonis, & industria ipsius filij spurij, ut aduertit Matienç. dict. glos. 1. num. 13. 14. & 17. Arbitrio igitur iudicis providebitur in specie præd. Aymonis; quando filius spurius potest se alere suis operis rusticis, ut si non totum quintum legatum à patre eidem filio præstandum sit, cum se suis prædictis operis alere possit, attamen aliqua ei pars conueniens præstabitur pro tempore morbi, vel alterius calamitatis humanæ, quibus idem filius sibi victum ex operis suis quærere non possit: sicq; Aymoni satis fiet, nobisque, & nostræ sententiæ nihil oberit, aut aliqua contradictio fiet. † Quare meritò idem dicendum venit in muliere in specie dict. auth. præterea, ut quæ ex solis suis operis sustineri potest, reputetur inops, ad hoc ut ei

quarta illa debeat, aut minus ea, iuxta suam indigentiam, ex præd. rationibus.

- 14 Addit præterea Matien. dict. gloss. r. nu. 18. saluari posse sententiam Couar. vt procedat in specie. l. 9. Taur. quæ loquitur in matre, cui non ita interdicitur filijs spurij donare, vel bona sua relinquere, sicut & patri: permittit enim lex illa matri liberos legitimos habenti, filio spurio, etiam si ex damnato coitu sit natus, ex quo mater incurrat poenam mortis, quintam partem bonorum suorum, quam pro anima erogare posset, ipsi filio spurio relinquere: tunc nimirum poterit mater filio spurio etiam diuiti, & alijs habenti bona ex quibus se alere possit, quintam substantiæ suæ partem donare, vel legare, quia vsque ad eam quantitatem matri permittitur filio suo spurio dare, non miserationis causa, nec loco alimentorum; sed quia non ita mater prohibebatur spurij bona sua relinquere, sicut pater de quo lex nostra loquitur, quæ hoc non permittit patri, sed prohibet vltra quintum aliquid filio relinqui loco alimentorum, quæ ei debeantur suadente equitate Canonica. Quod & voluit. D. Molin. vbi sup. nu. 54. ad fin. dicens: Quæ omnia in patre accipienda sunt: in matre verò dispositio. l. 9. Taur. præcisè obseruanda erit. Quæ sententia vera quidem est, & tenenda, vt diximus vbi supr. licet applicata ad verba Couarru. eisdem conuenire non videatur: quando quintum de quo in hac. l. succedit, & capitur iure alimentorum, non verò iure successione: quo casu dici non poterat filio diuiti posse quintum relinqui, vt aduertit contra Matien. in hoc Velazq. in dict. l. 9. Taur. gl. 4. nu. 3. in fin. & in dict. l. 10. gloss. r. nu. 4.
- 15 * Et hæc differentia inter casum dictarum. l. 9. & 10. Taur. vera est, vt declarat Tell. Fernan. in dict. l. 9. Taur. num. 34. dicens, quòd in illa. l. disponitur respectu successione matris, eiusque dispositionis: quo casu filio nato ex coitu damnato ex par-

te matris, iuxta illa. l. potest donari quintum, quantuncumque filius sit diues, & non egeat alimentis. Quia cum de iure communi filius illegitimus extra coitum damnatum succedebat cum legitimis, dicitur lex, quæ prohibuit simultaneam successione, concedit matri, huic filio habito ex coitu damnato quintum liberè posse relinquere, quantuncumque habeat vnde se alat. l. verò nostra. r. sequens loquitur eo casu, quo parentes tenentur filium alere, & tunc ex parte matris, cum filius habitus ex clerico, vel religioso sit incapax omnis legati, vel donationis ex legibus regijs: quia nihilominus mater tenetur eum alere, vel pater, etiam si sit filius monialis: hoc casu procedit dict. l. 10. Taur. quæ de alimentis dandis à parentibus disponit, & sic differt. l. 9. a. l. 10. Taur. nam in l. 9. permittitur matri quintum legare filio spurio, cuiuscumque coitus sit, & quantuncumque diuiti, extra filium clerici, vel religiosi; huic vero debetur alimenta de quibus disponit. d. l. 10.

QVÆST. XCIII.

SVMARIA.

- 1 *Novem dies iure regio concessi ad retractum, à quo tempore incipiant, si conuenierit quòd scriptura venditionis fiat, an à tempore venditionis, vel à die confecta scripturæ? prius resoluitur num. 18. & 19.*
- 2 *Scriptura non requiritur pro valore contractus venditionis, nisi hoc agatur in ipso contractu, vel antea: secus verò erit, si postea id partes asserant, contractu iam perfecto & absoluto, vt in num. 3.*
- 4 *Pars potest alteram partem compellere, vt de contractu inter se celebrato fiat scriptura pro faciliiori probatione, licet*

est

Quæst. XCIII.

Ad. ll. de retractu loquentes.

Novem dies iure regio concessi ad retractum, à quo tempore incipiant, si conuenierit quòd scriptura venditionis fiat; an à tempore venditionis, vel à die scripturæ?



Varo, *quid sit tempore venditionis, vel ante, à partibus agatur, & conficienda sit scriptura illius venditionis, à quo tempore incipiant currere tunc novem dies consanguineo proximiori, an à tempore venditionis, vel à die confecta scripturæ? Et videtur, quod à die confecta scripturæ: quia

et si in contractu venditionis pro sui valore & substantia non requiratur regulariter scriptura. l. pactum, quod bona fide. C. de pact. cum simil. hoc fallit, si partes dicant quod fiat scriptura, quia tunc emptio, & venditio, aut alius contractus non valebit ante perfectionem, & absolutionem eius, vt in l. contractu. C. de fide instr. & ibi gl. & communiter. DD. & in §. 1. inst. de empt. & vend. trad. Ant. Gom. in 2. tom. var. c. 2. num. 17. per totum illum numerum.

Adeo vt partes possint interim à contractu recedere licite, ante quam fiat scriptura; quia ante eius confectio nullum ius, actio, vel obligatio fuit alicui parti questum, secundum Paul. de Cast. in l. contractu. C. de fide instr. n. 9. & in l. cum res nu. 4. C. de probat. Debent tamen partes dicere, quod fiat scriptura (adhoc vt superiora locum habeant) in ipso contractu, vel ante: secus verò erit si postea id asserant, contractu iam perfecto & absoluto, tunc enim scriptura tamen requiritur ad effectum probationis: ita tenet gl. in d. l. contractu verb. in scriptis, in fin. & Ant. Go. vbi §. gl. etiam in §. 1. ver. scriptura

X x 5

confi-

- et à principio id non conuenierit: & an id procedat etiam respectu instrumenti guarantigij, agitur, nu. sequet.
- 6 *Debitor tenetur consentire instrumento apponi omnia quæ sunt de consuetudine.*
- 7 *Instrumentum debet fieri ab eo, qui id conficere tenetur eodem modo vt valeat, & sic cum debitis, & visitatis solennitatibus, nempe vt si sit mulier, cum consensu propinquorum, si verò minor, cum iuramento.*
- 8 *Venditor tenetur se obligare in instrumento, de euictione.*
- 9 *Venditor in causa retractus tenetur conficere consanguineo retrahenti instrumentum venditionis, cum omnibus consuetis clausulis huius regni, nempe, euictionis, obligationis bonorum, & cum clausula guarantigia: emptor tamen, à quo consanguineus retrahit, adhuc minime tenetur, vt in num. 10.*
- 11 *Scriptura quoties ad perfectionem, & substantiam contractus ex voluntate partium requiritur, quibus verbis id colligatur, inducatur, vel exprimitur, dubium est ingens: resoluiturque hoc num. & sequent.*
- 13 *L. 6. tit. 5. par. 5. limitatur quando aliquibus coniecturis constaret de voluntate partium contraria.*
- 14 *Re vendita ad mensuram, an contractus ante mensuram sit perfectus, & num. sequent. vbi etiam quando venditur ad pondus, vel gustum.*
- 20 *Pœnitentia in contractu venditionis, an hodie iure nouissimo regio licita sit, non solui iure communi ante confectio scripturæ, licet partes conuenierint, vt de ipso scriptura fieret, num. 20. & 21.*
- 21 *L. 6. tit. 5. par. 5. an corrigatur hodie, at teta. l. 2. Pareciendo, & c. tit. 16. lib. 5. nou. Coll. Reg. resolutio ponitur. n. 21*

cōficiuntur, ibi, si autē. de empt. & vendit.
 4 * Imò postea si partes nihil dicāt, potest
 vna alteram compellere, vt inter eos fiat
 scriptura pro faciliori probatione, quia
 quod sibi non nocet, & alteri prodest, co-
 gitur quis facere. l. 1. §. denique el. 1. ff. de
 aqua plu. arcend. & ibi glos. allegans cō-
 cordantias, & communiter. DD. ita te-
 net glos. in. l. 2. verb. suspectum. ff. solut.
 matrim. & ibi communiter. DD. gloss.
 etiam in. l. chirographis. ff. de administ.
 tut. tenet Bart. & cōmuniter. DD. in. l. si
 finita. §. eleganter. ff. de damn. infect. &
 benè probat plures authores citans Ti-
 raquel. de retract. lignag. §. 29. glos. 5. nu-
 mer. 1. est * communis opinio secundū
 5 Anton. Gom. in. l. 70. Taur. nu. 79. * Hoc
 tamen debet intelligi de instrumēto sim-
 plici, non autem de guarentigato quod
 appellant, quoniam ex hoc efficeretur
 illius conditio multo deterior, obpara-
 tam ex huiusmodi instrumēto exequu-
 tionem, vt dicit Angel. in dict. l. si finita
 §. eleganter, & ibi Alexā. in fin. Felin. in
 cap. significauit, num. 8. de testib. Refert
 alios huius limitationis authores Tira-
 quel. vbi supr. num. 2. estque * commu-
 nis secund. Anton. Gom. vbi supr. Hæc ta-
 men limitatio vera nec tenenda vide-
 tur, saltem in Hispania, in qua nullū non
 guarentigatum instrumentum confici-
 tur ex antiquo more regni. Tenetur au-
 6 tē debitor in instrumento cōsentire ap-
 poni omnia quæ sunt de consuetudine,
 vt dicit Bart. in. l. ex ea parte. ff. de verb.
 oblig. per. l. quod si nolit. §. quia alsidua.
 ff. de ædil. edict. & .l. si prius. §. 1. vbi &
 idem Bar. ff. de aqua plu. arcend. & Bal.
 qui loquitur de venditore, in. l. si prædiū
 col. 3. versi. deinde vidimus, num. 12. C.
 de ædil. act. cum alijs adductis ab Alex. in
 dict. l. ex ea parte, & consil. 105. reueren-
 7 de domine, paulò ante fin. lib. 2. † Quādo
 enim quis promisit vendere, vel face-
 re instrumentum (& sic quando ad hoc
 tenetur) debet illud facere eo modo vt

valeat, & sic cum debitis & vsuatis so-
 lennitatibus: & si est mulier, debet adhi-
 bere consensum cōsanguineorum: si est
 minor, debet iurare se non contrauentu-
 rum ratione minoris ætatis, secund. Paul.
 de Castr. in. l. huiusmodi in princip. nu.
 5. ff. de legat. 1. Quæ ratione cōtra præd.
 limitationē in Gallia videtur tenere Ti-
 raquel. vbi supr. num. 3. vbi num. 4. ideò
 non assentitur Masuerio, qui in tit. de
 8 empt. & vend. §. itē si venditio. dicit, † vē-
 ditorem non teneri in eo instrumento
 se obligare de euictione: non enim tan-
 tum id est consuetudinis, sed & iuris cō-
 munis, nempe vt venditor (nisi aliud aga-
 tur) teneatur, & obligetur de euictione,
 etiam si dictum non fuerit. l. si duo. §. si
 quis iurauerit me, & ibi gl. ff. de iur. iur.
 & in alijs pluribus iuribus congestis ad
 hoc per Tiraquel. dict. num. 4. vbi tādē
 refert Paul. Castrenf. consil. 207. visis om-
 nibus. post princip. lib. 1. nuncupatim te-
 nentē contra illud dictū Masuerij, vt scili-
 cet vēdit or teneatur de euictione se per
 instrumentum obligare, & id quidem ex
 more regionis, scilicet cum hypotheca
 honorum, & solēni stipulatione, si ita sit
 solitum fieri: & Dec. consil. 483. pro reso-
 lutione. col. 3. versi. & venditor: & supe-
 9 riora omnia tenet cum Tiraquel. vbi su-
 pra Matien. in. l. 7. gl. 3. nu. 34. tit. 11. hoc
 lib. 5. idem probans in venditore in cau-
 sa retractus; † nempe vt ipse teneatur
 reficere contractum venditionis consan-
 guineo retrahenti cum omnibus consue-
 tis clausulis huius regni, nempe cum eui-
 ctionis clausula, & cum obligatione bo-
 10 norum, & clausula guarentigia. * Emptor
 tamen (merito secundum ipsum ibi) non
 tenetur hoc facere in fauorem consan-
 guinei retrahentis, cum ipse incolumis,
 & indemnis seruari debeat; quia per
 retractū fuit omnino liberat⁹ ab emptio-
 ne, vt leges nostræ Regiæ insinuant.
 11 † Sed quoties ad perfectionem, & sub-
 stantiam contractus requiritur per par-
 tes

tes scriptura, maxime inter. DD. contro-
 uertitur, quibus verbis id colligatur, indu-
 catur, vel exprimat, an requiratur,
 quod partes dicant, vt inde scriptura cō-
 ficiatur, hoc addito, quod ipsa non facta
 contractus non valeat: an verò sufficiat,
 quod in ipso contractu, vel ante contra-
 ctum partes conueniant, quod inde scri-
 pturā fiat, licet non dicant, quod aliter cō-
 tractus nō valeat: & in hoc priorem par-
 tem, scilicet requiri expressiōem cla-
 ram, & indiuiduam, nempe quod fiat scri-
 ptura, & quod aliter contractus non va-
 leat, aliās si hoc ita non exprimat, non
 videantur partes contrahere in scriptis,
 tenent Ioan. & Accurs. in. §. 1. instit. de
 empt. & vendit. verb. scriptura conficiuntur.
 Bart. in dict. l. contractus. num. 1. &
 in. l. si. & in auth. ibi posita. C. si cert. pet.
 & ibi Bald. & latius, & egregie, Salic. vbi
 resoluit idem esse si cōiecturis appareat,
 quod partes voluerunt contrahere in
 scriptis, & Fabianus de Monte in tracta-
 tu de empt. & vēd. 9. quæst. princip. versi.
 3. quæritur: est * communis opinio se-
 cund. Philip. Deci. consil. 340. col. 2. nu. 3.
 & refert alios, & sup. dictos huius opinio-
 nē auth. Greg. Lop. in. l. 6. tit. 5. part. 6. gl.
 1. vbi eam dicit * cōmunem, idem Greg.
 Lop. in. l. 2. verb. puritad. tit. 1. part. 6. est
 receptior secund. Mench. de success. crea-
 tionē. §. 1. r. nu. 3. Sed vera non videtur, vt
 benè nouissimè cōsiderat Anton. in The-
 fauro decis. Pedemont. 197. num. 2. Quæ
 opinione etiam retenta, aliud esset in pa-
 cto, & promissione vendendi, quia est
 efficax in hoc quod pœnitentiæ non sit
 locus, vt declarat Cephal. consil. 66. nu. 18.
 cum sequent. lib. 1. quem refert, & sequi-
 tur Ioan. Vincēt. Hōdedei. cōf. 52. nu. 27.
 12 * Sed contraria opinio, imò quod in
 dubio videatur contrahi in scriptis quā-
 do in contractu, vel ante contractum cō-
 ueniunt, & inde scriptura fiat, videtur ve-
 rior in puncto iuris. Primò ex ratione
 Paul. de Cast. in. l. cū res. nu. 4. C. de pro

bat. & in. d. l. cōtractus, nu. 9. Quia cū agi-
 tur, quod instrumentū debeat fieri, nota-
 rius in instrumēto apponet diē rogatio-
 nis, non verò diem priorē conventionis,
 & ita partes tacitè videntur e gisse, & sub-
 stantiam contractus suspēdere voluisse in
 tempus rogationis, & q̄ prius non esset
 cōtractus perfectus ante quam scriptura
 sit in mundū redacta, & absoluta, & à par-
 rib⁹; & notario subscripta, iuxta. ll. huius
 regni, sed fuisset quoddā ratiocinium de
 futuro contractu: cū non possit notarius
 rogari nisi de his quæ in præsentia eius
 fiunt: & sic opus est, q̄ de nouo in præsen-
 tia notarij contrahant, & prius non dici-
 tur factus cōtractus. Secundò, quia hanc
 opinionem in terminis tenent plerique
 antiquiores & maiores nostri maxime
 venerandi, nempe Azo. in summ. C. de fi-
 de instrū. col. fin. Placētinus. & gl. in. d. §.
 1. instit. de empt. & vēd. in verb. scriptura
 cōficiuntur, & in. l. cōtractus super verb.
 in scriptis. C. de fide instrumēt. & Specu-
 lat. de empt. & vēdit. §. 1. ver. sed si dictū.
 Cyn. Nicol. de Matar. & Bal. in. d. l. cōtra-
 ctus, & ibi Paul. de Cast. idē in. l. cum res.
 nu. 4. C. de probat. & hanc sequitur Soci.
 cōf. 120. nu. 17. vol. 4. & Boer. decis. 183.
 nu. 9. Dec. cōf. 159. per totū: dicit * cōmu-
 nē Ias. cōf. 151. lib. 2. & Ant. Gom. vbi s. d.
 nu. 17. & Mēch. etiā vbi s. & hos referens
 Did. Pez. in. l. 3. tit. 8. lib. 3. ordi. col. 1055.
 vbi inquit pcedere adhuc stante. l. illa: &
 ibi etiā refert priorē cōtrariā sententiā
 esse * cōmunē: & præd. sententiā Azon.
 sequitur, & * magis cōmunē dicit plures
 referēs Ioā. Vinc. Hōdedei. cōf. 52. n. 20.
 Tertiò hæc eadē pars probatur per. d.
 l. cōtractus, ibi, Quod ne dū est impletū,
 vel absolutum, aliquod ius sibi ex eodem
 contractu, vel transactione vendicare:
 vbi probatur, q̄ contractus qui celebra-
 tur in scriptis, non dicitur perfectus, nec
 aliquod ius ex eo acquiritur, quousq; scri-
 pta sit completa & habita pro absoluta.
 Quartò, & deniq; ex. l. 6. tit. 5. par. 5. vbi
 inquit

inquit lex: *Compra è vendida se puede hazer en dos maneras, la vna es con carta, y la otra sin ella: è la que se faze por carta, es, quando el comprador dixè al vendedor, Quiero que sea desta vendida carta fecha: è la vendida que desta guisa es fecha, maguer se auenga en el precio el comprador, y el vendedor, no es acabada hasta que la carta sea fecha, e otorgada, porque ante desto, puede arrepentir qualquiera dellos: mas despues q la carta fuese fecha e acabada con testigos, no se podrá ninguno dellos arrepentir, ni yr contra la vendida para desfazerla: e sin carta se podría fazer la vendida, quando el comprador, e el vendedor se auienen en el precio, e consienten ambos en ello: assi que el comprador, e el vendedor se pagan cada vno de la cosa, e del precio, no fazendo mencion de carta: ca estonces dezimos, que seria acabada la vendida que assi fixessen, maguer no diese señal ninguna el comprador al vendedor: porque serian ambos tenidos de cumplir el pleyto que assi ouiessem puesto.* Ecce igitur legem in tota sua contextura approbantem hanc secundam partem, quando quidem solum requirit, quod fiat mentio scripturae fiendae de illo contractu, hoc est, quando emptor dicit simpliciter, se velle de illo contractu scripturam confici, quoad hoc, vt ante celebrationem ipsius possit quilibet eorum poenitere: absque eo quod sit necessarium addere, & quod aliter contractus non valeat, vel aliter de hoc constare, quia in dubio mentione facta scripturae in ipso contractu vel ante, hoc praesumuntur voluisse partes: & ita merito Greg. Lop. ibidem glos. 1. in principio dicit, quod lex illa approbat opinionem hanc secundam Azonis, & sequacium, & postea in discursu eiusdem gloss. inquit: Tene ergo menti istam. l. & nota eam in pract. & addit, quod ista opinio, quam eligit lex illa, est verior in puncto rationis, ex dicto Pauli de Cast. vbi 3. Idem Greg. Lop. gl. in sequenti, ibi, Sed quicquid sit de iure communi, opinio Azonis posita in dict. l. contra-

ctus, approbatur hic, idem probat.

13 † Limitanda tamen est praed. l. partitæ & opinio communis Azonis praefata, quando ex aliquibus coniecturis constaret de intentione partium, nempe quod noluerint per hoc in scriptis contrahere; sed voluerunt tantum scripturam ad probationem, secund. Francif. de Ape. consil. 159. incip. longa est disputatio; secundo dubio, & Decium dict. consil. 340. quos refert, & sequitur Gregor. Lop. in dict. glos. 1. in fine, ibi. limitarem tamen: & in glos. sequenti. verbo, *carta fecha*, dicens: Intellige quando ad substantiam contractus hoc fuit volitum: secus si ad illius probationem: quod etiam sequitur Didac. Perez vbi supr. & hanc limitationem semper * in praxi probavi, & secundum eam consului.

14 † Similiter inquit Boer. decif. 183. n. 8. quod quando res venditur ad mensuram, antequam mensuretur, contractus est imperfectus, ex tex. in. l. quod saepe. §. in his. ff. de contrah. empt. quem sequitur Did. Perez vbi supr. ac proinde videtur, quod interim ante mensuram liceat partibus poenitere. Sed contra hoc videtur tex. clarus de iure nostro regio in. l. 24. tit. 5. part. 5. vbi periculum contingens in rebus venditis ad mensuram, vel pondus, vel gustum, ante quam metiantur, ponderentur, vel gustentur, pertinet ad venditorem, nisi per emptorem steterit, quominus metiantur, vel appendantur: augmentum autem, vel diminutio pretij eiusdem rei cedat ad emptorem, & ita Greg. Lop. ibi glos. fin. dicit, eam. l. esse valde singularem in hoc, & quod eam habuit de facto in causa ardua, & non ita bene reperitur expressum de iure communi: licet Paulus de Cast. in. l. sicut. C. de action. empti, per illam, l. hoc idem dicat, quod in. d. l. 24. in fine habetur, nempe quod licet venditio vini, vel frumenti fiat ad mensuram, & mensuratio adhuc non sit facta, licet ante mensurationem periculum non pertineat ad

emptorem; quia quo ad hoc venditio non dicitur perfecta: tamen quoad augmentum, vel diminutionem pretij, censetur perfecta, & sic si pretium postea diminuat, nihilominus emptor tenetur solvere pretium conuentum, & si augeatur, non tenetur plus soluere quam conuenit, & augmentum sit lucro emptoris, sed quod non hoc ita probatur in dict. l. sicut. quoadmodum in dict. l. 24. & quod idem tenenda est multum menti dict. l. 24. ergo iuxta eam & verba Gregor. Lop. supra relata, partes interim poenitere non possunt, quia si possent, venditor, si pretium postea aueretur, nollet venditioni stare, nec emptor ex diuerso emptioni si minueretur: ergo hoc arteto, videtur quod venditio praedicta ad pondus, mensuram vel ad gustum, ante ponderationem, mensuram vel gustum sit perfecta ac proinde quod partes poenitere non possint. Quid dicendum?

15 † Vera resolutio est in hoc, nempe quod ad translationem dominij, & quoad periculum & commodum non solum in rebus mobilibus non dicitur perfecta venditio ante mensuram vel pondus, quod videtur ad mensuram vel pondus fuit facta, vt in dicta. l. quod saepe. §. in his. ff. de contrahen. empt. & in. l. 2. C. de peric. & commod. rei vendit. cum similibus, & in. d. l. 24. tit. 5. part. 5. sed etiam in rebus immobilibus ad mensuram venditis idem pariter est dicendum, secundum Bartol. per text. ibi in. l. si in venditione. §. 1. & ibi Doctores. ff. de peric. & comm. rei vendit. Boer. vbi supra: est * communis opinio, vt plures referens testatur D. Couarr. in pract. quæstionibus cap. 3. nu. 6. & 7. & 10. Sed quoad effectum vt non sit licita poenitentia, etiam ante mensuram venditio est perfecta, vt notauit Paul. de Castro in. l. 2. ad fin. C. quand. liceat ab emptione disced. & sequitur Paris. latè id probans consil. 95. nu. 9. lib. 1. Necnon & D. Couarr. vbi sup. in versi. tametsi. Itaq;

quod prius adduximus ex Boerio in verfic. similiter, nempe quod ante mensuram venditio est imperfecta, quando res venditur ad mensuram, procedit & verum est indubiè, quo ad translationem dominij, & quoad periculum & commodum, vt probatur expressè in praedictis iuribus, & in dict. l. Regia partitæ: at verò quoad hoc vt non sit licita poenitentia, statim celebrata venditione, etiam ante mensurationem ipsa venditio est perfecta, sicut est illa quae sub conditione celebrata fuit etiam ante adimplementum conditionis, vt in. l. necessario. §. si ita res. ff. de peric. & commod. rei vendit. & ibi glos. sequitur alios referens Tiraquel. de retract. lignag. §. 1. glos. 10. num. 43. diximus lib. 2. pract. quæstionum. quæst. 153. nu. 2. & meminit Couarr. vbi sup. Et hoc modo distingui & declarari debent iura praefata; necnon & d. l. 24. tit. 5. part. 5. atq; intelligi praesens materia. Dummodo animaduertamus priorem partem praefatae resolutionis de translatione dominij & periculo rei ad mensuram venditæ, tunc demum obtinere quando ante mensuram traditio facta non est.

16 † Ea enim facta etiam ante mensuram periculum & commodum est emptoris, per tex. singul. in. d. l. 2. C. de peric. & commod. rei vendit. & ibi expressè notat Angel. & Paul. de Cast. & Corneus consil. 50. lib. 1. col. 5. & Dec. consil. 179. quorum opinio admodum utilis est & insignis, & menti multum commendanda in praxi (tametsi Curt. Iun. in. d. l. quod saepe. §. in his ad fin. contra eam notet & inducat text. in. d. l. 2. atque teneat) secund. Couarr. vbi sup. d. num. 6. vers. quæ quidem conclusio: † vbi eam limitat, vt non procedat in traditione facta, nempe ea, quæ sit per constitutum, vt docet eleganter Paris. vbi 3. col. 3. & seq. sed & alia plura in praxi satis utilia circa venditionem rei factæ ad mensuram tradit ipse Couarr. dict. c. 3. per totum, quem omnino legito vbi opus fuerit: praesens enim quæstio ulteriore digressum non patitur.

Cum

Cum ergo (& nunc ad rem, & quæstionē nostram principalem redimus) ubi conuenit inter partes, quod scriptura de contractu venditionis fiat, ante quam ipsa cōficiatur, contractus sit omnino imperfectus, ita quod partes possint interim pœnitere, atque ab eo iure permittente, rescilire, ut prædiximus, præ maximè attempta dict. l. 6. tit. 5. par. 6. iam benè inde deduci videtur, quod si res vendita sit patrimonio, nouem dies, qui à iure nostro regio dantur consanguineis ad retrahendum, non incipiant tunc currere à tempore primæ conuentionis, sed demum à die confectæ scripturæ; tunc siquidem perficitur contractus & irreuocabilis fit: & ita in terminis tenet Anton. Gom. in 2. tom. var. res. cap. 2. de empt. & vendit. num. 17. in vers. 4. infertur, ubi nos remittit ad materiam retractus, quā posuit in legibus Taur. & inquit, quod in specie tenet & declarat Paul. de Cast. in d. l. cōtractus. n. 9. & in d. l. cū res. n. 4. C. de probat. & in l. qui bis. n. 2. ff. de verb. obl. Hęc ille.

His tamen non obstantibus, contraria sententia in specie nostræ quæstionis retractus mihi verior, & tenenda in iudicādo & cōsulendo videtur: imò quod in venditione rei de patrimonio, o de abolengo celebrata, eo actō, ut scriptura de eo celebratur (nisi aliud adiectū sit, nempe quod aliter venditio esset nulla, vel contractus non valeret) nouē dies prædicti incipiāt currere à tempore huius conuentionis, & venditionis, non verò à tempore celebratæ scripturæ. Primò quia prædicti nouem dies cōputantur, & incipiunt currere à tempore venditionis, non verò à tempore scripturæ eius, ut patet ex litera, & cōtextura legū huius regni de hoc loquentium, quæ sunt positæ in hoc tit. 11. lib. 5. nou. Coll. Reg. Nec distinguitur in eis, an cōuentū sit de scriptura cōficienda, necne: sed indistinctè cauetur, quod currant præd. nouem dies à tempore venditionis: ergo sum leges Regiæ nō distinguant in hoc,

& ius retractus sit odiosum; quia contra ius cōmune, & idè currit cōtra minores, absentes, & ignorantes, ut in l. 8. hoc tit. 11. lib. 5. nou. Coll. Reg. consequitur ut nec nos distinguere debeamus, argum. l. de pretio. cū simil. ff. de Publ. in rem act.

Secundò, quia etsi verior esset, atque in praxi tenenda secūda cōmunis illa opinio sup. relata, quæ habet, ut stante præd. cōuentione ante cōfectionem scripturæ possit quælibet pars licitè pœnitere, & à cōtractu rescilire, tam ratione Paul. de Cast. de qua s. quā ex d. l. regia. 6. tit. 5. par. 5. quod nunc nō fatemur, sed dicemus infra in respōsione ad fundamenta partis cōtrariæ: adhuc etiam ea opinione retenta, nobis in specie nostræ quæstionis obesse nihil videtur: quia licet verum esset, partes interim ante cōfectionem instrumenti posse pœnitere: nihilominus hoc non concludit, nullam esse venditionē, sed potius validā, quamuis reuocabile ad nutū partium, ut patet ex d. l. contractus, & d. l. 6. tit. 5. par. 6. & ex verbis & mente omnium doctorum in hac materia propriè loquentiū. Cum ergo interim quod scriptura non conficitur, adhuc venditio valida sit, quāuis reuocabilis ad nutū, cōsequitur, ut ex tunc retractus cōpetere incipiat, & in ea specie verificetur dispositio legum huius regni concedentium consanguineis retractum rei immobilis patrimonialis, vel auitę venditæ. Neque quod partes interim pœnitere possint, ad reatinet, sed tantū operabitur, quod pœnitentia intercedente, retractus cesset. Verū si ipsa non superueniat, retractus ulterius procedet, & locum habebit: quod si sint lapsi dicti nouē dies à die venditionis, nec huiusmodi res à consanguineis retrahatur in termino, non poterit profectò retrahi post cōfectionē scripturæ, etiam infra nouē dies à cōfectione ipsius, quia leges nostræ hoc non permittunt, sed tantū infra nouem dies à tempore venditionis: qui igitur eo iure uti velit, obseruare

debet

debet ante omnia omnes eius qualitates & requisita, aliās non obtinebit iuxta. l. regias de hoc agētes. Nec cōtra hoc obstat ratio Paul. Cast. in d. l. cōtractus, nu. 9. & in d. l. cum res nu. 4. s. relata. Quāuis enim notarius nō possit apponere diem in instrumento conuentionis, sed rogationis: non tamen ex hoc concluditur venditionem non esse celebratam prius sine notario, eo actō, ut conficeretur de ea scriptura, prius reuera fuit celebrata, & conuentū. Quod euidentius patet, quia si integra, ac omnimoda expressio veritatis in hac scriptura à partib⁹ fieret, deberent profectò dicere, *Que por quanto en tantos dias de tal mes, y de tal año se concertaron de hazer, y hizieron entre si venta de tal cosa, por tal precio, y con tales condiciones, y quisieron, y se concertaron, que se hiziese escritura della, portanto que agora en cumplimientto dello la hazen en esta forma, &c.* Itaque primò cōsiderandum est, quod etsi notarius diem rogationis ponat in instrumento, non tamen tollit, nec tollere aut mutare, vel alterare potest substantiam, & veritatem præcedentis contractus, eiusque verū diem iuxta conuentionē præcedentē, tamen si eum, nec eā exprimere necessariū sit. Secundò quod confectio scripturæ prædictę non est nouus cōtractus, sed exequutio, & perfectio prioris: ergo ad eius tempus referenda est. Nec illa cōiectura Pauli quod ex conuentione præcedenti, nempe quod fiat scriptura, videantur partes tacitè substantiam contractus suspendere in tempus rogationis, & quod prior contractus non sit perfectus, sed fuisse quoddā ratiociniū de futuro contractu, tollit cōuentionem præcedentē, sed tantū imperfectā, vel reuocabilem eam reddit, quousque scriptura celebretur; nihilominus tñ cōuentionio, hoc est, emptio, & venditio contrahitur simulatque de pretio conuenitur, ut §. 1. in fin. de empr. & vend. cum simil. Ius igitur retractus nō respicit perfectionē venditionis omnimodā, sed ipsam venditionē,

an sit facta, necne, ut ex præcedentibus probatur. Pro quo est etiā bonus textus in l. alienatum in princ. ff. verb. sign. ubi ita scribitur: Alienatū nō propriè dicitur, quod adhuc in dominio veditoris manet: veditū tñ certè dicitur. Tertio eadē nostra sententia cōprobarur ex latè tradis, & probatis à nobis, lib. 2. pract. q. 9. num. 1. ubi resoluius ex pluribus rationibus; huic nostro casui cōuenientibus, nouem dies retractus à tempore venditionis, non verò à tempore traditionis, reat incipere currere: & tandem in vers. ex quibus, affirmauimus ex eisdem, non bene nos sentire de præd. opinione contraria Anton. Gom. cuius meminimus supra in prima opinione super hac quæstione. Quinimò, etsi leges nostri regni non exprimerent, à die venditionis incipere currere dictos nouem dies ad retrahendum concessos, sed simpliciter prestitisset terminū ad retrahendū, adhuc inciperet currere is terminus ex die venditionis factæ, per l. sciendū. §. vlt. cū l. seqq. & l. quod si nolit. §. pena. ff. de edil. edict. Nam cum lex disponit de tempore respectu actus, incipit tempus currere à die illius actus, nisi alia specialis ratio aliud suadeat. l. ait lex. ff. ad l. Aquil. l. annus. ff. de calūni. & l. mariti. §. sex mensiū. ff. de adulter. l. 1. §. dies. ff. de lib. agnosc. & l. qui duos. §. vlt. ff. de manum. test. ut de hoc nūcupatim interrogatus respondit Signor. conf. 81. in q. vertete inter Nigrū. col. 2. in vers. his sic positis: Ideò, inquit, nec curandum est de tempore instrumenti, nec de tempore traditionis, per tex. in d. l. alienatū: quē refert & sequitur Tira. de retractu lignag. §. 36. gl. 2. num. 42. vers. 14. quæro, & in princip. paginæ sequē. & prius. §. 1. gl. 10. nu. 111. quamuis in hoc vltimo loco illud de tempore instrumenti non referat, sed tantū in d. §. 36. gl. 2. nu. 42. & sic expressè tenet ibi Tiraq. cum Signoro. quē refert, nostrā hac de re sententiam, nempe quod tempus ad retrahendū concessum incipiat currere à tem-

à tempore venditionis, non verò à tempore instrumenti: sicq; habemus non solum fundamentum contra opinionem Anthonij Gom. sed etiam duos graues auctiores quibus accedimus.

Quartò & deniq; quia Anton. Gom. in sua opinione se remittit ad materiã retractus, quam posuit super. ll. Taur. vbi hunc articulum non terigit, & Paul. de Castro, quem citat, non agit de hac nostra specie, sed de ea, quam prædiximus, cuius doctrinam iam exclusimus, eidem respondentes ne obesset huic nostræ diuersæ. Nèq; obstat q; dict. lib. 2. pract. quæst. 133. per totam resolverimus, q; in contractibus conditionalibus nouem dies retractus non incipiunt currere à tempore contractus, sed purificatæ conditionis, quia in contractibus conditionalibus alia ratio militat, quæ in nostro casu non conuenit, nempe quòd in eis non interueniat purus consensus, sed conditionalis, vnde interim pendente conditione venditio puradici non potest, quousque ipsa conditio verificetur, & sic deficit perfectio consensus & voluntatis: conditio enim nihil ponit in esse: at verò in nostra specie, consensus verus purus & de presenti fuit, tamen ex mentione scripturæ fiendæ, interim sibi partes reseruasse vili fuerint ius & facultatem reuocandi consensus, hoc est pœnitendi: de quo non est curandum si non pœnituerint, quia præd. facultate vili non sunt, sed scripturam confecerint: sed si pœnituerint prioris voluntatis, non est opus quærere de retractu quandoquidem & ipse cessabit, sicut & venditio præcedens.

Non obstat etiam communis secunda sententia supra adducta, quam diximus probari in. l. 6. tit. 5. part. 5. quæ habet q; in dubio velle videantur partes q; contractatur in scriptis, cum volunt & agunt q; scriptura de contractu fiat, etiam si non superaddant, & aliter contractus celebratus sit nullus, adeò vt ante confessionem

scripturæ pœnitere possint. † Quoniam primo respondemus, sententiam illam et si * communem & dict. l. 6. approbatam, non videri esse certam nec in dubiam, tum iure communi attentò, tum etiam & iure nostro Regio nouiori, quia Ioan. glossator antiquus & Accurs. in dict. §. 1. instit. de empt. & vendit. contrarium prorsus probarunt, imò quòd in præd. specie contractus sit perfectus, & nullus ex contrahentibus possit ab illo discedere, licet in ipso contractu conuenierit quòd fiat scriptura, nisi adiiciatur quòd aliàs non valeat contractus: & eam sequitur Iacob Butric. in. l. fin. C. si cert. pet. & in. d. l. contractus, vbi etiam Cynus, & ibidem Salic. & Angel. eam dicens communem in princ. instit. de empr. & vend. & Barb. in rubric. de empr. & vendit. nu. 8. est q; * communis & receptor, vt supra diximus alios idem testantes referendo. Hæc etiam plures citans contra Paul. Castrenf. & sequaces non solum communem, sed & verissimam iudicat Antonin. thesaur. decis. Pedem. 197. num. 4. cum sequentibus, præcipue num. 7. * vbi q; cum hac opinione transiit Senatus, & num. 8. ampliat à fortiori, vbi non obstante mentione facta q; rogetur notarius de illo contractu, processum fuit ad traditionem rei, & sic ad vltiora, & quòd ita censuit Senatus. Vltra quos eandem dicit veriolem & * receptor (quicquid dixerit Didac. Perez vbi sup.) Ioan. Matienç. in. l. 2. tit. 16. glos. 7. nu. 3. quia qualitas hæc scripturæ non mutat substantiam emptionis, quæ nullã exigebat scripturam ad sui perfectionem, sed solo consensu perficiebatur, vt in. l. 1. & 2. ff. de contrah. empt. & in. §. 1. instit. de empr. & vend. & tandem nu. 4. inquit hoc maximè verum esse iuxta ius nostrum Regium (hoc est. d. l. 2.) vili enim fuerunt venditor & emptor sese obligare, ille ad rem tradendã, hic verò ad pretij solutionem, & vterq; ad scripturam conficiendam: quare venditor tradere cogetur, emptor

emptor autè pretium soluere, & quilibet eorū scripturam conficere. Et nil mirū, cum in contractibus innominatis, de quorū natura est, vt ante implementū alterius alter possit pœnitere, vt in. l. naturalis. ff. de prescrip. verb. l. ex placito cū materia. C. de rer. permut. hodie per præd. l. 2. incip. *Pœnitendo q; alguno se quis obligar*, pœnitentia locus nō sit: sed ad petitionem vnius alter possit cogi ad implementū, licet pœnitentia ductus alter contractū reuocarit, vt ibi inquit Matienç. & plenius nos cum alijs pbauimus in nostro tractatu de iur. confir. 1. p. cap. 35. nu. 1. & post nos idem Matienç. in. d. l. 2. tit. 16. lib. 5. glo. 2. nu. 2. cum seqq. & ibi nouissimè D. Azeu. n. 13. dicēs * receptorē cū Matienç. † Quare in hoc de pœnitentia, an liceat necne in præd. q. quādo partes contractū celebrarūt purè, hoc adiecto q; scriptura inde esset celebranda, hanc vitimam partem resolutione probò ratione præd. deducta ex. d. l. 2. dūmodò costet ex modo contrahendi perfectam omninò fuisse venditionem, tamen si scripturam de ea esse conficiendam partes conuenierint: quod voluit ead. l. 2. dum dicit: *Pœnitendo q; alguno se quis obligar*: quod in effectu cōcurrit cum limitatione, quæ supra tenuimus ad opinionem contrariã. Quæ limitatio ex hoc fortificatur, & cōprobatur, & opin. noua Matienç. præd. hoc modo restringi, atq; intelligi debet ad hoc vt iure pcedat: aliàs enim non pcederet. Si verò ex modo contrahendi colligeretur, expressè dicendo, q; aliter contractus nō valeret: vel ex coniecturis cōijci posset, arbitrio tamē boni viri, partes omninò nō habuisse pro absoluto contractū ante confessionem scripturæ; tunc quidem liceret pœnitere, & procederet secunda illa * comunis opinio contraria, atq; præfata. l. 6. tit. 5. p. 5. quia deficit decisio. d. l. 2. eiusq; ratio ibi: *Pœnitendo que alguno se quis obligar*: non enim apparet se velle obligare, nisi scriptura confecta. Nec hoc casu sufficere existimo solam mentionem, vel simplicem vo-

luntatem partium de scriptura conficienda; si de animo se obligandi constat, vt prædiximus, nisi ex conditionibus contractus, & præterea alias appareat partes nō habuisse pro absoluto contractū, nec se velle præcisè obligare, nisi demum confecta scriptura: vt si in contractū, de quo agitur, essent plura pacta & capitula, de quibus difficile inter partes conueniri posset, nisi facta scriptura, vt in conuentione pacis, & similibus: ita cū alijs Thesaur. vbi s. n. 9. & ita resoluo hæc difficilem & quotidianam quæst. Quæ etiã resolutionem nouissimè voluit D. Azeued. in. d. l. 2. num. 29. post hæc scripta visus, addens similiter nihil ex. d. l. 2. innouari in hoc in contractibus, in quibus de iure p forma & substantia eorū requiritur scriptura; in illis em̄ necessariò requiritur scriptura, aliàs non valebunt, vt in terminis probat Thesaur. vbi supra. d. nu. 7.

Secundò respōdeo ad præd. l. Partitæ, & * communem opinionem in ea pbatam, pcedere quoad pœnitentiam, non verò quoad valorem contractus, & ius retrahendi rē sic venditã: cum etsi pœnitere possint partes in præd. specie, anteq; script. fiat, nihilominus tñ interim valida est venditio, & ius retrahendi competit à die eius venditionis; cessaturū si venditio reuocetur per pœnitentiã; duraturū tamen si nō reuocetur, sed script. conficiatur: sicq; ius retrahendi hoc in casu depēdet à duratione venditionis. Et cum his nostra. q. remanet satis expedita.

QVÆST. XCV.

SVMARIA.

- 1 L. 1. tit. 16. lib. 5. nou. Coll. Reg. an loquatur in pluribus reis debendi principaliter obligatis, vel in pluribus fideiussoribus, vel habeat locum in vtriusq; ? per totam quæstionem.
- 3 Pluribus reis debendi in solidum obligatis, tenetur vnusquisq; pro virili, si omnes sunt presentes, & soluendo, attento iure communi nono Authenticorum.

Quæst. XCV.

In l. 1. tit. 16. lib. 5. nou. Collect. Reg.

L. 1. tit. lib. 5. nou. Collect. Reg.
an loquatur in pluribus reis debendi principaliter obligatis, vel in pluribus fideiussoribus, vel an habeat locum in vtrisque.



Væro. Hac lege cauetur: *Que si dos personas se obligaren simplemente, por contrato, o en otra manera alguna, que por el mismo hecho, se entiendan obligadas cada vno por la mitad: salvo si en el tal contrato se dixere que cada vno sea obligado in solidum, o entre si en otra manera fuere conuenido, e yguulado: y esto no embargante qualesquier leyes del derecho comun, que contra esto hablan, &c.*

† An hæc lex loquatur in pluribus reis debendi principaliter obligatis, vel in pluribus fideiussoribus, vel habeat locum in vtrisque? Et quoad primum, Greg. quidem Lopez in l. 8. in glossa. *Cada vno dellos.* statim post principium. tit. 1. p. 5. inquit, necessariò esse intelligendam in his, qui se obligant accessorie, vt fideiussores: nam de obligantibus se vt principales, non oportebat iuri communi derogare, prout derogatur per nostram legem, cum idem esset de iure communi, vt in l. reos. §. cum in tabulis. ff. de duobus reis. & in l. 2. eodem tit. quem intellectum expressè sequitur, & probat in præsentem Matienç. glos. 1. quæ nihil aliud continet: idemq; voluerunt (dum nostram legem ad materiam fideiussorum allegant) Villalob. in sua antinom. iur. ciuil. & regij, litera F. nu. 14. & Olanus in sua concord. iur. ead. litera F. nu. 35.

† Nihilominus tamen contrariū existimauimus in nostro tractatu de iura-

mento confirmatorio. 1. p. cap. 3. nu. 10. imò quòd nostra lex loquatur (vt ex eius litera patet) in duobus reis debendi simul obligatis in solidum: non verò in reo principali, & fideiussore: nunc quoq; idè probo. Neq; obstat præd. fundamentū, quia illud procontrarium Grego. Lopez: cedit de iure communi antiquo: secus de iure communi nouo authenticorum in specie proximè dicenda, per authen. hoc ita. C. de duobus reis. & l. 10. tit. 12. p. 5.

† Vbi cauetur, quòd etiam si duo, aut plures rei debendi se in solidū obligent, tenetur tamen vnusquisq; pro virili, si omnes sunt præsentis & soluendo: per quæ iurata tenet expressè Anto. Gom. in. 2. tom. variar. resol. cap. 12. de duobus reis. nu. 2. verò hodie tamen. & quamuis dict. l. 10. sit constituta sub titulo de fideiuss. loquitur tamen aperte in duobus reis debendi principaliter obligatis, vt ex ea patet: sicq; ipsam intelligit in proprio loco idem Gregor. Lopez in gloss. 2. & iterum in glossa. *Entrasse fiador è deudor.* & in dict. l. 8. in gloss. *Toda la deuda.* in fine. Rectè igitur secundum hoc nostra lex prima loquens in duobus reis debendi principaliter obligatis dixit: *No embargante qualesquier leyes del derecho comun que contra esto hablan,* cum habeamus contrarium expressè decisum de iure communi nouiori, quo corrigitur antiquius, nempe in duobus reis debendi principaliter obligatis in solidum, vt nihilominus pro virili vnusquisque teneatur, si omnes sunt præsentis & soluendo, vt vidimus. Necessarium igitur est vt nostra hæc lex Regia correctoria sit iuris communis in duobus reis principaliter in solidum obligatis, vt defendimus: & hæc est vera & propria mens nostræ legis: quem intellectum nos sequutus probauit D. Azeued. in præsentem nu. 1. & 4.

† Superest vt videamus, an etiam lex nostra loquatur in fideiussoribus, vel saltem in eis quoque procedat? Et quòd in eis

QVÆST. XCVI.

SVMMARIA.

eis quoq; loquatur tenet authores prioris partis præcitati, necnon & Azeued. vbi supra. Ego verò in his non loqui tenui vbi supra, & nunc quoque idem probo eisdem rationibus: & quia in pluribus fideiussoribus in solidum obligatis, inquit Gregor. Lopez in dict. l. 8. in gloss. *Toda la deuda,* videtur quòd attenda. d. l. 8. quilibet teneatur ad totū debitum: ergo si nostra lex in duobus fideiussoribus loqueretur, non diceret: *Sin embargo de qualesquier leyes,* &c. cum imò potius idè attenda dict. l. 8. Partitæ, esset dicendum, secundum eundem Greg. Lop. ibidem, vt diximus. Sed nihilominus quamuis in prædictis fideiussoribus in solidum obligatis non loquatur nostra lex proprie & verè: adhuc in eisdem eius dispositio locum habebit: tum quia in eis eadem ratio militat, quæ in duobus reis principaliter in solidum obligatis: tum etiam, quia attenda dict. l. Partitæ, idem dicendum videtur. Accedit etiam, quòd iure nostro Regio attenda, quomodo cunque constet, quem velle se obligare, obligatus remanet, vt in l. 2. infra hoc eodem tit. 16. Nec contrarium in hoc nos tenuimus dict. num. 10. nempe nostram legem non procedere in fideiussoribus, ne totam materiam fideiussorum corrigamus, prout existimauit nos tenuisse illic Azeued. in præsentem, dict. num. 4. dicens sibi mecum sic aliquando visum fuisse: sed tantum asseruimus nostram hanc legem loqui in duobus reis debendi simul obligatis in solidum, non verò in reo principali, & fideiussore. Diuersum autem est, non loqui, & non procedit: vtrumq; enim hoc se compatitur, nempe legem nostram non loqui in fideiussoribus, hoc est, litera in eis non loquitur, & nihilominus in eis procedit ipsius decisio, secundum eius rationem, quæ militat in vtrisque: Et ita est clarè, & dilucidè intelligenda hæc materia, ne confundamus terminos loquendi.

- 1 Testator an in vita sua possit conueniri ex confessione sua de debito, emissa in testamento in fauorem tertij, ante reuocationem, vel etiam post? & per totam quæst. resoluitur nu. 4.
- 2 Contractus celebratus in testamento, irrenocabilis est, licet testamentum irritum sit.
- 3 Confessio in testamento facta in fauorem tertij de debito, non probat debitum in dubio, nec testator in vita poterit ex ea solum conueniri, quia habet vim tantum simplicis legatis nisi adsint alie coniectura, vt in nu. 7. vel sit facta in modum contractus, vel sit iurata, vt in nu. 11.
- 5 Confessio patris iurata de debito in præiudiciū legitime debite filio, an & quando valeat?
- 6 Donatio absenti facta, etiam iurata, reuocari potest ante acceptationem donatarij.
- 8 Probationes sunt arbitrarie.
- 9 In ciuilibus plura iudicia, & præsumptiones inducunt probationem.
- 10 Confessio simpliciter facta in testamento de debito, non est contractus, nec quasi contractus, nisi quando pars est præsens & acceptans: vel si ex modo confitendi colligatur, testatorem voluisse contrahere, quia tunc valebit in vim contractus & confessionis inter viuos.

Quæst. XCVI.

In. l. 2. tit. 16. lib. 5. nou. Coll. Reg.

Testator an in vita sua possit conueniri ex confessione de debito, emissa in testamēto in fauorem tertij, ante reuocationem, uel etiam post?



Vero, an attenda hac nostra lege Regia, qua cauetur, *Que en qualquiera manera que parezca que vno se quisó obligar a otro, que de obligado, pareciendo que se quisó obligar por contrato, o en otra manera, &c.*

* hodie testator possit in vita conueniri ex confessione sua de debito, emissa in testamēto in fauorem tertij, ante reuocationem, uel etiam post? Et in hoc Petr. Rebuff. in. 1. tom. ad constitutiones Gallicas, in tract. de chirog. & sched. recog. art. 2. nu. 45. tenet, qd si quis confiteatur in testamento, se debere centū, & postea reuocet testamentum, centum poterunt peti: quia dicitur quidā quasi contractus, qui non reuocatur sublato testamēto, ut in. l. hæredes palam. §. fin. ff. de testamen. Neq; obstat (inquit ipse) qd deambulatoria est defuncti uolūtas usq; ad mortem. l. 3. §. fin. & l. sequens. ff. de adimend. leg. quia hoc loquitur, & procedit in legatis, & in alijs mortis causa donationibus, secundū Petr. & Alex. in. l. generaliter. in fin. C. eodem. (uoluit allegare. C. de non num. pecun.) nisi probaret se confessum animo donandi, & legandi, quia tūc sicut principale reuocatur, id est, testamētū, sic & legatum, ut in. l. cum principalis. ff. de regul. iur. uel nisi probet se errasse, existimans uerum esse, & tunc per literas Regias audietur: ita Rebuff. ubi supra.

Et coadiuuari uidetur hodie non modicum hæc opinio Rebuff. ex nostra hac l. Regia, in uerbis s. relatis, præcipue ibi:

O en otra manera: quia cum prius dixisset *Por contrato*, statim addit: *O en otra manera*: ergo uoluit cōprehendere nostrum casum, hoc est, quando quis in testamento fatetur debitū. Nec reuocatio testamēti postea facta quidquā releuare uidetur, cum sit in præiudicium tertij, cui iam ius quæsitum fuerat ex cōfessione prædicta per uiam quasi contractus. † Quamuis enim testamentū irritum sit, contractus tamē in eo celebratus irreuocabilis est, ut cum alijs resoluiamus in rep. l. nemo potest. nu. 262. ff. de legat. 1.

† Sed in cōtrarium facit, quia confessio in testamēto facta in fauorem tertij de debito, nō probat debitum in dubio, nec testator in vita poterit ex ea solum conueniri, quia habet uim tantum simplicis legati, ut in. l. Lucius. §. quisquis. ff. de legat. 2. Bart. in. l. cum quis decedens. §. codicillis. ff. de leg. 3. Stephanus Aufr. in addit. ad decif. Capellæ Tolosanæ. 217. in fin. Alexand. consil. 153. nu. 18. vol. 2. idem Alex. consil. 45. nu. 4. & 5. vol. 1. ubi limitant, si adsit iuramentum: & hæc est uera & * communis resolutio, ut constat ex præd. authoribus: idq; affirmat Auendaño in. 2. p. cap. 29. præ. num. 10. & nos quoque asseruimus, ex eisdem in nostro tract. de iuram. confir. 2. p. c. 6. nu. 5. Ant. Gom. in. 1. tom. var. resol. c. de legatis. nu. 81.

† Ideò uera resolutio in nostra. q. principali est, quod confessio præd. testatoris sola nō probat debitum, ideòq; reuocari ab eodē testatore potest, nec ex ea sola etiam non reuocata conueniri potest, si postea conualuerit: nisi ex modo confitendi colligatur, qd testator uoluerit contrahere, animumq; habere se inter uiuos obligandi, parq; in cuius fauorem confessus est, sit præsens & consentiens, prout in dubio præsumitur præsens tacite id consentire: uel etiam postea ante reuocationē acceptauerit, uel iurata fuerit: tunc enim præd. cōfessio præiudicat testatori,

testatori; aded vñ postea reuocari non possit, ut constat ex Bart. in dict. §. codicillis. uerf. prædicta uerò: num. 5. & iure Regio probat nostra lex ibi: *En qualquiera manera que parezca que vno se quisó obligar a otro, & ibi: Pareciendo que se quisó obligar por contrato, o en otra manera:* hic namque alius modus potest intelligi, & verificari in testamēto, sequuta acceptance partis, quia tunc quasi contrahitur uerè, non uerò ex sola confessione in testamento facta: non enim tunc est contractus, nec quasi contractus, si altera pars non sit præsens, uel acceptans; sed tantum uoluntatis deambulatoria usque ad mortem, ut in iuribus præcitaris, & in cap. cum Marthæ. de celebrat. Miss. cum simil. & l. nostra, dum dicit: *O en otra manera*, intelligitur, simili scilicet præcedenti, nempe *Por contrato*, hoc est, uel quasi contracto: dictio namque, *Otra*, Latine alia, est repetitiua similium, ut sæpissimè in nostris scriptis cum communi & uulgari sententiâ docuimus. Præterea hoc idem probatur ex uerbis eiusdem legis postea sequentibus, ibi: *O que fue el contrato, o obligacion entre absentes:* expendo namq; uerba illa: *Contrato, o obligacion*, quasi lex nostra se ipsam exponat, ac glosset, nempe ut quod in principio dixerat: *Por algun contrato, o en otra manera*, intelligatur, *Por contrato, o obligacion*: sed contractus, uel obligatio ex solo testamento, nisi adsit partis præsentia, uel sequatur eius acceptatio, non inducitur, nec ex sola confessione in testamento facta debitum probatur, ut habet * communis opinio supra adducta: ergo habemus intentum. Hanc nostram sententiam & resolutionem in terminis tenet, atque probat Auendaño. ubi supra nu. 11. quam & nos probauimus in dict. 2. part. de iuramento confirmat. cap. 6. num. 5. reprobantes Rebuff. ubi supra, & citantes Tiraquel. de priuileg. caus. piæ. priuilegio. 117. tenentem hanc opinionem

aduersus priorē Rebuff. Sed & hanc nostram nouissimè sequitur cum Auendaño. D. Azeued. in præsent. nu. 16. quinos, nec Tiraq. aut Rebuff. citat. Itaq; hæc est uera & * communis resolutio, ut prædiximus, quod sola confessio debiti in testamēto facta in fauorem tertij, non probat debitum in dubio: nec ex ea poterit in vita conueniri testator, nisi facta sit per uiam contractus in præsentia partis, uel illam acceptantis, uel si ab eodē testatore fuerit iurata: quia tunc iuramentum præiudicat consentienti, nempe si iuret se illud deberet, præmaximè, si cum iuramento id soluere promittat, ut constat ex nobis ubi supra: & cum alijs probant Stephanus Aufrerius, & Auendaño. ubi supra num. 11. * addens nu. 12. id uerum esse, nisi in præiudicium tertij, nempe filij in legitima, si patris & filij persona talis sit, ut fraus præsumi debeat: uel si præiudicium esset in magna quantitate, puta ultra tertium & quintum inter liberos, & ultra quintum inter extraneos, ut nos quoq; resoluiamus in tractatu de iuramento confirm. 1. part. cap. 5. num. 21. & 22.

* Nec contra hoc de confessione iurata obstat, quod donatio absenti facta, possit reuocari ab eo, qui eam fecit ante acceptance donatarij; non solum quando non fuit iurata, ut sæpissimè cum alijs probauimus, iuxta * magis communem & receptam in praxi sententiā, in repet. cap. quamuis pactum. in princ. num. 53. de pact. in. 6. quam etiam nouissimè post nos probat in præsent. Doct. Azeued. num. 20. cum se qq. sed etiam si fuerit iurata, ut in secunda editione dict. cap. quamuis pactum. ubi supra num. 55. latè deduximus, facta Salmatiçæ hoc anno. 1591. & sequitur Azeued. hic nu. 25. hoc nāq; procedit in donatione gratuita, prout in ea omnes de hac re agentes loquuntur: nos autem in præsent. hac quæst. practica, de confessione debiti fa-

Et a testatore, cum iuramento in testamento, in quo aliud est, prout tenent præcitati authores, alijq; ab eo relati, & iure probant.

- 7 † Potest etiam alio casu præcedens nostra sententia negatiua contra priorem limitari, nempe si ultra confessionem testatoris simplicem de debito, antequam reuocetur ab eodem, adsint & probentur alia adminicula, & coniecturæ debiti alijs modis, licet ex se non sufficientibus omnino: his enim simul iunctis cum prædicta confessione testatoris non reuocata, si iudex iuste animum inducat ad credendum verè debitum esse, poterit contra testatorem pronunciare, licet viuum, dummodò in hoc arbitrio recti & cauti iudicis utatur, ne fortè capite porius motus, quam recta ratione decipiat.
- 8 † Probationes enim sunt arbitrariæ. l. 3. §. ideòq; ibi, Tu magis scire potes, quanta fides adhibenda sit testibus. ff. de testib. Paulus de Castro in l. admonendi. num. 39. ff. de iur. iurand. & Curt. Iun. ibi num. 35. & sequen. est * communis secundum Auendañ. respons. 31. num. 5. ad fin. sequitur plures allegans, & affirmans esse * receptam sententiam cum Pinel. Anton. de Padilla in Rubr. num. 17. C. de fideicom. sequitur alios referens Beccius conf. 52. nu. 85. D. Sarmient. lib. 1. select. interpret. cap. 1. nu. 12. vers. illud certum est, &c. latissimè Menoch. de arbitr. iud. lib. 2. centuria. 1. casu. 90. per totum, vbi plura adducit: & breuiter Mascardus de probat. 2. tom. conclus. 740. num. 6. Hinc est, vt licet ad plenam probationem requirantur duo testes deponentes de veritate facti, quam sensu corporeo perceperint. l. vbi numerus. ff. de testibus. l. testium. C. eod. tit. id non est ita intelligendum, quin per alias legitimas probationes, quæ per directum vel indirectum, possint animum iudicis mouere, probari possit, secundum Paul. de de Castro confil. 380. nu. 1. lib. 1. quem ad hoc re-

fert & sequitur Ioan. Vinc. confil. 15. nu. 6. vbi nu. 7. cum communi, quòd remittitur arbitrio iudicis quid plenè probandum sit: & propterea iudex ex diuersis præsumptionibus & coniecturis potest motum animi sui confirmare, ex illisque sententiam ferre, secundum Paul. vbi suprad. conf. 380. & Ioan. Vinc. d. conf. 15. nu. 8. & conf. 17. num. 54. Cum illa, quæ iudicem ad credulitatem inducit, dicatur plena probatio, vt cum communi probat Ioan. Vinc. dict. confil. 15. num. 9.

9 † Quinimò in ciuilibus plura indicia, & præsumptiones plenam inducunt probationem, vt resoluimus, * communem esse sententiam supra hoc lib. quæst. 17. num. 286.

10 Non obstant fundamenta Rebuffi pro sua opinione adducta: † quia confessio facta in testamento simpliciter de debito, non est contractus, nec quasi, nisi quando pars est præsens & acceptans: vel si ex modo confitendi colligatur, quòd testator voluit contrahere, quia tunc valebit in vim contractus, & confessionis inter viuos: ideò emissa hac confessione, & acceptatione sequuta, præiudicat testatori, vt prædiximus: si verò simplex confessio debiti in testamento fiat absque iuramento, etiam si debitum iubeatur solui, non habet vim contractus, nec quasi, sed simplicis legati, vt resoluimus in d. 2. p. de iuram. confir. d. c. 6. nu. 5. in fin. sic respondentes. Rebuffo vbi supra.

11 † Vltimò illud quod prædiximus supra. nu. 7. in hac specie simplicis confessionis debiti intelligendum est: nam si ipsa facta fuisset per modum contractus, ita vt ex animo testatoris cõstaret se statim obligare volentis, & à parte acceptaretur, antequam reuocaretur, vel fuerit iurata: tunc non erunt necessaria alia debiti adminicula, nec coniecturæ, vt patet ex præd. resolutione. Et ita est intelligenda præsens materia.

Quæst.

QVÆST. XCVII.

SVMMARIA.

- 1 Stipulatione, vel promissione facta Titio præsentis, aut Seio absentis, cui eorum actio queratur, an vtrique, vel neutri? Et num. 4. cum sequentibus: limitatur nu. 8.
- 2 Alteri per alterum de iure communi regulariter nõ acquiritur actio, nec obligatio.
- 3 Stipulatio in persona duorum alternatiue concepta, si euilibet eorum posset acquiri obligatio, non valeret ratione incertitudinis.
- 5 Dicitio alternatiua posita inter personas honoratas, tam in contractibus, quam in vltimis voluntatibus, resoluatur in coniunctam, & vtrique queritur ius, vt actio pro parte conuili.
- 6 Stipulatio serui alternatiue concepta Titio, aut Seio dominis suis, licet olim iure veteri tuitaretur propter incertitudinem, iure tamen nouiori valet, & debitum diuiditur equaliter inter dominos.
- 7 Alteri per alterum hodie iure Regio attento, queritur actio & obligatio.
- 9 Stipulatio in fauorem stipulantis, & tertij extranei, valet in persona stipulantis pro medietate, & in persona tertij extranei est inutilis, iure communi attento: iure tamen Regio, valet in vtriusque persona, & quilibet poterit agere pro medietate illum tangente.

Quæst. XCVII.

In eadem. l. 2. tit. 16. lib. 5.

Stipulatione, vel promissione facta Titio præsentis, aut Seio absentis, cui eorum actio queratur, an vtrique, vel neutri?



† Væro etiam, quid erit dicendum, quando quis, attento iure communi, mediante stipulatione, hodie verò attenta hac nostra lege Regia, absque stipulatione promittat pecuniam, aliamve rem alternatiue Titio præsentis, aut Seio absentis, cui eorum actio queratur, vel an vtrique, vel neutri? Et in primis videtur dicendum, quòd illi Titio præsentis tota & in solidum queratur actio & obligatio, Seio verò absentis nihil, sed tantum censetur esse quidam adiectus, & nudus minister ad recipiendam solutionem, ita vt agere in iudicio, nouare, acceptum ferre, nec aliquid aliud agere possit circa debitum, sed tantum solutionem recipere, iuxta textum in hoc expressum in l. quod stipulatus. ff. de solut. & in l. Titium, aut Pamphilum. §. quæsitum. & in §. vsum fructum. eodem titulo. text. in §. Planè. instit. de inutil. stipul. l. 7. tit. 11. par. 5. in vers. *Maas si el que hiziesse.*

† Accedit altera ratio: quia iure communi attento, alteri per alterum non acquiritur regulariter actio nec obligatio. l. stipulatio ista. §. alteri. ff. verb. oblig. §. alteri. instit. de inutil. stipul. & in §. si quis alij. eodem titulo. dicta. l. 7. tit. 11. part. 5. Ne ergo adiectio extranei reddatur inutilis, censetur ipse extraneus adiectus solutioni recipiendæ, vt habetur in iuribus prius supra allegatis.

Yy 4 3 † Quia

3 † Quinimò si cuiuslibet eorum posset acquiri obligatio, stipulatio in persona duorum alternatiuè concepta, non valet ratione incertitudinis, vt in casu. l. 7. §. si fructuarius. ff. de stipul. seru. & in l. qui res. §. si seruus. ff. de solut. & vtrubi; glos. & DD. & Greg. Lop. in d. l. 7. glos. 2. necnon (sic intelligendi, quamuis generaliter loquantur) Villalobos in sua antinom. iuris, litera A. nu. 20. & Olanus in concord. iuris, litera P. nu. 74. & Azeu. in præsent. nu. 37. Quam resolutionem ampliat & limitat quibusdā modis Anto. Gom. in. 2. tom. var. resol. cap. 11. nu. 20. quas ampliationes refert & sequitur Matienç. in præsent. glos. 5. nu. 9. necnon & Azeued. nu. 37. & prædictas limitationes approbat. l. 5. tit. 14. p. 5.

4 † Sed nihilominus his nō obstantibus, contraria opinio in specie nostræ quæst. principalis est tenenda: imò quòd Seius prædictus, hoc est, quòd tertius absens non censetur adiectus, sed ei queratur actio & obligatio pro medietate debiti, & præsent. pro altera medietate: primò, per text. in l. cum quidā. C. de verb. obl. 5 vbi deciditur, quòd tam in cōtractibus, quàm in vltimis voluntatibus dictio alternatiua posita inter personas honoratas, resoluitur in coniunctam, & vtrique queritur ius, vel actio pro parte virili: per quem text. hoc ita tenent omnes, secundum Iass. in l. eum qui ita. §. qui sibi, aut filio. nu. 4. ff. de verb. oblig. Gregor. Lopez, Ant. Gomez, Matienç. & Azeued. vbi supra.

6 † Quòd fit, vt quamuis attenda. l. item si seruus duorum. §. fin. ff. de stipul. seruorum, si seruus stipuletur alternatiuè Titio, aut Seio dominis suis, propter incertitudinem vitietur stipulatio: attamen secundum Bart. ibi, & communiter DD. ille textus est hodie correctus: quia imò debitū diuiditur viriliter inter dominos, ex d. l. cum quidam. vbi etiam hoc probant & tenent Petrus, Cynus, Bartol. &

* communiter DD. secundum Anton. Gomez, qui & eos sequitur. d. num. 20. in vers. confirmatur etiam. & Grego. Lop. in d. l. 7. glos. 2. in vers. aduerte tamen. Matienç. in præsent. glos. 5. nu. 8.

Secundò per hanc nostram legem Regiam duobus modis consideratā. Primò in illis verbis: *O que fue fecho el contrato, o obligacion entre absentes*: & iterū ibi: *A otra persona prinada en nombre de otros entre absentes*. Secundò, quoniam si iure communi antiquo attento, ille tertius reputabatur adiectus solutioni, non verò principalis creditor, procedebat ex eo quòd actio, vel obligatio illo iure alteri per alterum non quærebatur, vt probauimus supra nu. 2.

7 † At verò hodie per nostram legem Regiam est correctum: quia alteri per alterum, ea attenda, in prædictis verbis queritur actio & obligatio: quòd lege, vel statuto fieri potest: sicut contrarium iure communi erat dispositum: ergo eodem iure tolli potest: & in terminis ita tenet Gregor. Lop. in d. l. 7. glos. 1. verb. *Tercera persona*. tit. 11. p. 5. Anton. Gom. d. nu. 20. vers. hodie tamen iure Regio. & prius ibidem nu. 18. in medio, & Doctor Couar. lib. 1. var. resol. cap. 14. nu. 13. Didac. Perez in l. 3. tit. 8. lib. 3. ordin. col. 1058. in princ. Villalob. in antinom. iuris ciuil. & Reg. litera A. nu. 18. vbi in idem citat Couar. in cap. quamuis pactum. 2. p. §. 4. per totum. præcipue nu. 10. de pact. in. 6. idem probauimus & nos in repet. l. vnic. nu. 35. C. quando non pet. part. & post nos Matienç. in præsent. glo. 5. nu. 6. & Azeued. nu. 30. ergo hoc attento, tertius ille non censetur iam adiectus solutioni, à ratione legis cessante: sed eidem pro virili acquireretur actio & obligatio: & in terminis hanc secundam partem & resolutionem ex prædictis iure Regio tenent ac probant Gregor. Lop. in d. l. 7. glos. 2. & Anton. Gom. 1. tom. var. resol. cap. 10. nu. 1. in medio. & d. cap. 11. nu. 20. vers.

vers. pulchrum tamen & singulare dubium est: Villalob. vbi supra. d. nu. 20. & Olanus in sua concordia iuris, litera P. nu. 74. & Matienç. in præsent. glos. 5. nu. 10. & Azeued. nu. 37. & 38.

8 † Limitanda tamen est hæc communis nostrorum resolutio, quando constaret illum tertium nō esse adiectum obligationi, sed solutioni: veluti, si illud quod promittitur, erat debitū tantū stipulanti: nam tūc alter videtur tantū adiectus solutioni & non obligationi: nō enim præsumitur, quod ille cui debebatur debitū, velit illi donare, cum in dubio hoc nō præsumatur: si enim ita vel aliter constaret de hoc, tunc procederent omnes leges iuris cōmunis, quæ de adiecto solutioni loquuntur, de quibus supra in. 1. par. huius quæst. ita in terminis dicit ac tenet Gregor. Lop. in fin. d. glos. 2. in. l. 7. idem sequitur in effectu Anto. Gom. d. nu. 20. circa fin. ibi, Quòd tamen, dicens, quòd resolutio præcedens debet intelligi, quādo ille tertius esset nominatus, & adiectus principaliter ipsi dispositioni, & substantiæ obligationis, vt si quis promissit Titio, aut Seio: secus verò si sit nominatus & adiectus executioni, & soli solutioni, vt quia promissit Titio decē, quæ promissit soluere sibi aut Seio, quia tunc non queritur ius vel actio pro aliqua parte illi tertio, sed tantum erit simpliciter adiectus solutioni, & nudus minister ad solutionem recipiendam, sicut de iure cōmuni: & hoc casu haberent locum omnia supradicta de iure cōmuni in adiecto solutioni: nec sunt correctæ per nram. l. hæc in specie: quia in ea nō est intentio partiū aliquid queri illi tertio, sed tantum eū nominare ad solutionem. Hanc etiam limitationem cum omnibus in ea dictis sequuntur Matienç. in præsent. d. glos. 5. nu. 11. & Azeued. d. nu. 38.

9 † Similiter etiam, si quis stipuletur copulatiuè sibi, & tertio extraneo decē, aliamve quātitatem, licet iure communi

attento, valeat in persona stipulatoris pro medietate, & sic in quinq; & in persona tertij extranei sit inutilis stipulatio pro altera medietate, vt in l. stipulatio ista. §. alteri. vers. eum qui ita. ff. de verb. obligat. cum simil. iuncta communi opinione relata sequuta per statim citandos authores: attamen hodie de iure Regio, attenda hac nostra. l. Regia, supra dictis modis considerata, huiusmodi promissio valet in vtriusq; persona, & quilibet poterit agere p medietate illū tangente: ita & bene Ant. Gom. d. c. 11. num. 19. sequitur Matienç. in præsent. glos. 5. nu. 7. dicens idem voluisse Gregor. Lop. in d. l. 7. glo. 2. post mediū. & Azeued. nu. 35. vbi ex Ripa in rep. l. re coniuncti. n. 223. addit, quòd si in hac specie vnus istorum repudiaret partem suam, alteri accresceret pars illa.

QVÆST. XCVIII.

SVMARIA

- 1 Mutuans pecuniam alteri ad emendam aliquam rem, an eam habeat obligatam à iure pro illius pecuniæ solutione, necne? per totam quæstionem. præcipue nu. 3.
- 2 Mutuans ad refectionem domus, vel nauis, an & quando habeat tacitam hypothecam in re illa suis pecunijs resecta.
- 4 Mutuans ad aliquam rem emendam, cum pacto vt eadem res sibi hypothecata maneat pro solutione mutui, præfertur in illa re prioribus, etiam ex expressis hypothecis.
- 5 Text. in auth. de equalit. dor. §. his consequens est, col. 7. intellectus.
- 6 Merces vendita, habita fide de pretio, nisi aliud dictum sit, non sunt venditori

divori pro pretij solutione obligata, sed dominium earum transfertur in emptorem, & idè non sunt red denda venditori, sed creditores hypothecarij præferuntur in eis: limitatur. num. 7.

- 8 *Vendēs res suas cū pacto expresso, ut sibi sint expressè hypothecate pro solutione pretij, præfertur in illis ceteris creditoribus hypothecarijs etiā anterioribus.*

Quæst. XCVIII.

In. l. 7. tit. 16. lib. 5. nou. Coll. Reg. ibi, Alacredor que primero, segun derecho deve ser pagado.

Mutuans pecuniam alteri ad emendam aliquam rem, an eam habeat obligatam à iure pro illius pecuniæ solutione, necne?

Verò *circa hanc. l. Primò, an mutuans pecuniam alteri ad emendam aliquam rem, habeat obligatā à iure eandem emptam suis pecunijs iure pignoris pro illius pecuniæ solutione, necne? Et in hoc partem affirmatiuam præbare videtur textus in id veluti expressus in auth. de æqual. dot. §. his consequens est, collatione. 7. vbi inquit Iustinianus: Scimus, nonnullas hypothecas ex priuilegijs à legibus ipsis concessis, tempore posteriores cum sint, vel antiquioribus creditoribus præferri: nempe cū quis pecunia sua effecerit, ut vel nauis ematur, extruatur ve, aut reficiatur, vel fortè domus ex ædificetur, vel etiam ager comparetur, aut

aliud quidam: in omnibus enim hisce, posteriores creditores, quorum pecunijs res vel cōparatæ, vel renouatæ sunt, potiores sunt his, qui multo antiquiores existunt; & ibi nulla fit mentio expressæ hypothecæ hoc casu: igitur ea tacita est. Præterea & secundò Iustinianus ibi, parem esse censet hunc casum ei, quo quis mutuatur pecuniam ad refectiōem domus, vel nauis. * Sed cum quis mutuatur ad refectiōem, mutuanti huiusmodi tacita hypotheca à lege datur, ut in. l. interdum, & ibi glos. final. ff. qui pot. in pignor. hab. l. 8. tit. 13. part. 5. optimè Cassianus in catal. gloriæ mund. in. 12. part. consideratione. 99. limitatione. 2. vbi quòd duo ad hoc copulatiuè requiruntur, vnam quòd pecunia expressè fuerit mutuata ad refectiōem rei; aliud quòd res effectualiter fuerit refecta; & præterea quòd debeat illa interdum intelligi, quatenus pecunia mutuata necessaria fuit pro refectiōe ædificij: secus autè in eo pluri, quòd fuit mutuatum ultra quàm necessitas refectiōis exigeret, quia in illo pluri cessat istud priuilegium. Similiter limitat dict. l. interdum, in mutuo facto hæretico in refectiōem, seu restitutionem; quia huiusmodi mutuans non habet priuilegium hypothecæ, ut in simili dicitur in auth. Item priuilegium. C. de hæret. Panormit. in cap. quia gaudemus, de hæret. & supra dicta, & alia in proposito congerunt latissimè Anton de Fano. de pignor. in secundo membro. §. par. nu. 4. cum sequent. & Asinius in tract. de executione. §. 7. cap. 13. per totum, ergo & mutuanti ad emptionem alicuius rei. Et in terminis nostræ quæstionis hanc opinionem tenet expressè glos. 2. per text. ibi in auth. quo iure. C. qui pot. in pignore. in versic. & idem videtur, vbi Bald. & Angel. non audent ab ea recedere, quia secundum eos communis est: & cum ea transit simpliciter Alexan. in. l. si cum dotem. §. final. num. 5. ff. solut. matr. Ias. in. l. credi-

creditor, nomen. si in. ff. si cert. pet. sequitur etiam Caspeius de dote. 4. part. q. 8. num. 3. dicens eam semper menti tenendam: & Cassianus vbi supr. dict. 12. parte, consideratione. 99. col. 6. limitat. 3. circa fin. in vers. imò plus, fol. mihi. 326. col. 3. ad fin.

- 3 * Sed his non obstantibus, contrariū proculdubio est tenendū in nostra quæstione principali, imò quòd ea in specie mutuans alicui pecuniam ad emptionem, alicuius fundi, vel alterius rei, hoc expresso, quod ea pecunia mutuo datur ad illius fundi emptionem, si in eam conuertatur, habeat in actione personali priuilegium prælationis, quo mediante præferatur alijs creditoribus solam personale habentibus, non verò habeat tacitam hypothecam, nisi dictum fuerit, quòd is fundus expressè sit pro mutuatæ pecuniæ solutione obligatus, vel hypothecæ subiectus: ita tenet glos. in. l. quod quis. ff. de priuileg. credit. & in dict. l. interdum verb. credidero. ff. qui pot. in pignor. hab. & ibi Bart. glos. 2. in. l. licet. C. eod. tit. vbi hanc opinionem sequuntur Cynus, Bart. & Salic. num. 3. est * communis secund. eundem Salic. in dict. auth. quo iure, nu. 3. vbi Bal. in fin. inquit, quòd hæc opinio est * communis glossarum, & ab ea non est recedendum: tamen Bald. in dict. l. licet, velit contrarium, dicens esse quæstionem dubiam. Eandem sententiam glossarum sequitur, & dicit * communem Alexan. vbi supr. & Anton. de Fano. de pignor. in secundo membro, §. part. princip. num. 3. vbi limitat, nisi mutuans suam pecuniam in contractu mutui recepisset hypothecā omnium bonorū ab eo, cui mutuauit, quia tunc res emptā à debitore, comprehenderetur in dict. generali obligatione, & esset hypothecata mutuanti, secund. Salic. in. d. l. interdum. Eandem opinionem glossarum sequitur plures referens dicens veriore, & * frequentiori calculo receptam videri. D. Co-

uarr. lib. 1. var. resol. cap. 7. num. 3.

4 * Huius opinionis primum fundamentum est dict. l. licet. C. qui potior. in pignor. habeantur, à contrario sensu, cui cōsonat. l. 30. tit. 13. p. 5. vbi apposita expressa hypotheca in fauorem mutuantis ad emptionem fundi, præfertur in fundo prioribus etiam expressis hypothecis: igitur non adiecta hypotheca expressa, nulla competet mutuanti, neque hypotheca tacita, nec prælatio pignoris iure. Hoc tamen fallit fauore pupilli, in re nā que empta eius pecunia per tutorem, pupillus est priuilegiatus, quia præfertur prioribus creditoribus: ut dixit text. & glos. in. l. idemque est. ff. qui pot. in pignor. hab. & l. 30. & ibi Greg. Lop. tit. 13. part. 5. Idemque videtur dicendum in ecclesia, cū minor, seu pupillus, & ecclesia pari passu ambulent, ut dicit, & tenet Ias. in. §. ex maleficijs. num. 32. in lit. de act. quem refert, & sequitur Cassian. vbi supr. 15. limitatione.

Nec dicatur, præd. argumentum à contrario sensu ex illis legibus non esse sumendum aduersus expressam decisionem dict. §. his consequens est, ut omnes, qui de præd. argumento à contrario sensu agunt, fateantur: id namque diluitur, si cōsideremus nō satis probari in. d. §. his cōsequens. tacitam hypothecam à lege cōcedi mutuanti ad emptionem alicuius prædij, sed potius esse quāsdam hypothecas, quæ expressæ, vel tacitæ possunt dari, quibus à iure concessum est priuilegium prælationis: & deinde dum dicit, parem esse esse hypothecam competentem mutuanti ad emptionem, illi, quæ competit mutuanti ad refectiōem, de hypotheca expressa, potius quàm tacita intelligendum est, secundum Couar. vbi supr. dict. num. 3. versic. rursus, ibi enim nulla tacita inducitur à lege. * Secundū fundamentum nostræ sententiæ principalis est, quia mercibus venditis, habita fide de pretio, nulla competit venditori in eis

in eis hypotheca, aut priuilegium (nisi aliud actum sit expressè in ipsa venditione, vel vendita sint nõ habite fide de pretio) ac proinde non sunt reddendæ venditori, sed imò in eis præferuntur alij creditores hypothecarij: text. in l. quidam fundum. ff. de in rem ver. l. procuratoris §. si plures. versic. sed si dedi. ff. de tribut. act. & in terminis ita tenet Bart. & * communiter. DD. in l. si cum dote. §. si. ff. solut. matrim. vbi Alex. col. fin. fatetur hæc opinionem communem esse: lal. in dict. l. creditor. num. 5. ff. si cert. pet. & Bald. Nouell. de dote. 4. par. quæst. 8. num. 2. & 3. & Cassaneus vbi supr. limitat. 3. tenet idem Bal. in l. licet. in fin. C. qui. pot. in pignor. hab. sequitur Anton. de Fan. de pignor. 4. part. princip. num. 3. & 3. 6. est etiam * communis, vt plures allegans testatur eam sequutus. D. Couarru. vbi supra dict. num. 3. versic. cui & illud accedit: necnon & Matienç. in præsentii gloss. 5. num. 6. qui num. 9. post Bald. Nouell. vbi supr. num. 3. * hoc limitat, quoties mercator, cum iam consilium fugiendi iniisset, merces ab alio emit mercatore, qui habita fide de pretio ei merces tradiderit; præsumitur enim tunc, præcedentè dolam causam dedisse fidei habendæ de pretio, ac idè venditionem irritam fuisse, & cõsequenter mercium dominium non fuisse translatum, vt scribunt Angel. & Alex. in dict. l. si cum dote. §. si mulier. ff. solut. matrim. Et * communis opinio prædicta num. 5. est tenenda, tametsi Bald. sibi contrarius in l. pro debito, nu. 1. C. de bon. auth. iud. possid. contrariū teneat, & quamuis eum ibi dicat communiter receptum Nauarr. in manual. confes. Lat. cap. 17. nu. 49. sed non ita res se habet, quoniam prior opinio Bald. hoc est in dict. l. licet, & ceterorum est verior & * communior, vt vidimus, ac proinde tenenda: ergo si dominium translatum, non est in emptorem, consequitur, venditorem creditoribus omnibus etiam hy-

pothecarijs præferendum: quod tenent Anto. de Fan. & Bemben. quos refert, & sequitur ibi necnon & Bald. Nouell. vbi supr. Idem que esse asserit Matienç. vbi res tradita non fuisset, verè vel fictè, cum Bembenuto, quem citat.

† Quòd si in venditione rei propriè actum sit, quod ipsa remaneat specialiter obligata pro pretio, tunc in ea venditor ipse meritò præferendus erit cæteris creditoribus hypothecarijs etiam anterioribus, vt tenet Curt. in addit. ad Alexan. in dict. l. si cum dote. §. fin. nu. 5. lit. B. sequitur Anton. de Fan. de pign. 4. part. princip. numer. 33. & iterum in secundo membr. 5. par. princip. num. 18. vbi alios allegat. Bal. Nouell. de dote. 10. par. principal. in princip. num. 3. & Bembenut. de mercat. & decocto. in tit. qui potior in bonis decoctorum hab. in vltim. part. num. 5. diximus allegatione. 5. num. 7. & post nos Matienç. dict. gloss. 5. num. 7. vbi agit, an satis sit, quòd in eodem instrumèto hæc hypotheca subiiciatur post traditionem, an verò exigatur, quòd fiat antè, vel in ipsa traditione à fortiori.

† Pro pecunijs etiam expressè mutuaris ad emptionem cuiuscumque rei, nec introducta à lege hypotheca inuenitur, si hoc actum non sit, vt prædiximus: & cum his remanet satisfactum fundamentis contrariæ partis: & ita existimo tenendum, saluo meliori iudicio: licet text. in d. §. his cõseques est. multū adhuc astringere videatur pro opinione cõtraria.

QVÆST. XCVIII.

SVMARIA.

1 In pradio empto ex pecunia mea, & ad eius solutionem mihi specialiter obligato, sum præferendus prioribus creditoribus, etiam expressam hypothecam habentibus.

2 Sed

- 2 Sed an hoc procedat etiam respectu dotis prioris? latè discutitur per totam quæstionem.
- 3 Si vinco Vincentem te, à fortiori vincam te: declaratur. nu. 25.
- 4 Hypotheca tacita pro dote, præfertur alteri hypotheca priori tacita, non priuilegiata.
- 5 Idem priuilegium prælationis competit dotali hypotheca expressa, quia, præfertur priori tacita, non priuilegiata.
- 6 Regulariter extra causam dotis, prior hypotheca siue expressa, siue tacita semper posteriori tacita, vel expressa præfertur.
- 7 Hypotheca tacita pro dote non præfertur alteri hypotheca expressa priori, etiam non priuilegiata.
- 8 Hypotheca expressa pro dote, an præferatur alteri hypotheca expressa anteriori.
- 9 Hypotheca prior tacita pro dote, præfertur expressa posteriori.
- 10 Hypotheca expressa præcedens, an præferatur tacita posteriori pro dote, non solum in bonis prius quasitis, sed etiam in quasitis post dotem receptam, necne?
- 11 Fiscus, ratione suæ tacite hypothecæ, præfertur expressæ alterius creditoris anterioris, in bonis postea quasitis, non verò in antea quasitis.
- 12 Hoc tamen procedit, quando primus creditor non habet aliud priuilegium, quàm prioritatem temporis: secus aliàs, putà si esset creditor ex causa tutelæ.
- 13 Mulier, & Fiscus respectu hypothecæ pari passu ambulant, & vnus non præfertur alteri, sed qui prior est tempore, potior est in iure.
- 14 Muliere contendente cum Fisco pro dote, non habet locum. l. 1. C. de iure Fisc. lib. 11.
- 15 In dubio, quando non constat de prioritatem temporis: mulier pro dote sua præferenda est Fisco.
- 16 Mulier est magis priuilegiata, quàm Fiscus, vt hic probatur.
- 17 Hodie iure Regio Fiscus præfertur anterioribus tacitis hypothecis, sicut mulier pro sua dote.
- 18 Mulier pro sua dote, sicut Fiscus præfertur in bonis post suam hypothecam quasitis, prioribus creditoribus non priuilegiatis, expressam hypothecam habentibus.
- 19 Auth. de equalit. dotis. §. his consequens est: collat. 7. intellectus: & num. 21.
- 20 Mulier pro sua dote præfertur hypotheca expressæ posteriori, de qua in l. licet. C. qui pot. in pig. hab. & l. 30. tit. 13. part. 5. & num. sequentibus: limitatur nu. 23. & 24.
- 22 Intellectus. d. l. licet. C. qui pot. in pig. hab. & d. l. 30. tit. 13. p. 3.
- 26 Mulier in hypotheca dotali præfertur habenti priorem tacitam, ratione mutui, ad refectionem.
- 27 L. 30. tit. 13. p. 5. omittens casum dotis, quem excepit. l. 29. præcedens, non idè eum comprehendere visa fuit.

Quæst.

Quæst. XCIX.

In eand. l. 7. tit. 16. lib. 5.

In prædio empto ex pecunia mea
& ad eius solutionem mihi specialiter obligato, an sim præferendus doti priori expressam, vel tacitam hypothecam habenti?

Quæro * præterea .l. licet. C. qui potior. in pignor. hab. cauetur, quod in prædio empto ex mea pecunia, & ad eius solutionem mihi specialiter obligato præferendus sim prioribus creditoribus, etiam expressam hypothecam habentibus: cui consonat. l. 30. tit. 13. par. 5. in versic. *Orrosi decimos el. 1.* * an hæc dispositio, atq; iuris decisio procedat etiã respectu dotis prioris? hoc est, an hypotheca de qua in dict. l. licet. & in dict. l. regia, præferatur priori hypothecæ dotali tacitæ, vel expressæ? Frequens profectò quæstio est, & quæ difficultate non caret: & videtur primò quidem dicendum, partem affirmatiuam veriorẽ esse in puncto iuris contra dotem, eò potissimum vulgato brocardico, † Si vinco vincẽ te, a fortiori vincã te. l. de accessio nibus. ff. de diuers. & temporal. præscrip. & in cap. authoritate. de concess. præb. in. 6. babetur in. l. Claudius. ff. qui pot. in pig. habeantur: glos. in. l. v. l. v. l. C. de pignor. sequitur plures citans Petrus Surdus. consil. 125. nu. 14. † Sed sic est, quod hypotheca tacita pro dote, licet præferatur alteri hypothecæ tacitæ priori non privilegiatæ, vt in. l. afsiduis. C. qui potior. in pign. hab. & in. §. fuerat instit. de action. glos. per text. ibi in cap. ex literis de pigno. l. 33. tit. 13. part. 5. D. Couarru. lib. 1. var. resol. cap. 7. num. 1. vers. 2. con-

clusio. † vbi ait idem priuilegium dotali hypothecæ expressæ competere, vt priori tacitæ præferatur, secund. Salic. in dict. l. afsiduis. in princ. & Anton. de Fan. de pignor. 2. part. in quarto mēb. nu. 89. Marienç. in præsent. gloss. 5. numer. 4. † Regulariter enim extra causam dotis, prior hypotheca, siue expressa, siue tacita, semper posteriori tacitæ, vel expressæ præferatur, etiam contra fiscum posteriorem, secund. Abbat. consil. 102. num. 2. col. 2. vol. 2. Anton. de Fano alios citans, & limitans remissuè ad se ipsum de pignor. quarta. membro. 2. part. num. 98. circa fin. & iterum. 2. memb. 5. partis. num. 10. Eandem sententiam tenet Cassan. in catalog. glor. mund. in. 12. part. consideratio. 99. in principio, ibi, Quod extēde: Non tamen præferatur hypothecæ expressæ priori, iuxta gloss. cōmuniter ibi receptam in. d. §. fuerat instit. de action. secund. las. ibi nume. 72. Comec. 27. Zas. 24. glos. mag. in dict. l. afsiduis, ibi, tudic tertio: & in dict. cap. ex literis. Quæ opinio * communiter tenetur, & * practicitur secund. Bald. Nouell. in tractatu de dot. in. 1. part. num. 1. cum sequent. est * cōmunis secund. Ant. de Fan. de pigno. in. 4. membro. 2. part. num. 98. & est cōmuniter approbata, las. in. l. 1. in. 2. lectu. num. 10. ff. solut. matr. & eam dicit * magis cōmunem contra Martin. plurimos referens Anton. Gom. in. l. 53. Taur. nu. 39. dicens esse * approbatam in. l. 33. tit. 13. par. 5. & ibi notat Greg. Lop. in glos. *entonces*, asserens, quod ista fuit semper * cōmunis opinio: & est * communis & vera atq; dict. l. regia * probata, secund. D. Couarru. vbi supr. dict. numer. 1. vers. tertia conclusio: & recte quia dict. l. partitæ, eam * approbat expressæ: sed in casu dict. l. licet. C. qui pot. in pignor. hab. & dict. l. 30. partit. posterior creditor, de quo ibi, præferitur priori expressam hypothecam habenti, vt videmus: ergo a fortiori præferetur mulieri pro sua

pro sua dote, quæ ab illo priori creditore expressam priorem hypothecã habente vincitur.

8 † Sed antequam ad secundum fundamentum huius prioris partis trãeamus, differendum est, an communis modò dicta sententia probata in. d. l. 33. tit. 13. p. 5. quæ habet, tacitam mulieris hypothecam pro dote vinci à priori expressa alterius creditoris, procedat etiam si posterior hypotheca mulieris sit etiam expressa? Et in hoc Angel. in auth. de equal. dot. §. his consequens. singulariter tenuit quod in hac specie hypotheca expressa dotis, licet posterior, præferatur priori expressæ alterius creditoris: quam opinionem tanquã magis fauorabilem doti amplectendam suadet Bald. Nouell. vbi supra in dict. 10. parte. in princip. nu. 36.

Nihilominus tamẽ contraria sententia in hoc est tenenda in * iudicando & consulendo: imò quod hypotheca expressa pro dote nõ præferatur, sicut nec tacita anteriori expressæ: & hæc opinionem tenet Salic. in. d. l. afsiduis. nu. 3. & Bald. Nouell. sibi contrarius vbi supra, nu. 2. & cum hanc quæstionẽ latè examinauerit ad vtramq; partem Iass. in. d. l. 1. in. 2. lectura. nu. 11. in. 1. & 2. colum. & in principio dixisset esse quæstionem pro amico: postea subdit, quod ista secunda opinio contra Angel. est * magis communis, & quod durum esset in practica, consulendo & iudicãdo ab ea recedere, licet neutram firmer: sed latè probat & sequitur dicens communem, & referens ex Bart. & alijs, quod ita de * consuetudine obseruatur, & ab ea non esse recedendum, Anto. de Fano de pignor. in. 4. membro. 2. part. nu. 100. cum sequentibus. Hanc etiam secundam opinionem sequitur, & recte defendit dicens esse * communem & tenendam Andr. Alciat. in. d. l. 1. num. 17. ff. solut. matr. sequitur etiam Anton. Gomez in dict. l. 53. Taur. nu. 40. necnon & Doct. Couar. lib. 1. var.

resol. cap. 7. nu. 1. vers. quinta conclusio. vbi ex alijs, quos refert, testatur hæc esse communem opinionem, & contrariam à vero alienam, & frequentissimè à iuris viriisq; professoribus improbatam.

9 † Hypotheca tamen prior tacita pro dote vxori competens, præferatur expressæ posteriori, secundum Bald. Angel. & Salic. in. d. l. afsiduis. Dyn. in regula qui prior. nu. 12. de regul. iur. in. 6. Anton. de Fano vbi supra num. 97. & 98. quod sequitur & optimè declarat cum alijs, quos refert D. Couar. vbi supra. d. nu. 1. vers. quarta conclusio, vt procedat in priuatis nullum habentibus priuilegium. prælationis ratione tacitæ hypothecæ eis à iure concessæ ex. l. 1. C. rem alien. geret.

10 † Secundò videndum est pro intellectu & optima * praxi huius materiæ (ne facillè quis sub prætextu communis resolutionis præcedentis iudicet semper generaliter contra mulierem, pro expressa hypotheca priori) an saltem in bonis post dotem receptam præferatur ipsa mulier pro sua dote: an verò in omnibus generaliter, tam in his, quã in prius quæsitis expressa hypotheca præcedens alterius, vel aliorum creditorum præferatur doti? In quo Anton. Gom. in. l. 53. Taur. num. 39. in fin. tenet præd. * communem sententiam indistinctè esse veram, nempe quod in omnibus præd. bonis præferatur hypotheca expressa doti.

11 † Sed contra hanc opinionem adest inuitabile fundamentum: nempe quod fiscus præferatur ratione suæ tacitæ hypothecæ, priori expressæ alterius creditoris anterioris in bonis postea quæsitis, licet secus sit in antea acquisitis, iuxta textum in hoc expressum in. l. si is. 28. in ordine. ff. de iur. fisc. cuius verba sunt hæc: Si is, qui obligauerat quæ habet, habiturusve esset, cum fisco contraxerit: sciendum est in re postea quæsitã, fiscũ potiorẽ esse debere, Papinianũ repondisse: quod & constitutum: est præuenit enim

- enim causam pignoris fiscus: per quem text. vt expressum ita tenent ibi Bart. & * cōmuniter DD. & eos referens Afinius in tract. de exequut. §. 7. c. 26. nu. 1. & 2. & Anton. de Fano de pignor. in. 2. memb. 5. p. nu. 13. 30. & 42. vbi cum alijs addit idem esse, siue prima obligatio sit expressa, siue tacita: quia creditor ex ea præfertur fisco in bonis quæsitis ante obligationem cōtractam cum fisco. † Et limitat. d. l. si is qui. vt procedat, quando primus creditor non habet aliud priuilegium, puta quàm prioritatē temporis: quia si vltra prioritatem temporis, creditor haberet aliud priuilegium, puta quia esset creditor ex causa tutelæ: tunc ratione duplicis priuilegij, scilicet prioritatis temporis, & tutelæ, priuatus præferretur fisco, etiā in bonis quæsitis post obligationem fisci, per text. in. l. fin. in princ. ff. qui pot. in pign. hab. quem text. ita intelligit gloss. ibi in prima solut. & sequitur ibi Bart. necnon eadem gloss. & Bart. in. d. l. si is qui. in prima oppositio- ne, quæ fit ex. d. l. fin.
- 13 † Sed respectu hypothecæ mulier, & fiscus pari passu ambulant, vnus namque non præfertur alteri, prout tenent Bart. & cōmuniter Doctores in. d. l. 1. ff. solut. matr. in. 1. & tertia vtilitate publica, per text. in. l. 2. C. de priuileg. fisci. & qui prior eorum est tempore, potior est in iure, gloss. in. l. dotis. C. de iur. dot. probat latè Anton. de Fano in. d. 4. memb. 2. partis. nu. 108. † Hinc est, quòd quando mulier contendit cum fisco pro dote, nō habet locum lex prima. C. de iure fisci. lib. 11. vbi habetur, quòd fiscus est priuilegiatus cæteris paribus, circa prioritatem hypothecæ: nec etiam. d. l. si is qui. ff. de iure fisci. secundum Socin. in. l. 1. in. 2. lectura. ff. solut. matrim. quem refert & sequitur Ant. de Fano. d. 4. memb. 2. part. nu. 109.
- 15 † Quinimò & in dubio, quādo non constat de prioritate temporis, mulier pro dote sua præferenda est fisco, vt latè cum

- alijs probat ibi Ant. de Fano. d. nu. 108. & 109. quod sequitur Matienç. in præfenti gloss. 5. nu. 5. post Grego. Lop. in. d. l. 33. gloss. 2. ergo. d. l. si is qui. loquens in fisco, locum habere quoq; debet in muliere pro sua dote. Et eo magis, quia mulier est magis priuilegiata quàm fiscus: quia mulier præfertur habentibus priorem hypothecam tacitam, vt resoluimus supra cum cōmuni: fiscus autem minimè, sed priuatus habens tacitā hypothecam priorem, præfertur fisco posteriori, vt in l. 1. C. rem alien. geren. & tenet glo. mag. in. d. l. afsiduis. ibi, Nam & priuatus. & ibi DD. Anton. de Fano vbi supra: est * communis secundum Greg. Lop. in. l. 33. in gloss. *Obligados por palabra.* est * communis secundum Bald. Nouell. de dote. 10. part. princ. in princip. nu. 2. ergo mulier pro sua dote à fortiori gaudebit eodem priuilegio. d. l. si is qui. quo fiscus, nempe vt in bonis, post suam obligationem & hypothecam quæsitis, præferatur priorī creditori expressam hypothecā in suis bonis habenti, quamuis in quæsitis antea huic mulieri præferatur. † Hodie tamen fiscus præfertur anterioribus tacitis hypothecis, sicut mulier pro dote sua, vt probat expressè dict. l. 33. & ibi notat Greg. Lop. in gloss. *Obligados por palabra:* & sic corrigitur * cōmunis opinio præcontraria in hoc, fiscusq; in eo & mulier pari passu ambulant hodie: præferuntur enim priori hypothecæ tacitæ, non verò expressæ, per dict. l. 33. Quam opinionē etiam iure communi tenebat gloss. 1. in. l. si pignus. ff. qui pot. in pign. hab.
- 18 † Quibus euidentis fit, vt text. in. d. l. si is qui. ff. de iure fisci. loquens in fisco, habeat etiam locū & procedat in muliere pro sua dote, nempe vt hæc sicut fiscus præferatur in bonis post suam hypothecam quæsitis, prioribus creditoribus nō priuilegiatis expressam hypothecā habentibus, cōtra opinionē Antonij Gom. vbi supra, qui simpliciter dixit contrariū: & ita

- & ita hanc. 2. part. aduersus priorē Ant. Gomez, quæ prius fuit glossa magnæ in d. l. afsiduis. in vers. sed nunquid mulier, ibi, Sed forte, cōtra est tenet & pbant ex prædictis Salic. in d. l. afsiduis. in prin. in. 3. q. quem refert & sequitur Socin. in d. l. 1. vers. ex qua inferit. ff. solut. matr. & Bald. Nouell. de dote. 10. par. princ. in princ. nu. 2. & 3. & 36. & Anton. de Fano in. d. 4. memb. 2. part. nu. 100. & alios referens Alciat. in. d. l. 1. num. 18. necnon & Gregor. Lop. in. d. l. 33. in gloss. *Entonce.* vbi dicit. l. illam facere pro hac limitatione, dum æquiparat fisci, & mulierem: & hæc est verior & * receptior sententia, proculdubio meo iudicio, atq; tenenda * in iudicando & consulendo, prout iam pridem iuxta eam consulimus.
- Modò redeamus ad nostrā quæstionē principalem practicam, quam designauimus in principio huius cap. à qua digressi sumus, sed nō ociose: fundauimus enim primò partē affirmatiuam, nempe quòd in casu. d. l. licet. C. qui pot. in pign. hab. & l. 30. tit. 13. part. 5. hypotheca illa specialis præferatur hypothecæ dotali tacitæ, vel expressæ priori.
- 19 † Secundò ead. pars affirmatiua comprobari posse videtur, quia nouella constitutio in auth. de æqualit. dot. §. his consequens est. coll. 7. cui pars contraria præcipuè innititur, expressim loquitur in priuatis habentibus priuatam hypothecam tacitam, ratione quadam speciali, vel pecuniæ mutuatæ ad emptionē pignoris, vel ad eius refectioem, vt constat ex illo textu, dum dicit, nonnullas hypothecas ex priuilegijs à legibus ipsis concessis: quare nil mirum, quòd hi creditores iure huius tacitæ hypothecæ nequaquam præferantur priori hypothecæ dotali: cum tacita hypotheca quantum ad prælationem nō habeat regulariter tantam vim, quantam habet expressa: expressa namque in specie. d. l. licet. prioribus expressis etiam præfertur; non sic

tacita: quòd indubium est, & probatur in. d. l. licet. & in. d. l. 30.

Tertio principaliter eadem sententia affirmatiua probari videtur hodie ex. l. 30. concordante cum. d. l. licet. dum non excipit. hunc casum dotis, sicut in simili specie eum excipit. l. 19. præcedens in fine: ergo videtur. ex hoc quòd noluit dare priuilegium mulieri. Quo fundamento latius considerato, hanc primam partem probauit, ac sequutus est Grego. Lopez in. d. l. 30. in glo. *El postrimero.* post prin. citans idem tenentem Bald. Nouell. de dote. 10. par. in princ. col. 2. nu. 3. estq; verior in puncto iuris, vt innuit Doctor Couar. d. lib. 1. var. resol. c. 7. nu. 3. in fin. & expressius hoc de iure verius putat esse Anto. de Fano de pign. in. 2. memb. 5. partis. nu. 17. vbi latè id probat: sequitur etiam Cepola cautel. 124. & hæc opinio æquior videtur Matienç. in præfenti, gloss. 5. nu. 8.

- 20 † His tamen omnibus nō obstantibus, contrarium * magis communiter tenetur, atq; in praxi receptum est: imò quòd mulier pro sua dote præferatur hypothecæ expressæ posteriori, de qua in. d. l. licet. & in. d. l. 30. tit. 13. par. 5. * per text. singularem in. d. auth. de æqualit. dot. §. his consequens est, ibi: Vnde secundum hæc volumus, vt quamuis alterius tandè pecunijs aliquis comparasse agrum, aut refecisse domum, aut etiam prædium emisse videatur, nequeat tamen id genus priuilegia mulieribus opponi, Sed nos, qui verū amamus, censemus text. illum, hanc secundam opinionē minimè probare in terminis, in quibus est nostra. q. Ea siquidem versatur in prædij empto ex pecunia mea, & ad eius solutionem mihi specialiter obligato, an hæc hypotheca expressa, & specialis pro solutione pecuniæ expressæ eo pacto mutuatæ ad emptionem illius prædij, præferatur hypothecæ priori tacitæ pro dote, necne? At in casu. d. §. his consequens est. nulla

apposita fuit hypotheca expressa, sed de tacita tantum loquitur, ut prædiximus: ergo textus ille non loquitur in nostra specie: nisi defendendo communem, replicemus, nullam maiorem vim in proposito habere hypothecam expressam posteriorem aduersus tacitam præcedentem pro dote competentem, quam tacita: tacita siquidem dotalis hypotheca præcedens, præfertur expressæ posteriori, ut cum comuni supra resoluiamus: ergo idem erit dicendum in casu dicti licet. cum similib. ut hypotheca expressa, de qua ibi, minimè præferatur priori dotali, cum priuatus in hoc aduersus dotem nullum habeat à iure concessum priuilegium.

Nec dicatur, expressam hypothecam, ubi ea contracta fuerit pro solutione pecuniæ, quæ ad emptionem prædij obligati mutata fuit, hoc habere priuilegium, ut dotali priori hypothecæ tacitæ, vel expressæ præferenda sit, ob speciale quoddam ius: hoc siquidem ea ratione refertur, quoniam si id esset: aut ratione expressæ & specialis hypothecæ factæ pro solutione pecuniæ ad emptionem prædij mutata contingeret, aut ratione ipsius mutui ad prædium illud emendum specialiter facti, quasi tunc temporis prædium mutuo præfato sic comparatum, videatur speciali, ac potiori iure pro solutione eiusdem mutui obligatum, tantquam ab eo causatum, quam doti præcedenti: cum aliàs si mutuum illud factum non fuisset, prædium fuisset inemptum, atque in bonis debitoris minimè fuisset: ergo meritò quòd pro solutione mutui, quo emptum fuit, potius & cum prælatione, respectu aliorum debitorum præcedentium, etiam cum hypotheca expressa, teneatur, atque astrictum sit: sed hoc in dote, respectu specialis & expressæ hypothecæ, de qua in d. l. licet. & d. l. 30. non est ita. Patet, quia iure tacita hypotheca præcedens pro dote præfer-

tur hypothecæ expressæ posteriori, ut vidimus supra. Sed nec etiam ratione mutui ad prædium illud emendum specialiter facti procedit: ut pater expressè in d. §. his consequens est. in verbis præ-narratis: ergo quauis respectu alterius crediti priuati habentis hypothecam expressam priorem, decisio d. l. licet. cum similib. obtineat, tunc enim concurret simul cum speciali hypotheca posteriori fauor mutui in emptione eiusdem prædij, quo non facta minimè illud acquireret debitor, in quo consistit, roburque suum obtinet priuilegium d. l. licet. & d. l. 30. & ideò meritò præfertur priori expressæ pro debito priuato, hypotheca specialis posterior eiusdem prædij: at tamen respectu dotis præcedentis, eiusque priuilegij, minimè obtinere potest ex decisione dicti §. his consequens est. ubi priuilegium mutui præfati non habet vires suas contra dotis priuilegium præcedentis: ergo hæc secunda opinio * communis bonas, firmasque radices agit, & habet in decisione d. §. his consequens est. eiusque ratione sic expensa. * Cui non derogatur per decisionem dicti l. licet. nam licet dicat, eum, cuius pecunia prædium comparatum probatur, quod ei pignori esse specialiter obligatum statim conuenit, omnibus anteferri iuris auctoritate declaratur, intelligenda sanè est in sua generalitate, respectu omnium, scilicet priuatorum, simile, vel maius priuilegium non habentium: tum quia d. l. licet. non loquitur specialiter contra dotem, cum tamen eius meminisset, si contrarium voluisset: arg. text. in l. vnic. §. vbi autè. in vers. nam etsi contrarium. C. de caduc. toll. & in c. inter corporalia. de translat. Episc. & in c. ad audientiam. de decim. Denique, quia priuilegiatus contra pariter priuilegiatum non gaudet priuilegio suo. l. sed & milites. ff. de excus. tut. l. verum. §. item quæritur. ff. de minor. latè Couar. in pract. qq. c. 7. nu. 4.

& op-

& optimè Sfortia Odo in tract. de rest. in integ. 1. p. q. 18. artic. 4. cum seqq. pag. 424. ad fin. Et ita hac ratione resoluiamus supra, fiscum non gaudere suo priuilegio in bonis postea quæsitis contra dotem: ergo nec mutuans in casu d. l. licet. Accedit præterea, quia dato quòd hæc opinio esset ambigua, sicq; essemus in dubio, in ambiguis fit interpretatio pro dote. l. in ambiguis. ff. de regul. iur. & in l. in ambiguis. ff. de iur. dot. per quæ iura inquit Ioan. de Imol. in l. 1. ff. solut. matr. quòd vbiq; in materia dotis sunt opiniones, in dubio amplectenda est opinio quæ fauet doti, nisi fortè illa esset comuniter reprobata: quem refert & sequitur Constantius Roger. in tract. de dote. 8. quæst. n. 34. Et ita meritò ex d. §. his consequens est. hanc secundam opinionem deducunt, tenent, probant, atq; sequuntur glos. ibidem verb. agrum. & verb. posterior. & Speculat. in tit. de oblig. & solut. §. 1. nu. 4. item Bart. Alber. Fulgos. & Salic. in l. interdum. ff. qui pot. in pigno. hab. Paul. de Castr. in l. creditor. la. 1. nu. 3. ff. si cert. pet. Rip. in l. priuilegia. nu. 32. de priuileg. cred. & Matth. de Afflict. decis. Neapol. 306. num. 4. & 5. ex quo circa fin. deducitur, hanc opinionem in suo casu sequutum fuisse Senatam illum Neapolit. & hæc opinio, ut * magis communis * apud Regalia tribunalia recepta est, secundum D. Couar. vbi supra. d. c. 7. nu. 2. ibi, Horum verò auctoritas, & c. qui rursus nu. 3. ad fin. inquit in * praxi, & in exacto huius rei examine, potiores sibi videri partes Accur. Speculat. Bart. Alber. & aliorum, quorum in initio quæst. mentionem fecit: quem ad idem citat Matienç. hic. d. glo. 5. nu. 8. Hanc eandem sententiam sequutus fuit idem Gregorius Lopez sibi contrarius in l. 28. glos. 1. ibi, & an mulier in dote. tit. 13. part. 5. & hanc sequor, & Afinius in tract. de exequut. §. 7. c. 14. num. 3.

23 † Hæc tamen * communis sententia

limitari posset, meo iudicio, in re vendita expressè hypothecata pro solutione eius pretij: tunc enim cum tempore traditionis rei suæ, venditor potuerit apponere illud onus, & condiciones quas voluerit, consequitur, quòd cum res illa non sit acquisita, nec effecta debitoris liberè, nec absolurè, sed demum cum illo onere hypothecæ pro solutione pretij eiusdem, non solum præferatur anterioribus alijs creditoribus priuatis expressam hypothecam habentibus, ut cum pluribus resoluiamus in nostra allegatione quinta, & etiam supra quæst. 98. nu. 8. sed etiam doti præcedenti ratione prædicta, quæ non militat nec concurret in specie quæstionis principalis præcedentis in re empta ex pecunijs in id expressè mutuatæ cum pacto expresso, ut illa pro earum solutione teneretur: in hac enim specie hypotheca hæc posterior doti præcedenti non præiudicat: quia non fuit constituta ad instantiam domini eiusdem rei, sed mutuantis nullum ius habentis, nec dominium in re emenda: at verò in casu præsentis limitationis pactum fuit celebratum inter dominum eiusdem rei, eundemq; venditorem antequam dominium transferret in emptorem, & sic tempore quo res erat sua, & eiusdem emptorè: potuit igitur tempore traditionis rei suæ, illud onus hypothecæ in suum fauorem apponere, ut cum eo transeat in emptorem, ceterosq; eiusdem rei possessores, donec pretium soluatur, ut in regula iuris vulgari: nec ex eo præiudicium aliquod considerabile fit doti præcedenti, nec alijs creditoribus: & in hac specie potest procedere, & saluari prima opinio supra adducta in nostra quæst. principali præcedenti: licet re vera in hac specie non loquatur, sed in re empta ex pecunijs in id mutuo datis ea lege, ut specialiter pro earum solutione hypothecata remaneret: quod est diuersum, ut vidimus. Nihilominus

Z z 2

hanc

hanc limitationem in nostris terminis tenet Bald. Nouel. de dote, vbi supra, nu. 3. ibi, & idem forte. * Effetq; indubia, & euidens hæc nostra limitatio, si in cōtractu venditionis venditor non transferret dominium rei, quam vendit, in emptorem, sed illud in se retineret, quousq; solutio pretij sibi realiter & cum effectu fiat: vel si vltra specialem hypothecam eiusdem rei, apponeret clausulam, siue pactum de non alienando ipsam, dum pretiū eius non solueretur, iuxta tradita per nos in repetit. l. nemo potest. nu. 28. cum seqq. ff. de legat. 1. & in. d. alleg. 5.

Supereff vt respōdeamus fundamentis prioris contrariæ sententiæ. Et non quidem obstat primum: * nempe brocardicum illud: Si vinco vincentem te, à fortiori vincam te: quia non procedit vbiunque datur diuersa ratio vincendi, vt probatur in dict. c. autoritate Martini. de concess. præbend. in. 6. & tenet gloss. in. d. l. de accessionibus. & ibi Bart. quem alij sequuntur: Abb. & Felin. Rom. & Socin. quos refert & sequitur Doctor Couar. d. lib. 1. var. resolut. cap. 7. num. 3. vers. item aduersus. Sed in specie de qua agimus, diuersa ratione vincitur vxor à priori creditore, habente expressam hypothecam: & hic prior à posteriori habente hypothecam priuilegio legis munita: mulier enim in hypotheca dotali præfertur habenti tacitam hypothecam posteriorem iure mutui facti ad refectionem, vt in. d. §. his consequens est. & tamen ipsa non præfertur priori habenti expressam hypothecam, cui posterior habens tacitam ex mutuo ad refectionem præferendus est, vt in dict. l. interdū. Ecce qualiter hæc posterior hypotheca vincit priorē expressam, & non vincit mulierem, quæ à priori vincitur.

* Præterea mulier in hypotheca dotali præfertur habenti priorē tacitam ratione mutui ad refectionem: ita latè disputando firmat cum Petro de Bella-

pert. Alber. & Angel. Salicet. in authent. quo iure. C. qui pot. in pignor. hab. & in dict. l. interdum. respondens fundamentis Cyni tenentis contrarium: Iass. in. l. creditor. vers. quid autem si mutuauit. ff. si cert. pet. quos refert & sequitur aduersus Bald. Nouell. sicco pede transeundo sentientem contrarium, Anton. de Fano de pignor. in. 2. memb. 5. partis. num. 16. & Doctor Couar. vbi supra, dict. num. 3. in versic. hoc ipsum ostenditur. vbi dicit hanc opinionem esse * communiorē: sequitur & benè probat eandem opinionem Salicet. Afinius in tractat. de exequat. §. 7. cap. 13. in. 6. limitatione. sed hic priuatus ratione mutui ad refectionem præfertur priori habenti expressam, vt in dict. §. his consequens est. qui quidem ab vxore non vincitur, vt supra probauimus: ergo nil mirum si dispar ius prælationis inter hos constitutum fuerit. Ita respondet præd. difficultati Couar. vbi supra. Non obstat & secundum, quia ex præcedentibus iam est dilutū. Nec etiam tertium, quia quod d. l. 30. omiserit hunc casum dotis, cum eum exceperit. d. l. 29. non probat contrarium, * quia leges non semper expriment omnes casus, quinimò quàm plures per alias leges iuris communis decidendos sæpe omittunt, vnde ius disponit vt casus omissus habeatur pro omissio, & remaneat in dispositione iuris cōmunis. l. commodissimè. cum similib. ff. de lib. & posth. Non igitur aliquid cōcludit præd. motiuum, quo Gregor. Lop. mouetur ad tenendum contrarium.

Q V Æ S T. C. S V M M A R I A.

1 *Fiscus prior creditor agere potest ad pecuniam posteriori creditori solutā à debitore, etiam si ea consumpta sit bona fide, si debitor sit inops, &*

noza

- non habeat vnde fisco satisfacere possit: quod procedit etiam si sit soluta ex causa onerosa, vt in num. 4.
- 2 *Idem est in alio creditore priuilegiato: & quomodo hoc intelligatur, quod procedit vt in fisco num. 4.*
- 3 *Non tamē procedit in priori creditore priuilegiato, quoad actionem personalem tantum.*
- 5 *Creditor prior habens expressam hypothecam, absq; alio priuilegio, potest pecuniam posteriori solutam auocare, sicut fiscus: nō tamen procedit cum posterior creditor pecuniam receptā commiscuit cum sua, bonaq; fide accepit, & consumpsit: aliās secus, vt in num. 6. vel si dolo desit possidere, vel pecunia extet, vt ibidem: sed contrarium num. 7.*
- 7 *L. pecunia. C. de priuileg. fisc. solum obtinet in fauorem fisci, vel alterius similiter priuilegiati, non verò aliorum: & quomodo procedat num. 11. & agitur in hoc nu. 7. de intellectu l. 9. tit. 15. p. 5.*
- 8 *Pecunia in genere soluta, postquam est consumpta, facit extingui dominium, quod prius penes quemcunq; existebat, nec potest ab eo vendicari: & multo facilius talis consumptio debet consumere hypothecam, quæ est debilior, vt in nu. 10.*
- 9 *Hypothecaria non datur, quando pecunia est consumpta: sed conditio ex lege in subsidium, quando consumens habuit causam lucrativam: secus aliās.*
- 10 *Maritus potest liberè ac tutò merces vanales vendere, atque earum ratione contrahere, absq; eo quod eius*

uxor ratione suæ dotis possit eas petere; ne cōmercium impediatur.

12 *Prior creditor hypothecarius, etiam priuatus auocat pecuniam secundo creditori solutam, si ipsamet extat incōmista: idem si esset consumpta mala fide, vt ibi.*

13 *Idem quando pecunia soluta non fuit creditori, sed eius procuratori, quæ nondum reddita est domino.*

14 *Idem est in casu. l. fin. §. et si præfatam. C. de iur. delib.*

15 *Quid in creditoribus Banchi.*

16 *Ordo seruandus in conscientia in soluendis debitis.*

Quæst. C.

In eandem. l. 7. tit. 16. lib. 5.

Materia. l. pecuniæ. C. de priuileg. fisc. latè hîc & distinctè pertractatur.



† Væro vterius. Nos habemus. l. pecunia. C. de priuileg. fisc. decidētē expressè, fiscam priorē creditore agere potest ad pecuniam posteriori creditori à debitore solutā, etiam si ea consumpta sit iam bona fide: si debitor sit inops, nec habeat bona vnde possit fisco satisfacere: idem probat text. in. l. deferre. §. vlt. ff. de iur. fisc. quod in fisco, absque aliqua controuersia procedit, secund. D. Couar. in pract. quæst. c. 29. in prin. & Petr. Surd. conf. 4. num. 26. & 48. limitat in suo casu Menoch. conf. 25. nu. 4. cum seqq. lib. 1.

† Idem est in alio creditore priuilegiato (intellige, simile priuilegium fisci hypothecæ habete, vt est mulier suæ dotis nomine, & similes, vt infra dicemus) secund. glo. in. d. l. pecunia. verb. ex iusta causa. per. l. ex facto. §. vlt. ff. de pecul. &

in. l. sed an hic. ff. quod cū eo. & vtrobiq; idem voluit glos. tamen eius opinio ex præd. iuribus non rectè deducatur: sed eam sequitur cū alijs Capitius decis. 78. nu. 5. & est * communis secund. D. Cou. vbi s. nu. 1. sequitur Menoch. d. conf. 25. nu. 4. lib. 1. Ceph. conf. 86. nu. 8. & plurimos alios citās Petr. Surd. d. conf. 4. n. 26. & Tell. Fer. in. l. 32. Taur. nu. 9. Hoc tamē priuilegium intelligi quidē debet aliter, quā de creditore priuato, qui habet anteriorem hypothecam, de quo statim agemus: hic enim non dicitur creditor priuilegiatus: de creditoribus namque priuilegiatis loquitur tit. ff. de priuileg. cred. qui nō loquit de creditore, qui solum habet anteriore hypothecā solum, in quo non consistit priuilegiū, vt patet in. l. 1. ff. de priuileg. cred. ita in terminis intelligit glos. d. l. pecunia. Matth. de Afflict. decis. Neap. 190. nu. 6. & 7. tamen aliter senserit D. Cou. vbi s. nu. 1. Fatetur tamen in vers. nihilominus. semel in illo Regio prætorio Granat. iudicū sententiā receptam fuisse præd. commun. opin. in causa & priuilegio dotis, tamen si res fuerit diligenter disputata: & merito, quoniā dos est priuilegiata, sicut fiscus, vt in. l. 2. C. de priuileg. fisc. sed in specie huius priuilegij, de quo in. d. l. pecunia. idē inuenimus expressum in fauorem cuiuslibet creditoris priuilegiati, vt habent glossæ præd. & commun. opin. præfata cum eis: ergo merito q̄ in dote, cū sit priuilegiata, hoc idē iudicū sententiā * decisum fuerit in illo regio prætorio: iuridicum est em̄, vt vidimus, & * praxi cōfirmatū.

† Non tñ procedit in priore creditore priuilegiato, quoad actionē personalem tantum, etiam si is nō habeat hypothecā ius, vt cōtra Capitium decis. 78. nu. 5. optimè respōdit D. Cou. vbi s. nu. 2. existimans opin. contrariā Ant. Capitij esse aduersam * cōmuni omnium interpretationi & sententiæ. Hęc opin. Cou. licet eum non referat, pbare videtur Matien.

in præsentī glos. 5. nu. 14. tamen si Greg. Lop. in. l. 11. tit. 14. part. 5. in glo. han demanda. ibi, & nota, contrarium expressè teneat, nihilominus teneo quam prædixi sententiā Couar.

† Et decisio. d. l. pecunia. C. de priuileg. fisc. cū sua ampliatiōe * cōmuni, vt habeat quoq; locū in alio creditore priuilegiato similiter, pcedit nedū si posterior creditor, cui est soluta pecunia, & ab eo bona fide consumpta sit ex causa lucratiua, sed etiā si sit ex causa onerosa, vt ibi omnes interpretes sentire videntur, estque * cōmunis intellectus, vt affirmat D. Cou. vbi s. nu. 3. eum sequutus reprobās Ioan. Fab. contrariū asserentē in. §. item si quis in fraudē. n. 25. sed est in. n. 23. in fin. inst. de act. refert Velazquez in. d. l. 32. Taur. glos. 1. num. 7. tamen si Ioannem Fabrum sequatur expressè Menoch. d. conf. 25. nu. 13. & 14.

† An dispositio. d. l. pecunia. cum similit. habeat locum in creditore priuato, habente priorē expressam hypothecam, absque alio priuilegio, nempe vt possit hypothecaria actione auocare solutionem factam secundo creditori, vt sibi prius satisfiat? Ingens profectō quæst. est, in qua maximè in iure inter eius interpretes controuertitur, atq; disputatur, pro, & contra adductis fundamentis: & in primis quinque fundamenta partis affirmatiuæ, atq; plurimos Iurisconsultos, qui pro ea responderunt, congerit Matthæ. de Afflict. decis. Neap. 195. per totam. vbi num. 2. citat huius opinionis authores glos. in. d. l. pecunia. & ibi Salic. & Ang. necnō & Raph. Cum. in. l. pupill. ff. quæ in faud. cred. dicentem q̄ ista est * communis opin. Eandē alios allegans * cōmunē esse profiteretur D. Cou. vbi s. nu. 1. cum seqq. licet eam nō sequatur: & hęc verā de iure, quicquid luadeat æquitas, affirmat Paris. conf. 69. nu. 1. volu. 4. & plenè probat Bébenut. Stracha in tractatu de mercat. de decoctor. in vltima

part.

part. nu. 28. vbi quod ab hac sententiā non est * discedendum. Sequitur etiam eam, saltem contra creditore ex causa lucratiua, Tellus Fernan. in. d. l. 32. Taur. nu. 9. sed indistinctè idē probat plures auctores pro hac parte referens Petrus Surd. d. conf. 4. num. 25. & 42. & Matienç. in præsentī, glo. 5. nu. 15. & Velazquez in. d. l. 32. Taur. glos. 1. num. 8. vbi inquit, quod secundum hęc * obtinuit in Regia Cancellaria Vallisoleana: & tenentes contrarium loquuntur de æquitate, vt inquit Marth. de Afflict. dict. decis. 190. & decis. Perusin. 45. num. 20. & ante eos tenuit Greg. Lop. in. l. 9. in glos. *Que torne*. tit. 15. p. 5. sed loquitur in creditoribus magis priuilegiatis.

* Hęc tamen opinio non procedit, cū posterior creditor pecuniam receptam commiscuit cum sua, bonaq; fide accepit, & consumpsit: secus autē si mala fide, tunc enim dominium sibi non acquiritur: vel si dolo desijt possidere, vel si ipsa pecunia extet: his etenim tribus casibus vltimis cōmunis præcedens sententiā locum habet, in eisq; rectè procedit, vt latè cum alijs probat Petrus Surd. vbi s. nu. 43. & 44. & 48. circa fin. & num. 49. vers. minus. & nu. 48. sic intelligit statutum ciuitatis Genuens. disponēs, quod solutio facta per comunē debitorem, secundo creditori, sit valida, nec possit reuocari à primo creditore, quādo facta est super Bāchis, vel in pecunia numerata, vel fuit facta datio in solutū super mercibus debitoris: de quo ipse Petrus Surd. ibid. num. 12. & Asinius in loco infra citando, & super eo cōsultuit Parisius dict. conf. 69. num. 4. vol. 4. nempe vt illud statutum intelligatur iuxta ius commune; nēpe quando secundus creditor, qui pecuniam exegit, illā cōsumpsit bona fide: secus si ipsa extat, vel fingitur extare.

† Contrariam tamē sententiā in nostra. q. principali, imò q̄ constitutio. d. l. pecunia. C. de priuileg. fisc. solum obti-

neat in fauorem fisci, & in eo sit specialis (Adde tu, & in alio similiter priuilegiato vt prædiximus) non verò extēdatur, nec admittatur in fauorē alterius creditoris priuati non priuilegiati, etiam si priorē hypothecam habeat, probauit & tenet Fulgos. in. d. l. pecunia. & in. l. cū fundus. §. seruum tuum. num. 4. ff. si cert. per. quod etiam tenet tenere Cuman. in. d. l. pupillus. col. 2. & hęc opinionem sequitur Marth. de Afflict. vbi supra, nu. 6. & 7. scilicet quando pecunia fuit bona fide consumpta, dicens secundum eam fuisse sententiā pronunciatā per sacrum Consilium Neapolit. sub nomine Regio: quia aliās totus mundus litibus inuolueretur, & mercatores ruto non possent contrahere, & consequenter commercio priuarentur: & ad prædictam decisionem Marth. de Afflict. dicens esse notabilem, se refert Gregor. Lop. in. l. 11. tit. 14. p. 5. in glos. *A que vence su deuda*: & rursus in eadem glos. hanc opinionem tenet ibi, Sicut est regulare in alijs actionib⁹: idem Greg. Lop. in. d. l. 9. tit. 15. part. 5. in glos. *Que torne*: idem tenet ob æquitatem Parisius. d. conf. 69. nu. 2. vol. 4. Hanc etiam sententiā tanquam iuridicā, & iuri consonam approbat Gram. decis. 1. per totum. & Capitius decis. 78. nu. 1. sequitur D. Couar. d. c. 29. nu. 1. & 2. existimās * communem sententiā contrariam supradict. non esse omninō certam, & q̄ fortassis in fisco sit specialis decis. d. l. pecunia. & hanc dicit esse * receptā magis DD. sententiā Menoch. d. conf. 25. n. 1. Pro qua militat naturalis æquitas, & probatur apud Genuens. d. statuto, vt refert Petr. Surd. vbi s. nu. 12. & hęc sententiā in * praxi probo propter auctoritatem Senatus, eiusq; sequacium, & æquitatem, & vt lites cessent: quæ etiam iure Regio * probatur in. d. l. 9. Partit. in sua generalitate: dummodò traditio bonorum alteri nō sit facta, vt patet ex eius verbis in. 1. & 2. parte, quæ ita se habent.

Z 2 4 Ama

Ama à las vegadas el que es deudor de muchos, mas el pro del vno que de los otros: E por ende acaece que ante que fagan entrega de los bienes del, que paga su deudo a aquel quien bien queria: e en tal razón como esta dezimos, que maguer los otros bienes que le fincan no cumplan a pagar las deudas de los otros, que no le pueden apremiar que torne aquello que recibio en paga de mano de su deudor: esso mismo seria si la paga fiziesse otro si antes que desamparasse los bienes.

Nec huic primæ parti huius legis Regiæ obstat. l. pupillus. ff. quæ in fraud. cred. vbi quando per gratificationem tutorum soluitur vni creditori, reuocatur sic solutum ab alijs creditoribus pro rata: illud namq; debet intelligi, quando vterque creditor instabat pro debito, secundum glos. ibi verb. per gratificationem: non enim tunc est locus gratificationi debitoris, sed alteri est comunicandum, quod vni creditori solutum fuit, vt expressè probat text. in. l. si non expedierit. §. 1. ff. de bon. auth. iud. poss. secus verò, quãdo vnus tantum instabat, vel nullus petebat debitum suum, quia tunc debitor iuste potest gratificari cui voluerit, vt in. d. l. Regia in verbis supra relatis: atque ita eam intelligit Gregor. Lop. ibi: *Aquel que queria bien*, vbi idem esse intelligit, quando plures instabant, & debitor vni soluit per compulsionem iudicis, vt in. l. qui autem. §. apud Labeonem. ff. quæ in fraud. cred. ibi, Eum enim, quem præses inuitum soluere cogat, impunè non soluere iniquum esse: sequitur alios allegans idem Gregor. Lopez in. l. 7. tit. 6. p. 6. in glos. *Que las deudas*. vers. quid in creditoribus. ibi, Dictum Oldradi: & iuxta hanc distinctionem intelligendus est Syluest. in summa, verb. restitutio. 6. nu. 8. quem sequitur Nauar. in Manual. Latin. cap. 17. nu. 52. dum tenent, quòd creditori diligentiori in petendis suis creditis in iudicio, vel extra (alijs scilicet negligentibus) solui potest, & debet prius quàm

alijs, à quibus non reuocatur, quod illi solutum fuerit, vt in. d. l. pupillus. ff. quæ in fraud. cred. Hoc namq; pcedit, quãdo alius creditor, præter illum cui solutum fuit, non instabat: secus verò alijs pluribus eodem tempore instantibus, vt prædiximus, & probatur expressè in. d. l. si non expedierit. §. 1.

Quòd si nullus creditor vigilauit exigendo debitum, tunc iure in foro exteriori gratificationi locus erit, iuxta secundum membrum præfatæ distinctionis, & probatur expressè in. d. l. 9. Partitæ, in sua. 1. part. in verbis præcitatis: at verò in foro conscientie secus est dicendum, secundum Syluest. vbi supra nu. 8. & Nauar. d. c. 17. num. 52. in vers. tertium. vbi affirmat, debitorem, qui sciens se debere creditoribus chirographarijs, nullatenus priuilegiatis, & sua sponte, nõ verò coactus, nec exactus, nec requisitus soluit posteriori, fraudans priorè ea parte quæ illum contingeret, si bona venirent, secundum communem sententiam peccare grauius, & teneri ad restitutionem, eo quòd soluit, quod alteri debet, iuxta textum in cap. ea te. de iur. iur. ibi, Onus non remittitur, sed augetur, cum cuiquam improvidè soluitur, quod alij ex debito est præstandum. Per quod inquit Nauar. damnantur multi, qui volentes gratificari quibusdam, & videntes sua bona esse diuidenda per iudicè, ob suam mortem, vel ob fugam, vel aliam absentiam, inter creditores nõ priuilegiatos diminuenda credita pro rata, soluunt eis integra, quorum de numero caueat ne sit consulens hoc huiusmodi creditoribus.

Intrat nunc secunda pars. d. l. Regiæ. 9. *Mas si la paga se hiziesse despues que fuesse fecha la entrega, o que desamparasse sus bienes, quier lo fiziesse de su voluntad, quier por premia del juzgador: estonce bien la podrian demandar los otros deudores* (hoc est, quibus etiam debetur) *al que la ouiesse recebido: e deue ser tornada e ayuntada con los otros bienes*

bienes que desamparò: e de si deuenlo partir todo entre los deudores en la manera que diximos: scilicet in. l. 2. eiusd. tit. vbi probatur quòd soluatur creditoribus, seruata temporis anterioritate, & priuilegio debitorum: & idem quòd hæc. l. Regia in hac secūda parte disponit, probauit etiã, ea non relata, Syluest. vbi supra num. 8. dicens, quòd postquam bona debitoris cœperūt possideri, iura omnium creditorum non habentium pignora, vel hypothecas, vel quæ non sunt priuilegiatæ personæ, facta sunt paria: etsi debitor vult vni gratificari, debet hoc omnibus communicari, & ab omnibus licentiam obtinere.

Hanc tamè. l. Regiam in creditoribus personalibus priuilegium non habentibus, sed æqualitatè, intelligit Greg. Lop. vbi supra, vnde secus esse dicit, si alij creditores essent magis priuilegiati: quod etiã videtur tenere Matienç. in præfenti glos. 5. num. 15. & re vera licet dict. l. 9. in præd. creditoribus personalibus, nõ verò priuilegiatis loqui videatur: idem tamen esse videtur eadem ratione in hypothecarijs creditoribus, postquã fuerint alicui eorum solutæ pecuniæ sibi debita, atque bona fide consumptæ, ad hoc vt iure non concedatur, nec competat cæteris conditio pro eis, iuxta supradict. magis receptam sententiam, quam defendimus. * Pecunia enim in genere soluta, postquam est cõsumpta, facit extinguere dominium, quod prius penes quemcunq; existerat, nec potest ab eo vendicari. l. si alieni numi. ff. de solut. l. cum fundus. §. seruum tuum imprudens. ff. si cert. pet. & probat latè Petr. Surdus d. conf. 4. nu. 10. ergo multo facilius talis consumptio debet consumere hypothecam, quæ est debilior: ita Grammatic. d. decis. 1. n. 6. & Phanutius. d. 5. par. n. 147. & Menoch. d. conf. 25. nu. 15. quos refert & sequitur Petrus Surd. d. conf. 4. nu. 15. & nu. 16. allegat Bart. in. d. l. pupillus. † ad

hoc quod non detur hypothecaria, quando pecunia est consumpta, sed conditio ex lege. Hoc tamè intelligendū est in subsidium, nempe quãdo principalis debitor non est soluendo: & prætereã quando consumens habuit causam lucratiuam, aliàs non, secundum Fabrum in. d. §. item si quis in fraudem. nu. 23. ad fin. sequitur alios allegans Petrus Surd. dict. conf. 4. nu. 13. & 14.

† Conducit etiam pro eadem secūda parte, quã probamus, doctrina Baldi in. l. vbi adhuc col. 5. num. 19. C. de iur. dot. tenētis, quòd licet mulier habeat hypothecam in bonis mariti, poterit tamen maritus liberè, ac tutò merces vanales vendere, atq; earum ratione cõtrahere, nec vxor ius habet per actionem hypothecariam petèdi res illas pro dote: quod sanè fit, ne cõmercium impediatur. Idem comprobatur Paris. d. conf. 69. num. 3. lib. 4. quos sequitur D. Couar. vbi supra nu. 1. vers. nam licet. Idem probat nouissime Afinius in tract. de exequut. §. 7. cap. 3. fol. 165. col. 3. circa fin. & Greg. Lop. vbi supra, aliud volens in articulo principali de quo supra num. 5. cum sequentibus. in fauorem creditorum magis priuilegiatorum, rectè procedit in fisco, dote, & similibus: secus verò respectu aliorum creditorum cum hypothecis, hi enim non dicuntur propriè priuilegiati, sed fiscus, & simile priuilegium habentes: vnde in creditoribus hypothecarijs non habentibus aliud priuilegium, pecunia alijs prius soluta & bona fide cõsumpta, non habet locum decis. d. l. pecunia. cum similibus. iuxta hanc veriorè & receptiorem sententiam.

† Hæc autè * magis recepta sententia, & tenenda in * praxi, declaratur primo vt procedat antequam traditio, hoc est, *entrega*, fiat in bonis debitoris, id est, antequam bona possideantur per creditores, vt declaratur in. l. qui autè. §. sciendum. ff. quæ in fraud. cred. secundum quã

est intelligenda. l. 9. in principio, ibi, *An-
te que fagan entrega, &c.* secun. Gregor.
Lop. ibidem. glos. 1. in princip. vbi idem
dicit, si vnus mittatur in possessionem bo-
norum ex primo decreto, nam & ceteri
videntur immisi, vt in. l. fin. C. de bon.
auth. iud. poss. secus autem erit dicendū
facta dict. traditione vel immisione, aut
cessione facta bonorum; hoc enim casu
limitatur dict. opinio, atque nostra sentē-
tia, vt expressē cauetur in dict. l. Regia
in versic. *mas si la paga*, in verbis supr. re-
latis.

12 † Secundò eadem * magis recepta
sententia limitatur meo iudicio, vt non
procedat, quoties pecunia posteriori
creditori soluta, nondum esset consum-
pta, sed extaret incommixta; constituto
fit eadem; vel si mala fide consumpta fuisset;
tunc enim cessant rationes nostræ
sententiæ, atq; prioris opinionis contra-
riæ militant, vt repetitio, & venditio
detur, sicut in alia re hypothecata extā-
te, præmissa excussione in principali de-
bitore, vt constat ex Petro Surdo vbi su-
pra, num. 44.

13 † Tertio limitatur eadem ratione, quā
do pecunia soluta non fuit creditori po-
steriori, sed eius procuratori, quæ nõ dū
reddita est domino, vt probat Petrus
Surd. dict. consi. 4. num. 48. & 49.

14 † Quarto limitatur eadem nostra sen-
tentia in casu. fin. §. & si præfatam. C. de
iur. delib. vt pater ex illo tex. circa fin. in
versic. cū satis, ibi, vel ad posteriores, &c.
Quasi secus sit regulariter extra casum
illius text. vt optimè considerauit addēs
eius rationem. D. Couar. dict. cap. 29. nu.
1. versic. his etiam. Sed & alia minuscule
circa materiam remissiuè tradit Velazq.
in dict. l. 32. Taur. glos. 1. num. 9.

15 † Inter creditores Banchi non inspi-
citur prioritas temporis in data, ita quòd
si sint plures qui deposuerint plures pecu-
nias apud Bāchū, & vnus exegerit suum
debitum, non est inter alios cōmunican-

dum, etiam si sint priores in data: nisi in
casu, quo per violentiam exegerit; vel
nisi debitor ei gratificatus fuerit: vel ni-
si cum exegit, fuissent bona iam possessa,
aut impedita auctoritate iustitiæ: vel ni-
si superueniat priuilegiatus: quia tūc ha-
benda est ratio eius. Ita Cassaneus in Ca-
talog. glor. mund. in. 12. part. consider.
99. limitat. 13. vbi quid, quando nihil est
exactum. Quæ doctrina in illa sua limita-
tione, ibi, Vel nisi debitor ei gratificatus
fuerit, hodie nõ procedit, vt patet ex. d.
l. 9. tit. 15. par. 5. in suo princip. in verbis
supr. relatis: in alia verò limitatione ibi,
Vel nisi cū exegit, fuissent bona iam pos-
sessa, approbatur per. d. l. partitæ ibi, *Mas
si la paga*. Vbi etiam additur alia similis
limitatio, scilicet quando cessio bono-
rum esset iam facta: & ita per hanc. l. re-
giam, atque iuxta eam intelligenda, &
declaranda est præfata doctrina Cassanei.

16 † Quis autem ordo sit seruandus, vbi
debitor nõ potest restituere, hoc est, solu-
ere omnibus creditoribus, vel si potest,
non tamē simul, tradit Bald. in. l. pro de-
bito, num. 1. C. de bon. auth. iud. poss. &
latè Angel. de Clauas. in sua summa,
verb. restitutio. 2. num. 16. & Armill. Au-
rea in eodem verb. num. 34. cum sequen-
tibus nec non & Syluester eodem verb. restituti-
o. 6. num. 5. & Nauar. post alios, quos re-
fert in Manual. cap. 17. nu. 47. cum seqq.
& Cassan. vbi supr. & nouissimè alios ci-
tans Salon. de iustitia, & iur. in. 2. 2. sancti
Thom. q. 62. art. 8. col. 967. cum sequen-
tibus. Cauendum tamen est ab ipso Bald. vbi
supr. & sequacibus, dum tenet, quòd mer-
ces venditæ habita fide de pretio, si ex-
tent, debent reddi venditori pro pretio;
& si plus valent, illud plus creditoribus
dari, tamen si illud dicat verius Syluest.
vbi supr. & * cōmuniter receptū Nauar.
vbi supr. nu. 49. & sequitur Salon. vbi supr.
Hoc namq; verum non est, nec * cōmuni-
ter receptū, sed potius cōtrarium; nisi vē-
ditæ fuissent non habita fide de pretio;

vt

vt. resoluiimus supr. quæstion. 98. num. 6.
& 7. Quinimo idem Bald. in. l. licet. in
fine. C. qui pot. in pig. hab. tenet expref-
sè contrarium, & plerique * omnes, &
Angel de Clauas. vbi supr. in versic. si ve-
rò habita fide de pretio.

Quòd si debitor omnibus suis credi-
toribus non sufficiens ordinem iuris in
soluendo suis creditoribus non seruaue-
rit, suæ conscientiæ non satisfacit; nisi
credidisset esse soluendo omnibus, vel
ignorasset vnum creditorem esse potio-
rem alio: præterquam si ignorantia non
esset excusabilis: Angel. vbi §. numer. 19.
& Syluest. 7. post alios quos refert, &
Gregor. Lopez in. l. 7. titul. 6. part. 6. in
glos. *Que las deudas*, & Nauarr. vbi supr. d.
num. 52. modò. alij non sint magis priui-
legiati: vbi in versic. secundo etiam, limitat
quando creditor aliquis in petendis suis
creditibus in iudicio, aut extra, sit alijs di-
ligentior; quia tunc alijs negligentibus
nullatenus priuilegiatis, vel hypothe-
cam non habentibus, non solum potest,
sed etiam debet prius illi quàm alijs solu-
ere, ab eoque solutum non reuoca-
tur, vt in dict. l. pupillus. ff. quæ in fraud.
cred. & tenet Syluest. vbi supr. num. 8.
Addit tamen ibi Syluest. in hac specie
iure poli, etsi non fori excusaretur vt
creditor debitor, si pietate motus gra-
tificaretur plurimum indigenti: quod
non credo verum, quia id in præiudi-
cium tertij facere minimè potest, vt pro-
bauimus: nec magna indigentia illius,
cui gratificatus est aliquid facit, vt eius
misereri possit soluendo ei quod est alie-
num, vel alijs potiori iure debetur.
Idem quod dictū est in debitore soluen-
te, est dicendū in creditore petente, nem-
pe quòd non peccat accipiendo suum
debitum, quod diligentius petijt, si alij
non sint magis priuilegiati: secus aliàs,
quia violat iustitiam, quæ habet, vt illi
prius quàm sibi satisfiat, per prædicta: ita
in terminis tenet Nauarr. vbi supr. dict.

num. 52. in versic. & idem: inferens inde
peccare generos & nurus recipientes,
aut retinētes de bonis focerorum, quod
eis debetur, scientes eorū bona alijs ma-
gis priuilegiatis deberi. Idem eadem ra-
tione existimo esse dicendum in foceris,
& alijs creditoribus similia facientibus.

Vnde in foro conscientiæ non proce-
dit nostra præcedens magis communis
sententia, quam supra defendimus à nu-
mer. 7. cum sequent. nempe quando po-
steriores creditores recipiunt, vel reti-
nent de bonis debitorum quod sibi de-
betur, scientes eorum bona alijs credi-
toribus antiquioribus hypothecarijs de-
beri, omnibusque non sufficere, ac pro-
inde teneri ad restitutionem antiquiori-
bus eius quod recipiunt, vel retinent
prioribus debitum; nisi in casu quo debi-
tor licitè soluit posteriori, nempe quia di-
ligentior fuit alijs in exigendo debitum
suum, vt prædiximus: tunc enim & cre-
ditor licitè recipiet suum debitum, licet
posterior sit, per prædicta. Ex supr. dictis
lector deprehēdet confusionem Asinij,
vbi supr. dict. cap. 3. per totum agentis de
quæ si. principali supr. dict.

QVÆST. CI.

SVMARIA.

- 1 Quintum an deducatur de tertio prius
irreuocabiliter alteri donato? per
totam quæstionem: resoluitur nega-
tiue. num. 5. cum sequent.
- 2 Quintum priusquam tertium deduci-
tur ex hereditate diuidenda, fauo-
re animæ: & quomodo intelliga-
tur. num. 12.
- 3 Testator in dubio videtur se conforma-
re cum dispositione iuris cōmunis:
& alia in proposito, & num. 14.

4. Valor

- 4 *Valor bonorum quoad meliorationes attenditur tempore mortis meliorantium, & num. 10. & 15.*
- 6 *Melioratio tertij irrevocabilis præcedens, tanquam debitum deduci debet prius quàm quintum.*
- 7 *Debita contracta post meliorationem irrevocabilem, non deducuntur ex ea.*
- 8 *Perfecta donatio non recipit diem, neque conditionem.*
- 9 *Diminutio contingens post meliorationem tertij & quinti, vel maiorationem ex causa onerosa, an possit eam, vel eum, minuere, vel alterare?*
- 10 *Melioratus ex causa onerosa matrimonij, an possit eligere valorem bonorum, secundum tempus facta meliorationis?*
- 11 *L. 25. Tauri loquitur & procedit quando præcessit dos, vel donatio propter nuptias meliorationem tertij quinti: secus verò si melioratio irrevocabilis præcesserit eas?*
- 12 *L. 214. styli intellectus, & numer. 13.*

Quæst. CI.

In. l. 214. styli.

Quintum an deducatur de tertio prius irrevocabiler alteri donato?



Væro, * an quintum deducatur prius quàm tertium, in quo filius, vel alius descendens fuit primò melio-

ratus per contractum inter viuos ex causa matrimonij cum tertio, sequuto ipso matrimonio, vel aliàs irrevocabiler cæteris modis de quibus in. l. 17. Taur. hodie .l. 1. titul. *De las mejoras.* lib. 5. novæ Collect. Reg. vel è contra tertium præcedens irrevocabiler inter viuos donatum, sit prius deducendum quàm quintum postea alij, vel alijs descendentibus relictum, vel donatum?

2 * Et videtur prima quidem facie quintum esse prius deducendum ex bonis defuncti qui meliorationem fecit, ex. l. 214. styli, id præcipiente in favorem animæ: per quam legem ita simpliciter & indistinctè loquentes tenent Montalu. in. l. 9. titul. 5. lib. 3. fori in glossa. *De la quinta parte:* & Roderic. Suar. in repet. l. quoniam in prioribus. r3. limitatione, versic. modus practicandi. C. de inoffic. testament. vbi dicit, quòd ita * servatur in praxi. Quod etiam profitentur Anton. Gomez in. l. 17. Taur. numer. 2. And. Angul. in. l. 9. glossa. 2. numer. 2. & in. l. 10. glossa. 5. numer. 2. titul. *de las mejoras,* lib. 5. novæ Collect. Reg. nec non & cæteri regnicolæ hac de re agentes: diximus supra, lib. 2. pract. quæstione. 72. numero. 3.

3 * Secundò, quia testator in dubio videtur se conformare cū dispositione iuris communis, Bart. in. l. hæredes mei. §. cum ita, numer. 4. & ibi Doctor. ff. ad Trebell. & in. l. si duo. per text. ibi. ff. de acquir. hæred. * communis secundum Iulium Clarum plures referentem lib. 3. receptarum sentent. §. testamentum, quæstione. 76. numer. 11. diximus supr. quæstione. 70. numer. 29. est * communis vt plures referens testatur novissimè Ioan. Vinc. Hondedei. consil. 70. nume. 22. dicens suos descendentes eo iure, eo que ordine ad fideicommissum admitti

admitti debere, quo de iure ad successionem ab intestato vocantur: mens namque testatoris, iuxta iuris communis dispositionem interpretanda est: gloss. & Doctor. in. l. quid ergo. 92. versic. voluntatis. ff. de legat. 1. ea que præsumitur testatoris voluntas, quæ de iure esse debet. Bald. in. l. 1. C. de impub. & alijs substitut. quem refert Ias. in. l. hæc verba. numer. 26. ff. de legat. 1. & testator se restringere videtur legi loquenti super actu in quo ipse disponit, vt late per Aymon Crauet. consil. 186. numer. 9. Ias. in. l. 1. num. 45. ff. de vulgar. & pupill. Mathæus de Afflict. decis. Neap. 44. numer. 20. Et hanc regulam cum decem extensionibus, & vndecim declarationibus ponit Zanchus in dict. §. cum ita. in. 9. part. numer. 5. tradit Mantic. de coniectur. vltim. volunt. lib. 6. tit. 6. & 7. & congerit plurimos Menoch. lib. 4. præsump. 202. Ergo parentes meliorantes filium in tertio bonorum suorum, etiam ex causa onerosa cum tertio, vel aliàs irrevocabiler, videntur eam meliorationem facere eo modo & forma, quibus aliàs de iure & cõmuni praxi & stylo ob servatur, nempè vt prius deducatur quintum favore animæ, quàm tertium. Nec ex hoc conqueri, aut se deceptum reputare debet tertius in cuius favorem fuit facta melioratio præcedens irrevocabiler, cum sciret, aut scire deberet, quintum esse prius deducendum, per prædicta: & contra eum, qui legem potuit dicere apertius, & non dixit, est interpretatio facienda. l. veteribus. ff. de pact. cum siml.

4 * Tertio, quia cum meliorationes tertij & quinti cõmuniter soleant fieri omnium bonorum præsentium, & futurorū existentium tempore mortis meliorantium, & præterea valor bonorum meliorationum eo tempore iure regio considerandus sit, vt in. l. 19. 23. & 29. Taur. sic

que concurrant tunc tertium & quintum, perinde esse videtur, ac si simul ambæ meliorationes factæ fuissent eodem tempore: & ita deduci debet prius quintum, iuxta praxim communem huius regni de qua supra.

5 * His tamen non obstantibus, in specie præmissa verior, & tenenda est sententia contraria, imò quòd tertium prædict. sit prius deducendum, quàm quintum. Primò, quia cum melioratio tertij fuerit facta ex causa onerosa, nempè matrimonij cum tertio, vel aliàs irrevocabiler, non debet ab ea deduci quintum postea alteri donatum, vel relictum contra voluntatem eorum, quorum favore melioratio tertij præd. fuit facta, in qua habent ius acquisitum: nec in præiudicium matrimonij; iuxta regul. ius nostrum. de reg. iur. in. 6. & l. fin. ff. de pact. cum siml. Imò nec reuocari potest ex maioratus successoris, vel meliorati cõsensu in præiudicium vxoris suæ & filiorum illius matrimonij, cuius contemplatione facta fuit melioratio, vt cum alijs probat. D. Molin. de Hispan. primog. lib. 4. cap. 2. num. 18.

6 * Secundò, quia dicta melioratio tertij, tanquam debitum præcedens, deduci debet prius quàm quintum: non enim dicuntur bona nisi deducto ære alieno, .l. sub signatum. §. bona. cum siml. ff. de verb. sign. Cum ergo donatio tertij sit omnium bonorum præsentium, & futurorum extantium tempore mortis meliorantium, & postea fiat melioratio quinti; quintum illud deduci non debet de tertio irrevocabiler prius donato: quia bona illius iam non sunt bona meliorantium in quinto, sed propria meliorati prius in tertio, quamvis diuisio fiat post mortem meliorantium. Quòd autem omnia debita anteriora deducantur de corpore hæreditatis ante tertium, & quintum, est plusquam mani-

manifestum in iure, & constat ex l. 21. Tauri, & praxis communis obseruat: ergo prædicta melioratio tertij irreuocabilis, tanquam æs alienum deduci debet prius quam quintum postea donatū, vel relictum.

7 † Tertio quia sic videmus, quod debita contracta post factam meliorationem irreuocabilem tertij, non deducuntur ex dicto tertio, vt resoluimus late supra lib. 2. pract. quæst. 53. per totam. ergo à fortiori nec quintum postea donatum vel relictum: fortius namq; est in proposito ius debitorum, quam quinti, quia debita deducuntur de corpore hæreditatis ante quintum: & nihilominus non deducuntur de tertio præcedenti, irreuocabiler donato, vt prædiximus.

8 † Quarto quia perfecta donatio non recipit diem, neq; conditionem, vt in l. perfecta donatio. cum similibus. C. de donat. quæ sub mod. fed. l. 17. Taur. permittitur parentibus meliorare descendentes irreuocabiler in tertio ex causa onerosa cum tertio, & cæteris modis, de quibus ibi: ergo tertium hoc deducendum est prius quam quintum postea alteri donatum, vel relictum: quoniam si aliud diceremus, non esset irreuocabilis donatio tertij omnino, quando quidē ab ea esset deducendum, quod prius caperet quintum, & contrahentes autoritate legis deciperētur, aliàs non contracturi, nisi crederent meliorationem prædicti tertij reuocari minimē posse in toto, nec in parte aliqua: dareturq; occasio mille fraudibus, & technis, quibus parentes passim vterentur.

9 † Quinto quia quando melioratio tertij, & quinti, seu maioratus fit ex causa onerosa, diminutio ex post facto contingens non potest meliorationem, vel maioratum præcedentem minuere, vel alterare, cum maioratus possit eligere, vt valor tertij, & quinti, non secundum tempus mortis, sed secundum tempus

factæ meliorationis consideretur: quod specialiter fauore matrimonij dispositum est ex dict. l. 29. Taur. quæ hodie est lex. 3. tit. 8. libro. 5. nouæ Collect. Reg. si credimus Doct. Molin. id ipsum afferentē lib. 4. de Hispan. primogen. cap. 2. nu. 82. versic. hæc tamen omnia. & Burgos de Paz consil. 14. nu. 62. † Apud me ramen hæc opinio scrupulo non caret, cum videam dict. l. 29. Taur. eam prærogatiuā, atque electionem tribuere tantum dotibus, easque recipientibus, non verò donationibus propter nuptias, nec cæteris donationibus conferibilibus filijs factis, vt planè habet litera dictæ. l. 29. Taur. quasi fauor hic non tantum matrimonio, sed dotibus simul factus sit à lege: ac proinde tempus tantum mortis, quoad valorem bonorum meliorantis, etiam ex causa onerosa matrimonij inspiciendum, ac considerandum esset: quod simpliciter probauit Angul. in l. 7. glos. 1. numer. 1. tit. 5. libro. 5. nouæ Collect. Reg.

10 † Sexto quia l. 25. Taur. *que manda, que el tertio, y quinto de mejoría, hecho por el testador, no se saque de las dotes, y donaciones propter nuptias, ni de las otras donaciones que los hijos, o descendientes traxeren a collacion, o particion:* loquitur & procedit, quando præcessit dos, vel donatio propter nuptias: secus verò quando eas præcessit melioratio irreuocabilis, tunc enim ex eis extrahetur tertium, & quintum huiusmodi: aliàs namque prima donatio irreuocabilis reuocaretur in parte: quod fieri non potest, vt benè probat Tellus Fernandez in dicta. l. 25. Tauri. numer. 2. & 3. quem sequuntur Matienç. in l. 9. tit. 6. libro. 5. nouæ Collect. Reg. gloss. 3. numer. 2. & Angulus in l. 9. tit. 5. lib. 5. eiusdem Collect. gloss. 1. numer. 2. & nos latius supra lib. 2. pract. quæst. 62. ergo eadem ratione melioratio tertij ex causa onerosa matrimonij cum tertio, facta in contractu inter viuos, vel aliàs

aliàs irreuocabiler; deduci debet prius quam quintum postea alteri relictum, vel donatum, prout in terminis videtur decidere Tellus Fernand. in dict. l. 25. Taur. numer. 2. dicens, quod melioratio sequens non est sufficiens, vt ex donatione irreuocabili, quæ ante præcesserat, aliquid extrahatur: sed illud expressè in nostra quæstione probat, & tenet Angul. in dict. l. 9. gloss. 2. numer. 3. ea solum ratione, quod melioratio quinti, non potuerit fieri nisi saluo iure tertij prius irreuocabiler donati: quod verissimum censeo. Non obstant modò fundamenta prius in contrarium adducta † l. enim. 214. styli loquitur in. 3. & 5. relictis per viam meliorationis in testamento, vt constat ex litera ipsius, sedemque habet. l. fori ab ea declarata sub rubrica, *De las mandas*: Nos verò loquimur in melioratione irreuocabiler facta in contractu inter viuos. † Præterea l. styli præcitata, & praxis comunis cū ea distingui & interpretari debet per alia iura, & rationes iuridicas, nempe vt procedat, quando in eodē testamento, vel contractu factæ sunt ambæ meliorationes tertij & quinti, aut si in diuersis, præcessit tamē melioratio quinti, tunc enim fauore animæ deduci debet prius quintum, quam tertium, nisi contrariū testator disponat, vt tenet Cifuentes in l. 25. Taur. num. 4. Sed quando melioratio fit irreuocabilis per contractum inter viuos, aliud est profectò dicendum, vt patet euidenter ex fundamentis supra pro nostra sententia adductis: ex quibus iustissimè dict. l. styli, & praxis communis limitanda & restringenda est, vt passim leges validæ, & quæ habent vim ligandi, & communes aliæ doctrinæ multipliciter iure limitantur, & nihilominus recipiuntur & obseruantur tales limitationes, si iuridicæ sint, prout est hæc nostra: erit igitur obseruanda, tamen nostrates antiquiores fortasse super hoc non cō-

sulti, indistinctè præd. * praxim produxerint: quod si nūcupatim de hoc interrogati fuissent, & facti species punctualiter eis vt in hac specie proponeretur, nec non fundamenta nostræ sententiæ si bi in memoriam reducerentur, non dubito quin idem respondissent, vel ipso iure postulante. Quod autem dicitur de fauore animæ, eadem ratione in nostra specie prius deducendum est tertium, quam quintum, sicut cætera debita defuncti pro exoneratione animæ ipsius.

11 † Ad secundum responderetur, loqui in hunc sensum, quod testator in dubio videatur se conformare cum iure communis: nos verò loquimur in contractu irreuocabili expressa conuentione partium celebrato: sicque in claris non est locus coniecturis, vt sunt iura vulgaria. Quod autem mens, & intentio contrahentium sit clara in proposito, patet, quia partes celebrarunt contractum perfectum, ex omnibusque suis partibus absolutum, atque omnino irreuocabilem eo tempore, quo quibitum alteri non erat relictum, vel donatum, nec de eo quicquam actum, aut dispositum: ergo tertium integrum irreuocabiler sic donatū prius deducendum est: aliàs enim non esset omnino ex omnibus suis partibus integrum tertium, nec irreuocabile contra expressam mentem, & dispositionem contrahentium: quod si aliud vellent meliorantes, id exprimere opus habent, aliàs contra eos facienda est interpretatio, per eandem l. veteribus ff. de pact. sicque etiam contra eos retorquetur argumentum. At quod testator possit præcipere quod prius deducatur tertium, quam quintum, iam supra diximus ex Cifuent. in dict. l. 25. Taur. num. 4. contrahentes verò in melioratione priori tertij irreuocabili ex causa onerosa præcipue, necnon & aliàs, id satis manifestè volunt, vt est prædictum: ergo habemus intentum.

15 - † Ad tertium respondet Tullius Ferd. in d. l. 25. Taur. num. 3. sed ultra eum ego respōdeo, quod licet valor bonorū, tempore mortis meliorantium attendendus sit: nihilominus tamen cum melioratio tertij irrevocabilis præcesserit, extrahenda prius erit, q̄ quinti: bona namque dicti tertij fuerunt per meliorationem eius irrevocabilem effecta propria meliorati in eo: iamq; exinde non dicuntur bona meliorātis: unde melioratio quinti, postea ab eo facta in alterum filium, necessariò intelligi debet, imò expresse fit bonorum meliorantis, quæ eo tempore sunt eius propria: at verò, quæ continentur in tertio irrevocabiliter iam prius donato, non sunt propria ipsius parentis nunc meliorantis in quinto, sed meliorati prius in tertio: ergo non comprehenduntur in præd. quinto, cum de eis non potuerit disponere post meliorationem tertij irrevocabilem præcedentem. Melioratio igitur quinti subsequens in cæteris bonis meliorantis, vel meliorantium, præter ea quæ occupat tertium præcedens irrevocabiliter donatum, intelligenda est, ne noceat tertio. Fit igitur ex omnibus supradictis plusquam manifestum in nostra præsentis specie, tertium præcedens prius deducendum esse, quam quintum ex bonis meliorantis, vel meliorantium. Ita respondi ego Doctor Ioan. Gutierrez.

QVÆST. CII.

SUMMARIA.

1 Creditor hypothecarius prior ex scriptura privata subscripta tribus testibus integræ opinionis, præfertur posteriori creditori habenti hypothecam ex publico instrumento.

- 2 Sed prædict. tres testes subscribentes, debent esse masculi, ita quod non sufficiunt femine.
- 3 Debent etiam præd. testes recognoscere in iudicio subscriptiones suas.
- 4 Requiritur etiam subscriptio partis præter subscriptionem testium.
- 5 Testes præd. debent esse probata & integræ opinionis, hocque probari debet.
- 6 Hypotheca prior ex privata scriptura præfertur instrumento publico posteriori, si illud habens fateatur, scripturam privatam confectam fuisse à parte tempore illo, cuius scriptura meminit: idem est quoties scriptura privata recognita est per testes in ea scriptos, licet non subscriptos ante confessionem publici instrumenti posterioris. Limitatur. d. l. scripturas, quoties exceptio non numerata pecuniæ opponitur.
- 7 L. scripturas. versic. sin autem. C. qui pot. in pign. hab. & l. 31. tit. 13. par. 5. an procedant quoties veritas scripturæ privatæ præcedentis probatur legitime, aliter quam in eis cauetur? & num. 8.

Quæst. CII.

In l. 31. tit. 13. part. 5.

Materia. l. scripturas. versic. sin autem. C. qui pot. in pign. hab. & l. 31. tit. 13. par. 5. declaratur.



Vero, Cauetur. l. scripturas. versic. sin autem. C. qui potior. in pign. hab. cui consonat l. 31. tit. 13. p. 5. quod creditor

- tor hypothecarius prior ex scriptura privata, subscripta tribus vel pluribus testibus integræ opinionis, præferatur posteriori creditori habenti hypothecam ex publico instrumento.
- † Quæ decisio ad hoc ut procedat, requiritur primò, q̄ præd. tres testes subscribentes sint masculi, ita q̄ nō sufficiunt feminae, ut probatur in d. l. scripturas. & ex ea hoc ibi notant Bald. & Dec. in c. 2. de fid. instru. dicens * communem esse: quos refert & sequitur, affirmans etiam communem D. Couar. in pract. qq. c. 22. num. 5. versic. primum. & plures referens Viuius lib. 18. communium opinionum. verb. testes in scriptura. tom. 1. nec non Masc. 1. tom. de probat. concl. 285. n. 5.
- † Secundò requiritur, q̄ præd. tres testes recognoscant in iudicio proprias subscriptiones Bald. in d. l. scripturas. sequitur Socin. cōf. 274. in casu. d. l. col. 7. versic. circa tertium. vol. 2. vbi reprehendit Paul. de Castr. existimantē solam subscriptionem testium sufficere, etiā si testes nihil deponerent; puta quia essent mortui: & hanc opinionem Socin. contra Paul. de Castr. sequitur Ant. de Fan. de pign. in 2. memb. 5. p. nu. 47. necnō & D. Couar. vbi s. versic. tertio existimans sic esse intelligendam, atq; interpretandam. d. l. 31. Et nō requiritur ultra recognitionem testium comparatio, literarum, si testes in recognitione dicant se fuisse præsentem dum scriberetur illud chirographū, & vera esse in eo contenta; aliās cū simplici recognitione requiritur comparatio literarū, ut cum * magis communi resoluit Masc. vbi supra, nu. 3. & 7. quod loco subscriptionis sufficit signum siue sigillum testium.
- † Tertio requiritur subscriptio partis, præter subscriptionem testium, ut bene probant Socin. Anto. de Fan. & Couar. vbi s. versic. secundo. dicens satis esse, quod scriptura sit à partibus subscripta, vel scripta: & iterum in versic. hinc sanè.
- † Quarto requiritur, q̄ præd. testes sint

probatæ, & integræ opin. & hæc qualitas debet probari, ut in d. versic. sin autem. ita Socin. vbi supra, col. antep. versic. postremo dico. & Ant. de Fan. etiam vbi supra, & Masc. vbi supra, nu. 6.

† Poterit tamē hypotheca prior ex privata scriptura probari, & admitti contra instrumentum publicū posterius, vbi, qui illud habet, fateatur privatam illam scripturam confectam fuisse à parte tempore illo, cuius scriptura meminit: ita D. Couar. vbi s. in versic. poterit. vbi idē esse probat, quoties privata ipsa scriptura ante confectioem publici instrumenti fuerit lecta, recognita, & intellecta per tres testes in ea scriptos, etiam si subscripti nō fuerint: etenim in hoc casu privata scriptura præfertur quoad hypothecam instrumento publico, quæ admodum notat Bald. cōf. 198. lib. 1. col. 2. & Bapt. de Sanct. Sever. in rep. l. admonendi. concl. 13. & 14. ff. de iur. iur. Limitatur. d. l. scripturas. cum opponitur exceptio non numeratæ pecuniæ, præterquam si pupillus, ecclesia, vel ciuitas confiteatur in chirographo in contractu mutui, secus in alijs contractibus, ut per Masc. vbi supra, nu. 8.

† An dispositio. d. l. scripturas. d. versic. sin autem. & d. l. 31. cesset, quando præd. tres testes minime se subscripserunt prædictæ scripturæ privatæ hypothecæ continenti: probatur tamen veritas eiusdem alias per veras & legitimas probationes, duobus nempe, vel tribus testibus integris, deponentibus in iudicio sufficenter de tenore d. scripturæ, quia fuerunt præsentem eius confectioem, die, mense, & anno, quorum ipsa meminit? Et videtur quidem cessare omnino, quia prædict. subscriptio trium testium introducit ab eadem lege pro forma ad fraudem tollendam, quæ posset fieri de facili repetendo diem, seu anteponendo datam ad libitum in præiudicium creditoris hypothecarij ex instrumento publico, ex his quæ consuluit Anchar. cōf. 28. per totū. & voluit Aym.

Crauet. de antiq. tempor. in. r. p. in cap. incip. quæritur etiã in hac materia. n. 42. & Ant. de Fan. vbi s. nu. 48. At forma nõ seruata, actus corrumpit. l. cum hi. §. si prætor. ff. de transact. cum similib. latissimè s. à nobis adductis hoc lib. q. 15. nu. 5. cum seqq. Cui sententiæ eadè cõsideratione adstipulatur. d. l. 3 r. tit. 13. part. 5. sicque multi fenserunt ita requiri tres testes, vt nec duo sufficiant, nec pauciores esse possint, licet vnus illorũ esset notarius, secundum Mascard. vbi supra. nu. 4.

* Nihilominus tamè in præmissa specie tenenda est contraria sententia tanq̃ verior & magis recepta, cessante fraude, & probata legitimè. d. scriptura priuata, cum sua data anteriori: quia paria sunt probationem fieri per testes subscriptos in eadè scriptura priuata, vel per alios, dummodo constet de veritate, & fraus cesset. Ratio enim solemnitatis introducit & requiritur à. d. l. scripturas. & d. l. 3 r. vt modò dicebamus, est ad tollendam fraudem, vel suspicionem ipsius: si ergo constar aliàs sufficienter de veritate, idè iudiciũ est: cessante em̃ ratione legis, cessare debet & ipsius dispositio. l. adigerè. §. quãuis. ff. de iur. par. c. cum cessante. de appellat. late Tiraq. in tract. de caus. cess. Non enim refert, quid ex æquipollentibus fiat, vt probauimus sup. d. q. 15. n. 18. Quæ secũda principalis sententia cõprobatur etiam ex traditis per Cou. vbi s. d. c. 22. nu. 5. vers. poterit. in pract. quæst. cuius s. in hac, nu. 6. meminimus, dum in proposito admittit alias probationes, quàm per tres testes subscriptos: eadè enim ratione, fraude cessante, admitti etiam debet alia legitima conclu-

dens, & sufficiens probatio, licet testes non fuerint in iudicio examinati ante confectioem instrumenti, dummodò constet de veritate: quod voluit Bald. in dict. l. scripturas. vers. tu dic plenius. vbi dicit non videre ratione diuersitatis inter vnum casum, & alium: & ibi Fulgos. nu. 3. in vers. nota q̃ cautio. idem Bald. d. conf. 198. ad intelligetiam. volu. 1. sequitur Tiraq. de vtroq; retract. tit. de retract. conuent. §. 1. glof. 7. vers. nec tamen. nu. 5. & Cassan. in Catal. gloria mund. in vltima eademq; 12. part. confid. 99. vers. duodecimò extende. & Burfat. consil. 103. quos in hanc partem nouissimè refert atq; citat, affirmans ita fuisse * decisum in reg. Conf. Collater. Neapol. Vincentius de Frãchis decis. 95. nu. 8. Eandem sententiam probauit Greg. Lop. in. d. l. 3 r. in glof. Como sobredicho es, dum dicit cum Bart. Angel. & alijs in. d. l. scripturas. q̃ si testes dicunt de veritate debiti, & hypotheca, sufficiunt duo deponentes, licet non subscripserint: quo casu creditor iste chirographarius præfertur creditori ex publico instrumẽto: ponderans ad hoc. d. l. 3 r. in vers. Ca tance, ibi, De dos restigos assi como dicho es, scilicet, de quibus fuit dictum in principio. d. l. quæ loquitur quando testes solum deponunt de confessione debitoris, non verò de debito & hypotheca. Nec obstat q̃ per hoc videatur correctã principalis decisio. d. l. scripturas. in dict. vers. sin autem. & d. l. 3 r. quia respondeo id minimè quidem inconuenire, cessante ratione finali eiusdem, vt prædicebamus.

F I N I S.

INDEX

I N D E X L E G V M, E T Quæstionum practicarum huius lib. 3. super prima parte Collectionis nouæ legum huius Regni.

Super. l. 33. tit. 2. p. 5. lib. 1. nou. Coll. Reg.

Q V A E S T. I.



Trùm ad hoc vt delinquēs in ecclesia priuetur immunitate ipsius, debeat probari ante omnia, spe gaudēdi immunitate ecclesiæ deliquisse, vel an hoc præsumatur statim q̃ in ecclesia deliquit, nisi contrarium probeatur? fol. 3.

Q V A E S T. II.

Trùm existens in Ecclesia, mandans committi delictũ extra ecclesiam, gaudeat immunitate eius, si mandatus exequatur mandatum, nec ne? fol. 15.

Q V A E S T. III.

Trùm clerici & religiosi delinquētes, si ad Ecclesiam confugiant, debeant gaudere immunitate ipsius, in casibus in quibus laici gaudent: vel possint extrahi à suis prælatis pro correctione & punitione criminũ ab eis admissorum? fol. 20.

Q V A E S T. IIII.

Trùm fabricator falsæ monetæ gaudere debeat immunitate Ecclesiæ, nec ne? fol. 23.

Q V A E S T. V.

Trùm raptores virginũ gaudeant immunitate ecclesiarum? fol. 27.

Q V A E S T. VI.

Trùm captus à iudicis secularis familia ob delictũ, dum per ecclesiam, vel cõmeteriũ ducitur ita captus ad carcerem, vel vltimum supplicium, si reclamet pro immunitate ecclesiæ, & nolit ab ea exire, possit ne inuitus extrahi? fol. 32.

Q V A E S T. VII.

Assasinus utrũ gaudeat immunitate ecclesiæ, & quæ sit eius poena? f. 36.

Super. l. 6. 7. & 10. eiusd. tit. lib. 1.

Q V A E S T. VIII.

Agitur larè de intellectu harum legum de alienatione rerum ecclesiarum agentium. fol. 53.

Super. l. 1. & 2. tit. 8. lib. 1.

Q V A E S T. IX.

Trùm iudex conseruator procedere possit contra debitores ex causa ciuili? fol. 65.

Q V A E S T. X.

Trùm religiosi, & similes habentes conseruatoriam in causis ciuilibus,

Aaa 2 in

I N D E X

In quib^s sunt rei, possint ea vti, declinareq; iurisdictionem iudicis ordinarij ecclesiastici, procedentis contra eos ad petitionem actoris? fol.70.

Super. l. 2. tit. 3. lib. 2. nou. Coll. Reg.

Q V A E S T. XI.

Vtrum capellanus amouibilis ad nutum ex sua fundatione, cum consensu ordinarij, possit ad nutu patroni absq; aliqua iusta causa amoueri? fol.73.

Super. l. 57. tit. 5. lib. 2. nou. Coll. Reg.

Q V A E S T. XII.

Vtrum testes varij & singulares de diuersis confessionibus extra iudicialibus coniungi debeant, vt plene probent, nec ne? fol.80.

Super. l. 8. & 9. tit. 11. lib. 2. nou. Coll. Reg.

Q V A E S T. XIII.

Nobiles Hispaniæ, hoc est, *Los hijosdalgo*, vnde originem suam ducant, & quare hoc nomine nuncupentur? fol.86.

Q V A E S T. XIII.

Nobilitas, hoc est, *La hidalguia de España*, quibus modis probetur? f.128.

Q V A E S T. XV.

Vtrum hodie in Hispania admitti, probariq; possit *hidalgua de solar conocido*? fol.159.

Q V A E S T. XVI.

Quales se llaman hijosdalgo de solar conocido: y que se diga solar conocido en

este proposito: y que es necessario para ello? fol.178.

Q V A E S T. XVII.

Nobilitas possessoria in dominio Vizcaia an probari possit? fol.231.

Q V A E S T. XVIII.

Nobilis existens in possessione legitimo tempore non soluendi tributum, quanto tempore illam amittat, permittendo se pignori, ac tributa agnoscens? fol.305.

Q V A E S T. XIX.

Habens rem iudicatam pro se in possessione nobilitatis, si postea conueniatur in proprietate, an releuetur ab onere probandi in ea? f.310.

Super. l. 17. tit. 11. lib. 2. nou. Coll. Reg.

Q V A E S T. XX.

Dicta lex.17. prohibens in causa nobilitatis, facta publicatione testium, recipi testes super eisdem articulis, vel alijs prioribus contrarijs, vtrum corrigat. l.29. tit.16. part.3? fol.323.

Super. l. 5. tit. 13. lib. 2. nou. Coll. Reg.

Q V A E S T. XXI.

Vtrum dict. l.5. loquens in delatore procedat etiam in procuratore Regio, vel fiscali, qui ratione, & necessitate officij compulsus aliquem accusat, accusationem suam non probante? fol.327.

Super

Q V A E S T I O N V M.

Super. l. 32. tit. 4. lib. 3. nou. Collect. Reg.

Q V A E S T. XXII.

Hora nõ appõsra in exequutione, iuxta. l. Regiam, an semper & indistincte fit nulla exequutio, ita vt decima non debeatur? fol.333.

Super. l. 14. tit. 6. lib. 3. nou. Collect. Reg.

Q V A E S T. XXIII.

Statuta, & ordinationes ciuitatis, vel villæ, an debeant prius confirmari à Regia Maiestate, quam obseruentur, & iuxta eas iudicetur? 337.

Super. l. 1. tit. 13. lib. 3. nou. Collect. Reg.

Q V A E S T. XXIII.

Prior, & Consules Burgens. quibus per hanc. l. conceditur iurisdicção cognoscendi in causis mercatorum, de quibus ibi, an eam habeant accumulative, vel priuatiue cum iudicibus ordinarijs eiusdem ciuitatis? f.342.

Q V A E S T. XXV.

Vtrum Prior, & Consules Burg. possint exequi suas sententias, quæ in rem iudicatam transferint, vel ordinarius debeat eas exequi? fol.346.

Super. l. 5. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg.

Q V A E S T. XXVI.

Vtrum semper & indistincte causæ decimales, & aliæ spirituales tractandæ sint apud iudicem ecclesiasticum? f.351.

Super. l. 6. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg.

Q V A E S T. XXVII.

Ecclesia, capellania, monasterium, vel hospitale ex redditibus temporalibus fundata, vel fundatum cum consensu,

approbatione, vel confirmatione ordinarij ecclesiastici loci, vtrum possit conuenire debitores reddituum laicos coram iudice ordinario ecclesiastico loci, absq; incurfu pœnæ. d. l. Regiæ? fol.355.

Q V A E S T. XXVIII.

Quando dubitatur de viribus & valore priuilegij, vel de intellectu verborum ipsius, quis iudex sit competens, & adiri debeat? fol.358.

Super. l. 10. eiusd. tit. 1. lib. 4. nou. Coll. Reg.

Q V A E S T. XXIX.

Vtrum laicus pauper conueniens defuncti hæredæ, vel testamentarium laicum coram iudice ecclesiastico, pro legato pio sibi relicto in testamento pro alimentis, vel puellæ pauperi, pro dote sibi in testamento relicta, incidat in pœnam præd. legis? f.364.

Q V A E S T. XXX.

Vtrum pœna. d. l. Regiæ incuratur per solam citationem laici coram iudice ecclesiastico factam absq; litis contestatione, si ante eam pœniteat actorem? fol.372.

Super. l. 15. tit. 1. lib. 4. nou. Collect. Reg.

Q V A E S T. XXXI.

Vtrum prædict. l. Regia tollat tantum consuetudinem præteritam, vel etiam futuram? fo.382.

Super. l. 2. tit. 7. lib. 4. nou. Collect. Reg.

Q V A E S T. XXXII.

Vtrum minor non respondens positionibus iuxta formam huius legis, re-

INDEX

fitui possit aduersus eius poenam? fol. 386.

Super. l. 3. tit. 8. lib. 4. nou. Coll. Reg.

QVÆST. XXXIII.

Restitutio in integrum aduersus omis-
sam probationem, ad hoc vt con-
cedenda sit, an debeat esse aliquid
probatum, vel non? fol. 391.

Super. l. 3. tit. 10. lib. 4. nou. Coll. Reg.

QVÆST. XXXIII.

Minor in absentia definitiue condem-
natus, an possit post annum per
restitutionem in integrum admitti
ad se purgandum & defendendum
ad recuperanda bona? fol. 397.

Super. l. 6. tit. 15. lib. 4. nou. Coll. Reg.

QVÆST. XXXV.

Decem anni, quibus præscribitur via
exequutiua, à quo tempore inci-
pian in cautione priuata recogni-
ta? fol. 404.

QVÆST. XXXVI.

An præscripto iure exequendi, possit
peti recognitio instrumenti & de-
biti in eo contenti, & an ea facta
exequi debeat virtute recognitio-
nis, & confessionis claræ in iudicio
factæ, nec ne? fol. 408.

Super. l. 2. tit. 17. lib. 4. nou. Coll. Reg.

QVÆST. XXXVII.

Vtrum terminas sexaginta dierum, in-
tra quem potest agi iure Regio de
nullitate sententiæ, incipiat cur-
rere statim à tempore pronuncia-
tionis ipsius, vel à tempore inti-
mationis eiusdem partibus factæ?
fol. 414.

*Super. l. 2. cum sequentib. tit. 20. lib. 4.
nou. Collect. Reg.*

QVÆST. XXXVIII.

Secunda supplicatio à secunda senten-
tia lata in Consilio supremo, an lo-
cum habeat, quoties causa primo
cepta fuit coram inferiore, & ipse
recusatus protulit sententiam in
ea, à qua appellatum fuit ad supre-
mum Consilium, & in eo fuerunt
annullata omnia acta, facta coram
iudice, à quo & causa retenta, &
postea duabus sententijs definiti-
uis conformibus decisa cõtra ap-
pellantem? fol. 418.

*Super. tit. 21. de las execuciones, lib. 4.
nou. Coll. Reg.*

QVÆST. XXXIX.

Vtrum via ordinaria prius intentata
præiudicet viæ exequutiue pro
eodem competenti? fol. 430.

Ad lib. 5. nou. Coll. Reg. super. l. 1.

QVÆST. XL.

Cui incumbat onus probandi valorem
bonorum parētis dotantis filiam in
certa quãtitate pecuniæ, vel in alijs
rebus mobilibus, & immobilibus,
aut semouentibus, vel coniunctim?
fol. 437.

QVÆST. XLI.

An parens dotem promittens filiæ vl-
tra metam dict. l. 1. possit aduersus
propriam factam venire, agendo;
vel excipiendo? fol. 440.

QVÆST. XLII.

Promissio arrarum an comprehendat
bona

QVÆSTIONVM.

bona eas promittentis, quæ postea
ab eo euincuntur, bona tamen fide
possidebantur? fol. 449.

QVÆST. XLIII.

Promissum, vel datũ nomine arrarum,
an imputandum sit in quintum, re-
lictis filijs legitimis prioris matri-
monij, vel tanquam æs alienum
deducendum sit de corpore hære-
ditatis? fol. 459.

QVÆST. XLIII.

Lex. 52. Taur. hodie. l. 4. tit. 2. lib. 5. nou.
Collect. Reg. an habeat locũ, quan-
do osculum, vel copula præuenit
donationem iocalium? fol. 469.

Super. l. 2. tit. 4. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVÆST. XLV.

Testamentum in scriptis, quod non
potest valere, vt testamentum in
scriptis ex defectu solennitatis, an
valeat vt nuncupatiũ, solennijs
eius interuenientibus? fol. 473.

QVÆST. XLVI.

Testator consulto incidens filia, qui-
bus testamentum in scriptis erat
clausum, an eo ipso videatur ipsum
reuocare? fol. 480.

QVÆST. XLVII.

Testamentũ primum solenniter con-
ditum coram septẽ testibus, in quo
institutus est extraneus, an reuoce-
tur iure Regio, per secundum te-
stamentum minus perfectum, in
quo sunt instituti venientes ab in-
testato? fol. 484.

Super. l. 9. tit. 4. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVÆST. XLVIII.

An testamētarius non seruās formam
sibi à testatore traditam, vel alias
nullum condens testamentũ, aliud
validum possit postea conficere.
fol. 488.

Super. l. 8. tit. 6. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVÆST. XLIX.

An exhæredatione, vel præteritione
ignoranter facta vitietur, vel iusti-
neatur melioratio tertij, & quanti
intestamento facta? fol. 494.

QVÆST. L.

Rupto testamento ex causa præteri-
tionis, quomodo succedat inter se
filij instituti, & exhæreditati? fol. 497.

Super. l. 11. tit. 6. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVÆST. LI.

Pater an possit substituere pupillari-
ter filio suo pupillo, quem sub po-
testate habet, extraneum, extanti-
bus ascendentibus, vel alijs consan-
guineis, non obstante. d. l. 11. f. 502.

QVÆST. LII.

Ordo dict. l. 11. an seruandus sit non so-
lùm in substitutionibus descenden-
tium legitimorum, sed etiam in cæ-
teris substitutionibus descenden-
tium illegitimorum, ascendentium
& transuersalium? fol. 508.

QVÆST. LIII.

Verba. d. l. 11. *Sus descendentes, & illa: Sus*
Aaa 4 *ascen-*

INDEX

ascendentes: item & illa, sus parientes, an intelligantur de descendentibus filij prælegatarij, vel testatoris meliorantis? fol. 511.

QVAEST. LIIII.

Melioratione facta à parente habente filios naturales, vel spurios in fauorem vnius eorum, an possit substitui in ea extraneus, prætermisiss cæteris filijs illegitimis, & sic non seruata forma. d. l. 11. fol. 514.

QVAEST. LV.

Filius spurius substitutus pupillariter filio legitimo impuberi, alijs legitimis existentibus, an debeat habere ex vi præd. substitutionis, non solum bona aliunde quæsitæ, sed etiam legitimam pupilli, & etiam tertiam partem in qua pupillus fuit melioratus à patre præ cæteris filijs? fol. 518.

Super. l. 2. tit. 6. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVAEST. LVI.

Duæ meliorationes de quinto bonorum, & in diuersos descendentes factæ, an valeant? fol. 527.

QVAEST. LVII.

Legatum vsusfructus omnium bonorum vxori factum an valeat, vel tantum in quinta parte de qua poterat parens liberè disponere, stantibus filijs legitimis? fol. 531.

Super. l. 13. tit. 6. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVAEST. LVIII.

Duobus quintis filijs relictis, de quo quinto deducatur funeris impensa? fol. 536.

QVAEST. LIX.

Funeris impensa an deducenda sit de tertio meliorationis hac lege relicto, vt de eo deduceretur, quoties parès de quinto nõ disposuit? f. 538.

QVAEST. LX.

Alimenta præstanda filio naturali ex literis exequutorijs, an deducenda sint ex quinto bonorum patris defuncti, an verò ex corpore hereditatis? fol. 539.

QVAEST. LXI.

Parètes an in vita, vel in morte possint expèdere vltra quintum bonorum suorum, in præiudicium filiorum legitimorum in eleemosynas pauperum, aliaque opera pia, & in capellania institutionem pro anima? fol. 542.

Super. l. 1. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVAEST. LXII.

An ad probandam præscriptionem primogenij sufficiat præscriptio 40. annorum cum titulo, qui possit præstare iustam causam præscribendi? fol. 545.

Super. l. 4. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVAEST. LXIII.

Maioratus in testamento factus, vel melioratio, an traditione sequuta fiat irreuocabilis? fol. 554.

QVAEST. LXIII.

Melioratio tertij, an ad hoc vt traditione sequuta fiat irreuocabilis quoad omnia, sufficiat traditio alicuius rei ex his

QVÆSTIONVM.

ex his quæ in melioratione, vel maioratu continentur, an verò requiratur omnium præd. rerum traditio? fol. 559.

QVAEST. LXV.

Melioratio tertij facta sub conditione per contractum inter viuos, an efficiatur irreuocabilis statim per traditionem veram vel fictam? fol. 567.

Super. l. 5. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVAEST. LXVI.

Dicta. l. 1. §. dum agit de trasuersalibus, an de his solis trasuersalibus vltimi possessoris, qui à primo institutore descendunt, intelligatur, vel etiam de his, qui ab eo non descendunt? fol. 571.

QVAEST. LXVII.

Repræsentatio an locum habeat in successione maioratus, quoties in eo cauetur, vt deficientibus descendentibus, succedat consanguineus proximior, vel quòd in eo succedatur salua gradus prærogatiua, vel etiam quando in eo admittitur repræsentatio solum nepotis vltimi possessoris, & de cæteris personis succedere debentibus nihil dispositum est, quoad repræsentationem? fol. 584.

Super. l. 6. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVAEST. LXVIII.

Emptor rei maioratus an recuperet expensas in ea bona fide factas à sequenti successore illam emittente, & an eidem emptori competat pro eis ius retentionis? fol. 598.

QVAEST. LXIX.

Eadè. l. 6. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg. an procedat in expensis factis à ma-

rito in re maioratus vxoris suæ, quæ possidet? fol. 603.

QVAEST. LXX.

Eadem. l. 6. an habeat locum in ædificio nouiter confecto, in solo vel area maioratus? fol. 605.

Super. l. 8. tit. 7. lib. 5. nou. Coll. Reg.

QVAEST. LXXI.

Cessionarius maioratus, an vti possit remedio dicta. l. 8? fol. 674.

QVAEST. LXXII.

An remedium dicta. l. 8. verificari possit in primo maioratus successore? fol. 679.

QVAEST. LXXIII.

Pendente iudicio super remedio possessorio. d. l. 8. an possit proponi aliud quòd interim appellatur, ad hoc, vt pronuncietur quem in rerum maioratus possessione esse debere, & in ea tuendum per viam interim, & prouisionis? fol. 622.

Super. l. 1. tit. 8. lib. nou. Coll. Reg.

QVAEST. LXXIII.

Parens an succedat filio habito in figura matrimonij, quòd inter eius parètes nõ constabat ratione alicuius Canonici impedimenti, cuius conscius fuit alterum parentum? fol. 623.

QVAEST. LXXV.

Pater, qui filio concessit licentiam liberè testandi, nulla sibi legitima relicta, an possit præd. licentiam reuocare? fol. 625.

QVAEST. LXXVI.

Successio trunci, de qua in d. l. 1. ibi:

saluo

I N D E X

Salus in lucidatibus, &c. an procedat in pupillo decedente infra pupillarem ætatem, absq; substituto pupillari? fol. 629.

Q V A E S T. LXXVII.

Foras quòd bona redeant ad truncum, vel radicem, an habeat locum in bonis immobilibus datis in dotem, æstimationis ex æstimatione quæ facit empti nem? fol. 634.

Q V A E S T. LXXVIII.

Pater an succedat pupillo, què in potestate sua habebat in bonis truncalibus in proprietate ratione usufructus, cum onere restituendi eam post mortem, illis, qui sunt de truncis? fol. 640.

Q V A E S T. LXXIX.

Pactum inicum inter patrem pupilli decedentis, & cognatos eiusdem super bonis truncalibus certo modo diuidendis, an præiudicet alijs cognatis decedentibus postea pacifcentibus? fol. 643.

Q V A E S T. LXXX.

Renunciatio consanguineorum de truncis cum iuramento hæreditati truncali, an illos postea excludat? fol. 647.

Q V A E S T. LXXXI.

Cognatus naturalis tantum, vel ex eo nepos legitimus pupilli decedentis, an excludat eius patrem à successione bonorum truncalium, iuxta forum patriæ legitimè præscriptum? fol. 650.

Q V A E S T. LXXXII.

Pater an in bonis truncalibus possit petere residuum suæ legitimæ, quando in bonis mobilibus pupilli suppleri sibi non potest? fol. 653.

Q V A E S T. LXXXIII.

Annui redditus impositi super bonis immobilibus à maioribus provenientes, an redire debeant ad truncum, stante foro consuetudine roborato, quòd bona redeant ad truncum, vel radicem? fol. 658.

Q V A E S T. LXXXIII.

Pactum inicum tempore constitutionis dotis, ut annui redditus redimibiles, qui in dotem dantur, sint & habeantur pro bonis immobilibus, ad hoc ut in eis succedatur ut in bonis truncalibus, iuxta forum patriæ consuetudine obseruatum, an sit validum? & quid è contra? fol. 662.

Q V A E S T. LXXXV.

Actio, vel ius ad rem immobilem, pupillo defuncto comperens, cui deferatur, patri vel consanguineis de truncis, stante foro, quòd bona redeant ad truncum vel radicem? fol. 668.

Q V A E S T. LXXXVI.

Re trunci vendita, an in ea, vel in pretio eius succedatur iure communi, vel foro consuetudinario, quo cauetur, ut bona redeant ad truncum vel radicem? fol. 670.

Q V A E S T. LXXXVII.

An in re comparata ex pretio rei immobilis

Q V A E S T I O N V M.

mobilis truncalis vendita succedatur iure fori consuetudinarij? fol. 674.

Q V A E S T. LXXXVIII.

Res permutata cum truncali, an truncalis ceseatur, ad hoc ut in ea tanquam in truncali succedatur? fol. 679.

Q V A E S T. LXXXIX.

Ædificium factum in area de truncis patrimoniali, an sit quoque de truncis, & patrimoniale, ita ut in eo iuxta forum consuetudine roboratum succedatur? fol. 681.

Q V A E S T. XC.

Successio truncalis an habeat locum in horto & area contiguas rei truncali eidem additis? fol. 684.

Q V A E S T. XCI.

Molendina an dicantur truncalia, & de radice, ad hoc ut in eis habeat locum successio truncalis vigore fori consuetudine roborati? fol. 687.

Q V A E S T. XCII.

Debita pupilli decedentis, relictis bonis mobilibus, & truncalibus, quomodo soluenda sint, & de quibus bonis? fol. 689.

Super. l. 7. & 8. tit. 8. lib. 5. non. Coll. Reg.

Q V A E S T. XCIII.

Pater illegitimus, an possit filio suo illegitimo diuiti, aut habenti bonis, aut industriam, quibus se alere possit, legare quintum bonorum suorum? fol. 693.

Super. ll. de retractu loquentibus:

Q V A E S T. XCIII.

Nouem dies iure regio concessi ad retractum, à quo tempore incipiant, si conuenierit quòd scriptura venditionis fiat, an à tempore venditionis, vel à die cõfectæ scripturæ? fol. 697.

Super. l. 1. tit. 16. lib. 5. non. Coll. Reg.

Q V A E S T. XCV.

D. l. tit. 16. lib. non. Coll. Reg. an loquatur in pluribus reis debendi principaliter obligatis, vel in pluribus fideiussoribus, vel an habeat locum in vtrisque? fol. 705.

Super. l. 2. tit. 16. lib. 5. non. Coll. Reg.

Q V A E S T. XCVI.

Testator an in vita sua possit conueniri ex confessione de debito, emissa in testamento in fauore tertij ante reuocationem, vel etiam post? fol. 707.

Q V A E S T. XCVII.

Stipulatione, vel promissione facta Titio presentis, aut Seio absentis, cui eorum actio queratur, an vtrique, vel neutri? fol. 711.

Super. l. 7. tit. 16. lib. 5. non. Coll. Reg.

Q V A E S T. XCVIII.

Mutuans pecuniam alteri ad emendam aliquam rem, an eam habeat obligatam à iure pro illius pecuniæ solutione, necne? fol. 713.

Q V A E S T. XCIX.

In prædio empto ex pecunia mea, & ad eius solutionem mihi specialiter obligato, an sim præferendus dori priori expressam

INDEX QVÆST.

expressam vel tacitā hypothecam habenti? fol. 716.

QVÆST. C.

Lex pecunia. C. de priuil. fisc. an habeat locū in creditore priuato, habente priorem expressam hypothecam, absque alio priuilegio, nempe vt possit hypothecaria actione auocare solutionē factam secundo creditori, vt sibi prius satisfiat? Ibiq; agitur late de materia. d. l. pecunia. fol. 725.

Super. l. 214. Styl.

QVÆST. CI.

Quintū an deducatur de tertio prius irreuocabiler alteri donato? f. 731.

Finis Indicis quæstionum.

Super. l. 31. tit. 13. part. 5.

QVÆST. CII.

An dispositio. l. scripturas. in vers. sin autem. & d. l. 31. tit. 13. part. 5. cesset, quādo tres testes, de quib⁹ ibi, minimè se subscripserunt præd. scripturæ priuatæ hypothecam continenti: probatur tamen veritas eiusdem aliàs per veras, & legitimas probationes, duobus nempe, vel tribus testibus integris, deponentibus in iudicio sufficienter de tenore dictæ scripturæ, quia fuerunt præsentis eius confectio, die, mense, & anno, quorum ipsa meminit? Ibiq; late agitur de materia. d. l. scripturas. & d. l. 31. tit. 13. p. 5. fol. 736.



INDEX COPIOSISSIMVS Eorū omnium, quæ in hoc opere continentur ordine Alphabetico compositus.

A



B S V R D V M
non est, quod in eodē testamento seruetur forma testamenti in scriptis, & nuncupa

tui. q. 44. nu. 4. pag. 474.

Abundans cautela non nocet. q. 46. nu. 3. pag. 481.

Accidentia non possunt mutare substantiam. q. 16. nu. 91. pag. 202.

Accidens non subsistit, nisi substantia prius præexistat ac declaretur. ibi. nu. 92. pag. 203.

Actor quod asseuerat probare tenetur. q. 19. nu. 3. pag. 310.

Actus confirmatus a superiore, qui nō poterat fieri ab ipso supplicante citra auctoritatem cōfirmantis, & sic erat nullus, denominatur ab illo confirmante, et si confirmans dat ius. q. 17. n. 121. pa. 256.

Actus condenda legis non tribuitur Consultori, nec Compilatori, nec Senatui leges confirmandas offerenti, sed ipsi Principi, qui consulitur, & confirmat. q. 17. nu. 123. pag. 256.

Actus positiuos petere, ubi non inueniuntur, valde iniquum esset.

quæst. 17. nu. 209. pag. 275.

Actus ex quibus nobilitas incipit, querere, ubi de talibus non extat memoria, esset impossibile. ibid.

Actus nullus non impedit fieri illius reiterationē. q. 48. n. 13. pag. 491.

Accidentia, & qualitas rei predicata plenè probat eius substantiā. q. 17. nu. 287. pag. 295.

Accidentia & qualitates magnā partem conferunt ad cognoscendum quicquid est. q. 17. n. 266. p. 290.

Actio personalis, & exequutoria super ea lata. 20. annis durat. q. 18. nu. 7. pag. 307.

Actio vel ius ad rē immobilē pupillo defuncto cōpetēs, cui deferatur, an patri, vel consanguineis de trunco, stante foro quod bona redeant ad truncum, vel radicem. q. 85. nu. 1. cum sequentibus, pag. 668. cū sequentibus, resoluitur nu. 6. pag. 669. quod pater iure cōmuni succedit. Limitatur nu. 9. pag. 670. si consuetudo legitime præscripta aliud habeat.

Actio solet immobilis iudicari, si ad rem immobilem competat: mobilis verò, si ad rem mobilem cōpetat: & iuxta hanc distinctionem

Bbb succed-

I N D E X

- succeditur in actione, stante statuto quod agnati succedant in immobilibus: cognati vero in mobilibus. ibi. nu. 2. §. 4.
- Actionem qui habet ad rem, rem ipsam habere videtur. q. 85. nu. 3. pag. 669.
- Actiones plures ubi competunt ad idem, una electa, non potest quis ad alteram redire. q. 39. num. 2. pag. 430. sed vide num. 25.
- Accessoria, & adiacentia quando naturam rei principalis sequantur. q. 90. nu. 12. pag. 686.
- Adriano, XII. Emperador de Roma, señor de España, soltó a las ciudades todos los pechos de que se agraviaban, y quemò las cartas ante todo el pueblo: y franqueò muchos hombres, que nunca pechassen. q. 13. num. 16. pag. 94. Lo mismo se cuenta que hizierò los hijos de Antonino Pio, despues que fuerò Emperadores todos juntos, muerto su padre. ibidem, num. 17.
- Adiectio sola & qualitas addens, quod Græci vocant *vsiam*, nihil prestat in ipsa nobilitatis essentia, nisi de substantia, & essentia nobilitatis in proprietate constet. q. 16. nu. 93. pag. 203.
- Ad tollendam consequentiã sufficit dare unam instantiã. ibid. nu. 95.
- Accusator nõ probans suã accusationẽ, presumitur calumniari. q. 21. n. 6. pag. 328. Hoc tamẽ cessat in eo qui accusat necessitate officij, & in alijs casibus hic expressis. nu. 7.
- Accusator habens pro se aliqua evidẽtia indicia, puta famam, vel auditum à fidedignis, vel quid simile, excusabitur, etiam si defecerit in probatione, nec poterit de falso puniri. q. 21. num. 10. pag. 328.
- Affectus quando puniatur, licet non sequatur effectus, remissive. q. 7. nu. 43. pag. 47.
- Agens ex statuto, debet probare se omnes qualitates statuti ad unguẽ observasse. q. 30. nu. 17. pag. 375.
- Alcaldes de hijosdalgo nondum erãt tempore Gothorũ. q. 13. num. 44. pag. 100.
- Algo, en lègua Castellana quiere tanto dezir, como bien: y el mas preciado en España, es tener vassallos solariegos: y por esso dezian hijo dalgo de solar al que los tenia. ibi. num. 73. pag. 112. & nu. 78. p. 113. sed contra, nu. 81. pag. 114.
- Algo, palabra, no solo usan los Cronistas de España, por vassallos solariegos, sino tambien por otra hacienda mueble, como aqui se refiere ibi. n. 109. p. 120. cũ sequenti.
- Aliud est acquirere, aliud conseruare. q. 14. nu. 49. pag. 138.
- Aliud est possessio, vel quasi, aliud ipse titulus. ibi. num. 64. pag. 141.
- Aliud est esse quem liberum, & expeditum, aliud, liberandum, & expediendũ. q. 17. nu. 276. pag. 292.
- Acuerdos de Valladolid, y Granada, consultados año de 45. y 50. sobre como

A L P H A B E T I C V S.

- como aya de prouar el Vizcayno la hidalguia, y su respuesta. q. 17. n. 7. p. 233. trata se largo dellos, ibidem. n. 226. cum seqq. pag. 278. y como se entiendan, alli. nu. 223.
- Allegatio partis quãdo est unica & fundata sola una ratione, illamq; lex, aut Princeps nõ impugnat, tũc illa videtur approbata, & potest allegari sicut ipsa lex. q. 17. n. 120. pag. 255.
- Allegatio tituli nõ est necessaria probata immemoriali. q. 17. n. 142. pag. 260.
- Allegantes excessum dotis recepta & possessa à filia & genero, in dubio id probare tenentur. q. 40. n. 3. p. 438.
- Alaua & Guipuzcoa sunt integri pagi, ubi omnes ac singuli naturales sunt nobiles. q. 17. n. 181. p. 269.
- Alienans res prohibitas alienari (ut sunt res maioratus) vel alienationi consentiens, ad reuocationẽ admittendus nõ est, nec etiam eius heres, nisi fuerit exheredatus. q. 41. nu. 3. §. 4. pag. 440. cum seqq. sed contra, nu. 7. ibid. nu. tamen. 8. concordantur hac.
- Alimẽta præstãda filio naturali virtute executoria, de quo deducenda sint? q. 60. per totam pag. 539. cum sequentibus.
- Alimenta sunt debitũ legale ac practicum, ibi. nu. 2.
- Alimẽta filijs naturalibus præstãda, statibus filijs legitimis debet deduci de quinto bonorum, ipsumq; non egrediuntur, ibi. num. 3. nec mutat eius causã litera executoriales super his lata, ibi. nu. 6. pag. 540.
- Alimẽta debita sũt iure naturali patris à filio, cadũtq; sub. 4. præcepto Decalogi. q. 82. nu. 10. pag. 655.
- Alimenta sunt debita filijs iure naturali, dãnaturq; error hoc negantiũ & afferentiũ solũ ex naturali instinctu debita esse, ibi. n. 16. p. 656.
- Alimẽta debent præstari iuxta redditũ perceptionẽ, ibid. n. 22. p. 657.
- Alteri per alterũ de iure cõmuni regulariter nõ acquiritur actio nec obligatio. q. 97. n. 2. p. 711. secus de iure regio, ut ibid. nu. 7. pag. 712.
- Alternatiua posita inter personas honoratas, tam in contractibus, quã in vltimis voluntatibus resoluitur in coniunctam, & vtrique quaritur ius vel actio pro parte virili. quest. 97. nu. 5. pag. 712.
- Ampliatio regula generalis, vel specificatio alicuius casus illius, non debet esse maioris potentia quã eadem regula. q. 20. nu. 7. pag. 326.
- Animus occidendi qualiter probetur, aut presumatur. q. 7. n. 58. p. 51.
- Animus non reuocãdi ex traditione rei, vel rerũ in maioratu, vel melioratione, quomodo colligatur. q. 64. nu. 576. pag. 15. §. 62.
- Animus cõpẽsandi presumitur, quotiescunq; testator dixit, quod legatarius esset legato contentus, & nihil amplius petere posset: etiam si minus sit in legato, quã in debito.

I N D E X

- q. 42. num. 26. §. 27. pag. 453. Fallit, si dixit, quod plus non possit petere de bonis suis: ut ibid. n. 28. §. 31. Quare ex his verbis filia non intelligitur prohibita petere dotem maternam: ut in nu. 29.
- Animus nō reuocādi inducitur quoad futura, per traditionem illius quod tempore solum tradi potest. q. 64. nu. 17. pag. 562.
- Animata cum agunt operationes naturales debitas propriae speciei, intendūt propriae virtuti, per quā habent perfectionem, § tunc nobis constat quod habēt formam. q. 17. nu. 268. pag. 291.
- Annus delinqueribus concessus ad se presentandum, nō currit iuste impeditis. q. 34. nu. 21. pag. 402.
- Annus. 14. in viris, § in feminis. 12. completus requiritur ad hoc, ut nō dicantur decedere infra pupillare aetatem: dies tamen inceptus, quo completur aetas, habetur pro completo. q. 76. nu. 6. pag. 630.
- Annui redditus impositi super bonis immobilibus, à maioribus prouenientibus, an redire debeant ad truncum, stante foro consuetudine roborato, quod bona redeant ad truncum, vel radicem? quest. 83. n. 1. cum seqq. pag. 658. cum seqq.
- Resoluitur negatiue. n. 8. p. 659.
- Limitatur. n. 15. p. 661. in re ditibus irredimibilibus, § sic perpetuis, § nu. 17. pag. 662. si consuetudo aliud introduxerit.
- Annui redditus inter immobilia cōputantur. ibi. nu. 2. pag. 658. Quod procedit quādo sunt impositi super bonis immobilibus, § referuntur ad longum tempus, alias secus ibi. n. 3. p. 659. Procedit praterea, considerato presenti statu, secus verò redēptionis tēpore, ut ibi. n. 4. p. 659. Deniq; id verū est, large, § improprie, ut ibi. n. 14. p. 661.
- Annui redditus, secundum veram sententiam non sunt proprie bona mobilia, nec immobilia: sed cōstituūt tertiam quandam speciem diuersam ab illis, ut nomina debitorum. ibi. nu. 7. pag. 659.
- Antes q̄ los Godos vinieße a España, no se lee q̄ los nobles de España se llamaßen hijosdalgo. q. 13. n. 22. pag. 96.
- Antiguedad de nuestra Fē en la regiō de Cantabria, y Nauarra es grandissima: y como san Saturnino, a quien llama en Nauarra S. Cernin, fue embiado por S. Pedro desde Roma a España a predicar el santo Evangelio, y le predicò en la Cantabria, y en las tierras de Nauarra: y en sola la ciudad de Pamploña conuirtio quartēa mil hombres à la Fē de Christo. quest. 17. nu. 19. pag. 236.
- Appellatione rei continetur res cum omnibus suis accessorijs iuribus. § continentijs. q. 90. n. 2. pag. 684.
- Appellatione sentētia intelligitur difinitua. q. 38. nu. 20. pag. 424.
- Appellatio

A L P H A B E T I C V S.

- Appellatio bonorum quomodo accipi debeat in quocunque actu? bona distinctio. q. 42. nu. 22. pag. 452.
- Appellatione descendantium omnes descendentes in infinitum comprehenduntur. q. 66. nu. 26. pag. 577.
- Appellatione filiorū naturales tantū comprehenduntur, ubi agitur de privilegio, § cōmodo filiorū in equitate fundato. q. 81. n. 6. pag. 651.
- Apprehēsa possessione vnius rei hereditaria, ceterarū rerū hereditatis eiusdem non est apprehensa. q. 64. nu. 3. §. 5. pag. 559.
- A primordio tituli posterior formatur euētus, § nō ratio obtinēda nobilitatis, sed § illius quoq; origo est exquirēda. q. 14. n. 42. p. 137.
- Approbatio relativa debet intelligi se cū dū relatū, quod cēsetur esse in referente cū omnibus suis qualitatibus. q. 17. nu. 46. pag. 241.
- Aptitudo § potentia, dūmodo actus cōtrarius nō interueniat, sufficit ad retinendū ius. q. 14. n. 45. pag. 138.
- Argumentū in materia seruitutis valet ab eo quod inuenitur apud alios cōuicinos. q. 37. n. 182. p. 269.
- Argumentū à cōtrario sensu sumi non debet in correctionē iuris cōmunis. q. 44. nu. 4. pag. 470.
- Argumentum à simili, data dissimilitudine perit. q. 17. n. 308. p. 300.
- Arbiter de pluribus controuersijs electus, si de vna tantum iudicet, super alijs non expirat compromissū. q. 48. nu. 2. pag. 489.
- Area simpliciter legata, debetur adificium postea in ea superimpositū. q. 89. nu. 9. pag. 682.
- Area domui annexa (legata, donata, vel vedita ipsa domo) comprehenditur, si per ipsam domū ad aream sit aditus. q. 90. nu. 3. pag. 684.
- Area, vel vinea emptā, addita patrimoniali, tota dicitur patrimonialis, § truncalis. ibi. nu. 4. pag. 685. Sed contra ibid. nu. 10. ead. pag.
- Arma portare de aliqua domo, § cascata, prohiberi possūt à superiori, nisi qui sunt de ea. q. 16. n. 43. p. 190.
- Las armas, nōbres, y sobrenōbres, solo sirven de conocerse, y diferenciarse los vnos hombres, y linages de los otros. q. 16. nu. 105. pag. 205.
- Las armas è insignias de cada vno no alterā, ni pueden trocar o cābiar su essencia. ibi. nu. 107.
- Arma, et insignia, quae velint quisq; potest propria auctoritate sumere, pingere, aut portare, dum tñ in suis faciat hoc rebus. ibi. n. 109. p. 205.
- Arrarū promissio. 10. partē bonorū eas pmittentis excedere nō potest: § an bona fide possessa cōprehenduntur in bonis, si postea ipsa euincantur. q. 42. nu. 1. cū seqq. p. 449. Et ratio quare ultra. 10. partē bonorū nomine arrarum promitti nō possit. ibid. nu. 13. pag. 451.
- Arrarū promissio in dubio intelligitur de bonis quae tempore promissionis promissor habebat, nisi de futuris quoq; eas promiserit. ibi. n. 2.

I N D E X

- pag. 449. *Et bona fide possessa in bonis nostris computantur. ibi. nu. 4.*
- Arrarum promissio, vel datio ultra decimam partem honorum, iuramento non confirmatur. q. 42. n. 16. p. 452.*
- Arra in Hispania successerunt in locum donationis propter nuptias, qua non est in usu. quast. 43. nu. 2. 3. §. 6. pag. 460. cum sequenti.*
- Arrarum promissio fieri potest, constante matrimonio, sicut olim donatio propter nuptias. q. 43. nu. 5. pag. 460.*
- Arrarum donatio non est pura, sed remuneratoria. ibi. n. 6. pag. 461.*
- Arrarum donatio est debitum voluntarium, non vero praescriptum, aut necessarium. ibi. n. 10. pag. 461.*
- Arrarum necessitas usum sublatam est. ibi. n. 12.*
- Arrarum necessitas, etiam in locis in quibus consuevit, ipsas dari, procedit ex causa voluntaria contrahentium: non vero necessaria. ibi. n. 13.*
- Auēdāni. c. 6. pratorum. lib. 1. n. 3. vers. Et sicut nec per iudices deputatos: locus intellectus. q. 25. n. 13. p. 339.*
- Authen. de nupt. S. hinc nos. vers. sed quanta quidem ratio, et intellectus. q. 55. n. 32. pag. 523.*
- Avibent. de aequalit. dot. S. his consequenter. collat. 7. intellectus. q. 98. nu. 5. pag. 715. Et iterum. q. 99. nu. 19. §. 21. pag. 721.*
- Assassinus ab omnibus diffidatus, ipso facto incurrit poenam excommunicationis, et depositionis ab officio, et beneficio. q. 7. num. 1. pag. 36.*
- Assassini, qui sint, et quando committatur crimen Assassinum? q. 7. n. 2. pag. 37. §. n. 4. §. 5.*
- Assassinus ut quis dicatur, requiritur quod ab eo occisus sit Christianus. q. 7. n. 8. pag. 39.*
- Assassini hodie frustatim scinduntur, atque dilacerantur. q. 7. n. 13. pag. 41.*
- Assassinus dicitur committere crimen proditoriū cum aleuo sua. q. 7. n. 14. pag. 41.*
- Assassinus, tam mandas, quam mandatarius, sequuto homicidio, qua poena puniuntur? q. 7. n. 15. p. 41.*
- Assassini mandantes, et mandatarij puniuntur poena. l. Regia. §. c. 1. de homicid. lib. 6. quast. 7. num. 18. pag. 41.*
- Assassini non solum dicuntur, quando eis aliquid datur, vel soluitur pro homicidio committendo, sed etiam cum promittitur. q. 7. n. 20. p. 42.*
- Assassinus, non consummato delicto, an puniatur poena ordinaria, vel extraordinaria? Quatuor casus distinguuntur. q. 7. n. 34. cum seq. p. 46.*
- Assassini, an gaudeant immunitate ecclesiae, necne? q. 7. num. 50. cum seqq. pag. 48.*
- Assassini, an gaudere debent immunitate ecclesiae, quando delictum non fuit consummatum, sed attentatum. q. 7. nu. 54. cum seqq. pag. 50.*
- Assassinus percutiens aliquem animo non occidendi, morte non sequuta,*

an

A L P H A B E T I C V S.

- an gaudeat immunitate ecclesiastica. q. 7. nu. 59. pag. 51.*
- Assassinus dicitur, qui seivgit animam a corpore alterius iussu, qui numis captatus hominem occidit: non vero qui vulneravit. q. 7. nu. 60. p. 51.*
- Assassinij ad probandum crimen, argumenta probabilia sufficiunt: et an requiratur ad eam probationem citatio partis. q. 7. num. 21. pag. 42. Et procedit prius nedum ad eum condemnandum poena extraordinaria, sed etiam corporis afflictiva. ibi. nu. 22. pag. 43.*
- B
- Bastardus, an admittatur ad retractum? q. 81. n. 2. pag. 651. Limitatur opinio affirmativa. nu. 9. pag. 652.*
- Bastardis, et si de iure non contineantur sub nomine familiae, et cognitionis, nec liceat eis arma suorum praedecessorum portare: aliud tamen est de consuetudine. ibi. n. 7. p. 652.*
- Bona apud Iurisconsultos significant substantiam, et facultates, vulgo bienes. q. 13. nu. 82. pag. 114.*
- Bona hominum tria sunt. Primum, prosperam valetudinem habere. Secundum, egregiam formam. Tertium, divitias nulla fraude acquisitas. ibi. nu. 83.*
- Bona patrimonialia clericorum non gaudent privilegio ecclesiastico. q. 27. n. 7. p. 356. Quod procedit etiam in patrimonio clerici, ad cuius titulum sacrum ordinem recepit. ibi. nu. 8.*
- Bona, appellatione naturali intelliguntur deducto aere alieno. q. 42. n. 17. pag. 452. Idem in usufructu omnium bonorum relicto. ibi. n. 18.*
- Bona proprie dici non possunt, quae plus incommodi, quam commodi habent. q. 42. nu. 20. pag. 452.*
- Bona in dubio non censentur esse maioratus, sed potius libera. quast. 62. nu. 30. pag. 551.*
- Bona dotalia non dicuntur esse in bonis mariti. q. 77. nu. 3. p. 635. Et n. 15. p. 637. quomodo intelligatur.*
- Bona immobilia dicuntur, quae neque movetur, nec moveri possunt: como son las heredades, y laoures. q. 83. nu. 10. pag. 660.*
- Bona fides causatur ab auditu maiorum. q. 14. nu. 18. pag. 132.*
- Bona fides semper praesumitur in incorporalibus, ubi agitur de praescribenda libertate, nisi contrarium probetur. ibi. nu. 19.*
- Bona fides praesumitur, data immemoriali possessione. ibi. nu. 20.*
- Bona fide possessa, in bonis nostris computantur. q. 42. nu. 4. pag. 449.*
- Bona fides unius ex parentibus prole legitimam efficit, respectu utriusque parentis: ipse tamen pater scienter contrahens, non est legitimus proli. q. 74. nu. 3. p. 623. sed contra. ibi. nu. 4. pag. 624.*
- Bona fidei possessor ad pretium, et ad dupla stipulationem et melioram et a re evicta agere potest, et uti iure retentionis in bonis. q. 8. n. 16. p. 58.*

I N D E X

Bona fidei conuenit, ne de alieno quis lucrum sentiat. quæst. 8. nu. 22. pag. 60.
Bonorum appellatio quomodo accipi debeat in quocumq; actu: bona distinctio. q. 42. nu. 22. pag. 452.
Beneficium ecclesiasticum clericis secularibus prouideri consuetum dicitur, quando legitima præscriptio est completa, licet ante vel post religiosi quandoq; ministrauerint in eodem. q. 18. n. 2. pag. 307.
Beneficium principis tunc latissimè est interpretandum, cum ex verbis et mente ipsius id fieri possit, in præiudicium etiam concedentis: secus verò in præiudicium tertij. q. 22. nu. 10. pag. 336.
Beneficia principis sunt strictè interpretanda, ne tertio dānum inferāt. ibi. num. 11.
Blasphemus et hereticus nō gaudent immunitate Ecclesie. q. 4. nu. 19. pag. 26.

C

Alumnia præsumpta, nec vera nocet Fiscali quoad condemnationem expensarum. q. 21. nu. 8. pag. 328.
Canon. 3. Conc. Tolet. 5. adducitur et intelligitur. q. 13. nu. 37. pag. 99.
Cantabria Prouincia deslindada, y su denominacion y sitio. q. 17. nu. 14. pag. 235.
En Cantabria ay diuersas Prouincias, y las mas notables son quatro: Guipuzcoa, Vizcaya, Alaua, y la mō-

taña. ibi. nu. 15.
Los Cātabreses fuerō fortissima gēte y muy animosa, y ansi començarō à acometer las tierras à Roma, en compañía de los Asturianos, por no ser amigos del Romano imperio. ibi. nu. 16.
Cantabros muy fuertes y animosos: y Cantabria abunda de todo genero de armas, y así ha sido siempre camara de municion de todos los Reyes, que ha auido en España, ibi. nu. 18. pag. 236.
En Cantabria jamas se vio herefearca. ni dogmatista, ni infecciō de los condenados errores de nuestros siglos. ibi. nu. 20.
Cantabria regum, urbium, populorum et flouiorū nomina antiquissima. q. 17. nu. 156. pag. 264.
Cantabrorum animus, et pertinacia in debellādo. q. 17. n. 174. p. 267.
Cantabricis principibus à Castellani imperij regibus Ducalis honos, ut plurimum fuit delatus in domesticos suos Africanos hostes, et exercitus. quæst. 17. numer. 175. pag. 267.
Cantabri pueri plateatim decantare solebant: Vizcaya la libertad, donde son los hijos dalgo. q. 17. nu. 176. pag. 268.
Cap. consultationibus. de iure patronat. ratio et intellectus. q. 42. nu. 40. cum sequentibus, pag. 455.
Cap. fin. de immunit. Eccles. intellectus. q. 1. nu. 10. pag. 5.

Cap.

A L P H A B E T I C V S.

Cap. fi. de immunit. Eccles. dum se fundat super statutis Canonum et regum, tantum procedit quoad statuendam regulam generalem in fauorem immunitatis Ecclesiarum, duobus tantum casibus exceptis, nempe publico latrone, et nocturno depopulatore agrorum. q. 5. nu. 5. pag. 29.
Cap. 5. in decreto de reformat. sess. 14. Concil. Trident. et cap. 14. sess. 7. de conseruatorijs agētia adducuntur. q. 9. nu. 2. pag. 65. intelliguntur nu. 15. pag. 68. iuxta ius commune, et vide. quæst. 10. nu. 2. pag. 71.
Cap. cum venissent. de institut. intellectus. q. 19. n. 31. et pag. 318. nu. 36. p. 321.
Cap. 78. curiarum de Madrid, disponens quod dies naturalis ad deponendum debitum, ut decima excusetur, currat à die requisitionis, intelligitur. quæst. 22. nu. 12. pag. 336.
Cap. 20. sess. 24. sacri Conc. Tride. intellectus. quæst. 26. numer. 8. pag. 353.
Captus à iudicis secularis familia ob delictum, dum per Ecclesiam, vel cæmeterium ducitur ad carcerem, vel ultimum supplicium, si reclamet pro immunitate Ecclesie, et nolit ab ea exire, an possit inuitus extrahi. quæst. 6. per totam pag. 32.
Cap. tuam. de ordi. cognit. intellectus.

q. 26. nu. 5. pag. 352.
Captus à familia iudicis, si se exemit ab ea, et ita liber ad ecclesiam confugit, ab ea extrahi non potest. q. 6. nu. 4. pag. 33.
Capitulaciones, y condiciones con que los Vizcaynos leuataron por su señor a don Zuria, nieto del Rey de Escocia. q. 17. n. 26. cum seqq. pag. 238. cum seqq.
Capellanus iurispatronatus ad nutū patroni in vim fundationis ab ordinario Episcopo approbata nominatus, an ad nutum eiusdem reuocari possit. q. 11. per totā pag. 73. cum seqq. Et an semel tantum, vel pluries reuocari possit prædictus capellanus. ibi. n. 27. pag. 77.
Carceratus ad ecclesiam fugiens, etiam carcere rupto, gaudere debet immunitate ecclesie. quæst. 6. num. 5. pag. 33.
Cartas foreras, son cartas en que el Rey da algun fuero a otro, en que se deue nombrar la razon porque lo da. q. 28. nu. 12. pag. 360.
Cartas de gracia quales son, y que deuen contener. ibi. nu. 13.
Cartas del Rey, unas se ganan segun fuero: y otras contra fuero: y otras no se ganan segun fuero, pero no son contra fuero: y quales sean unas y otras. ibi. nu. 14. et 15.
Casa de solar conocido, q̄ sea en España, segun Iuan Garcia Gallego. q. 16. nu. 3. pag. 179.
Casas de solar, boz, y apellido, donde

I N D E X

tuieron origē? ibi. n. 23. pag. 182.
 Casa de solar no la ay en tierra llana, segun el dicho Iuan Garcia: y assi no las admite en Valladolid, Salamanca, Toledo, ni en sus tierras. ibi. nu. 24. §. 25. pag. 183.
 Casa y solar antiguo, sino tiene vassallos solariegos, poblados en el, y se prueua esto cō las demas calidades q̄ requiere Iuā Garcia, no se llama solar conocido, segun su mente. ibi. n. 28. pag. 185. Pero lo contrario se prueua en los numeros siguiētes.
 Casa, o solar, vocablo tomado simplemente, es analogo, y respectino al linage de quien se trata: y assi casa se toma por el señor della, y su familia. ibi. nu. 30. pag. 185.
 Casas de Vizcaya, y de las demas Montañas, donde se recogierō los nobles Godos, y se defendieron de los Moros, quando se perdio España, son nobilissimas y solares conocidos de hijosdalgo notorios. q. 16. nu. 56. pag. 194.
 Casas otras muchas principales se fundaron en la Cantabria, y entre ellas la antigua casa de Gueuara, en tiempo del Rey dō Garcia Yñiguez, Rey de Nauarra, que sucedio a su padre el Rey don Garcia Ximenez en el año de. 758. fundeciēdo sus tierras, y haçiendo guerra a los Moros: las quales casas son solares conocidos. ibi. n. 57.
 Casas, y solares conocidos de hidalgos, se alegan, admiten, y prueuan sin

vassallos, conforme a la comū practica de España. ibi. n. 69. pag. 198.
 La casa de Auendaño no esta sita en Vizcaya, sino en la provincia de Alaua: ni la casa de Salazar, sino en las Montañas. ibi. num. 86. pag. 201.
 Casas mas principales de los cavalleros, y parientes mayores, y hidalgos, escuderos señalados ē Vizcaya, ay en Guipuzcoa, y en las Encartaciones, y en los valles de Orozco, Llodio, y Mena, y en sus contornos estan o arruynadas por su gran antiguedad, o quemadas, o echadas por el suelo, o trasferidos los solares a otras casas, o moradas: y se contentan sus decendientes cō que puedan mostrar, q̄ essas, o essotras paredes cubiertas de yedra fueron la antiquissima morada de sus passados: y refieren algunas casas destas. ibi. nu. 104. pag. 204.
 Casas algunas solamente ser habitadas por hijosdalgo de tiempo immemorial a esta parte, no es suficiente prouança para tenerlas por solar conocido. ibi. n. 123. p. 209.
 Casas infantonadas, y labradoriegas de Vizcaya, como se distinguē? q. 17. n. 8. pag. 233.
 Casus legis ubi est, non est amplius de eo disputandum. q. 14. num. 105. pag. 148. §. q. 15. n. 31. pag. 166. §. q. 37. n. 2. pag. 414.
 Casus in dispositione hominis contingens, prater ipsius ordinationem,

non

A L P H A B E T I C V S.

non includitur sub eius dispositione: § sic in casu omissio maior sit ratio disponendi. quast. 67. nu. 7. pag. 586.
 Casus omissus remanet sub dispositione iuris communis. ibi. num. 9. § q. 17. nu. 200. pag. 273.
 Casus clarus, § expressus dicitur, quoties directus sensus procedit ex immediata verborū significatione. q. 17. nu. 150. pag. 263.
 Castellani Principes nullam commutationem legibus, § cōsuetudinibus Vizcayae inferre possunt, nisi ut hic. q. 17. nu. 212. pag. 275.
 Castro concessio in feudum, intelliguntur cōcessa munitiones ibi perpetuo posita pro custodia castrī. q. 70. nu. 20. pag. 609.
 Castro concessio, concessum videtur territorium, § iurisdictio ei annexa. ibi. nu. 32. pag. 612.
 El cavallero Vizcayno q̄ tiene solariegos, y fortaleza, voz, y apellido con solar, casa, y armas, y lo demas que requiere Iuan Garcia, es hijo dalgo de solar conocido. quast. 17. nu. 11. pag. 224. alias. 234.
 Cavallero ninguno Vizcayno, aunque sea de solar conocido, tiene vassallos solariegos, ni los ay en ninguna casa de solar de aquel señorío. ibi. num. 12.
 El cavallero señor de titulo no por esso dexa de ser hidalgo. quast. 17. nu. 257. pag. 289.
 Cathanei ab utilitate operū in Curia Principū, § strenuitate super alios simplices milites sunt dicti: quia § proceres, quasi ante alios precedentes dicuntur. q. 14. nu. 94. pag. 146.
 Causa principalis sola est consideranda, ut cesset, vel non cesset effectus, non autem accessoria. q. 1. nu. 11. pag. 6.
 Causa omnes quando simul considerantur, cessatio unius facit cessare effectum. ibi. nu. 12.
 Causa principalis ad alienationem rerum ecclesie est ad subueniendum pauperibus, ne frigore, seu fame pereant, § ad redemptionem captiuorum. q. 8. nu. 3. p. 54.
 Causa quando sortita fuit semel effectum, nunquam cessat effectus, licet causa cesset. q. 13. n. 87. pag. 115.
 Causa finalis ex praefatione colligitur. q. 15. nu. 44. pag. 168.
 Causa influens veluti sanguinis, eiusdem est semper virtutis § potētia in omni suo causato: in causato enim non potest esse plus virtutis, quam procedat ab influenti potentia causa. q. 16. nu. 96. pag. 203.
 Causa finalis, et si plerumq̄ post dispositionem assignari soleat, semper est prima quoad ordinem intellectus, § ultima in fieri dispositi. q. 17. nu. 108. pag. 254.
 Causa finalis alicuius dispositionis, qua dicatur. q. 17. n. 115. p. 255.
 Causa, § intentio contemplata declarat qualiter res aliqua sit censenda.

I N D E X

- senda. q. 17. nu. 281. pag. 293.*
Causa, quæ excuset à calumnia accusatorem, & quando? q. 21. n. 20. pag. 331.
Causa aliqua alicui specialiter delegata per Papam, in eâ generalis legatus illius prouintia intromittere se non potest. q. 24. nu. 12. p. 443.
Causa commissæ per Regem alicui super delicto perpetrato, alij iudices in ea non possunt se intromittere. q. 24. nu. 13. pag. 344. Quod ampliatur ibi. nu. 14.
Causæ decimales, Vide Decimales causa.
Causa temporalis prius coram iudice laico cœpta, si spiritualis postea illi præiudicialis coram iudice ecclesiastico introduceretur, cessare debet præd. causa tēporalis, quousq; finiatur spiritualis. q. 26. num. 4. pag. 352.
Causa præiudicialis intentata, facit quiescere omne iudicium, ut hic. q. 26. nu. 6. pag. 352.
Causæ nobilitatis descendentes ex priuilegio, ubi debeant tractari? q. 28. nu. 24. pag. 362.
Causa dotis tūc est mixti fori, quando de ea agitur incidenter: quia principaliter tractatur de causa matrimonij corā ecclesiastico: secus aliàs. q. 29. nu. 28. pag. 368. Idem in alimentis. num. 29. pag. 369. & quomodo hoc intelligatur. ibi. nu. 30.
Cessionarius maioratus, an uti possit remedio. l. 45. Taur. hodie. l. 8. tit. 7. lib. 5. Noua Collect. Reg. quæst. 71. nu. 1. cum sequentibus. pag. 614.
Cedere potest primogenitus in uita in fauorem secundogeniti ius possessionis sibi cōpetens ex. l. 45. Taur. ibid. nu. 6. & vide. q. 79. n. 8. & 9. pag. 645.
Cedi potest interdictum recuperandi, dict. q. 71. nu. 7.
Cessio maioratus in fauorem secundogeniti facta non præiudicat successoribus legitimis potius ius habentibus cessionario. ibid. num. 13. pag. 615.
Census, quibus hodie utimur, sunt proprie bona mobilia. q. 83. nu. 5. pag. 659.
Census redimibiles an ueniant in maioratu constituto de bonis immobilibus? quæstione. 83. num. 14. pag. 660.
Census constitutus super feudis, in quibus iure fori succeditur, soluendus est ab omnibus heredibus proportionib; hereditarijs. quæst. 92. nu. 12. pag. 692. Et ibid. nu. 14. quomodo hoc intelligatur.
Cessatio unius causæ, quando omnes simul considerantur, facit cessare effectum. q. 1. nu. 12. pag. 6.
Chronicis generalibus Hispania credendum est. quæst. 13. num. 23. pag. 96.
Citatio requiritur, cū agitur de graui præiudicio alterius, & aliter factum est

A L P H A B E T I C V S.

- est nullum. q. 17. nu. 230. p. 280.*
Citatio ad executionē faciendā necessaria non est. q. 22. n. 6. p. 335.
Ciuitates, & oppida Hispaniæ possunt statuta condere circa administrationem bonorū suorum, & gubernationem earūdem ciuitatum, & oppidorum, absq; ulla licentia Regis: dummodo sint rationabilia & iusta. q. 23. nu. 1. pag. 337. Et an ad hoc requiratur cōfirmatio Regis? ibi. nu. 2. cum seqq.
Ciuilis appellatio est, quæ etiam admixta habet onera, ut hereditas, bonorum possessio, & id quod bona fide possidetur. quæst. 42. nu. 19. pag. 452.
Ciuilis appellatio ad facultates tantū refertur. ibi. nu. 21.
Claritas Solis alia est, & alia Luna, & ipsæ inter semicant stella. quæst. 16. nu. 85. pag. 201.
Clausula cōstituti, & c. vide infra cōstitutū: & constituti per clausulā.
Clausula in fine posita ad omnia præcedentia referenda est. q. 29. n. 11. Limitatur nu. 12. pag. 366.
Clausula rebus sic stantibus intelligitur regulariter in omni actu, & dispositione, etiam in iuramento. q. 42. num. 37. & 38. pag. 454. cum sequenti.
Clausula codicillaris semper censetur apposta in testamēto inter liberos. q. 50. n. 3. pag. 497. Et quid tunc operetur? ibidem: & num. 5. Quomodo hoc intelligatur.
Clausula codicillaris apposta in testamento, quod postea rumpitur, vel annullatur ex causa præteritionis, uel ex hereditationis, operatur repetitionem fideicommissi à uenientibus ab intestato. ibid. num. 7. pag. 498. Idem intelligendum est de heredibus scriptis in primo testamento, si secundum est nullum, & habet clausulam codicillare, ut hic. ibi. nu. 8. pag. 498.
Clausula codicillaris, quando testamentum est nullum, operatur ut purè intelligatur esse relictum fideicommissum: quo casu legitima tantum, non etiā Trebellianica deduci potest. q. 50. nu. 9. pag. 498.
Clausula codicillaris subintellecta; ueluti in testamento inter liberos, præd. effectum non operatur. ibid. num. 10.
Clericus absq; metu irregularitatis, potest Principi consulere, ut pro crimine mortis pœnam statuatur, eidemque legi. condenda clericus, aut prælatus suffragium exhibens irregularis non erit. q. 7. num. 17. pag. 41.
Clericus Assassinus absq; degradatione potest per iudicem secularem puniri: quia ipso iure remanet spoliatus omni priuilegio. q. 7. nu. 23. pag. 42.
Clericus secularis impetrās beneficiū seculare, si constat à principio ex fundatione fuisse regulare, uel quod quadraginta annis obtētum fuit.

I N D E X

- fuit à regularibus, non obtinebit, nisi probet alijs quadraginta annis impetrationi proximis obtentum fuisse à clericis secularibus. q. 18. nu. 9. pag. 307.
- Clerico & Laico simul obligatis, corã quo iudice Laicus conveniri debeat, ac possit. q. 30. num. 51. cum sequentibus. pag. 381.
- Clerici & religiosi delinquentes, confugiens ad Ecclesiã, an debeant immunitate ipsius gaudere, in casibus, in quibus Laici ea gaudent. q. 3. per totã. pag. 20. affirmativa ut verior iure probatur, eaq. limitatur quodam casu. nu. 2. sed negativa in praxi servatur, ideò tenenda est, ut in nu. 3. sed hæc praxis quantũ ad iudicem Ecclesiasticũ intelligenda est, secus quoad iudicem Laicum, ut ibi nu. 4.
- Cognatus naturalis tãtum, vel ex eo nepos legitimus pupilli decedentis, an excludat eius patrem à successione bonorum truncaliũ, iuxta forum patrie legitime prescriptũ. q. 81. nu. 1. cũ seqq. pag. 650. n. 4. affirmative resolvitur, & nu. 9. limitatur in nato ex dãnabili coitu.
- Cognosci potest de proprietate, cum possessor id non contradicit: secus alias. q. 42. n. 42. & seqq. p. 456.
- Collecta imponi non potest non subditis. q. 16. nu. 20. pag. 182.
- Columbae existentes in columbario, & pisces in piscina, &c. an sint mobilibus, vel immobilibus assignan-
- da. quaest. 91. num. 9. pag. 688.
- Committens quantumcunq. gravissimum delictũ, regulariter gaudet immunitate ecclesiastica. quaest. 4. nu. 12. pag. 25.
- Commissarius nullum condens testamentum ex defectu solenitatis, vel alia ex causa, potest iterum validũ testamentum condere cum Tello & Pelaez, contra Matienq. q. 48. nu. 19. & 22. pag. 492.
- Computatio quotiescunq. faciendã est, deducendum prius est as alienũ. quaest. 42. nu. 25. pag. 453.
- Compensandi animus quoties praesumatur, vel non, in legato relicto à testatore. quaest. 42. nu. 26. cum sequentibus. pag. 453.
- Communis opinio est sequenda in iudicando & consulendo, atque in foro anima excusat, etiam si veritas se haberet in contrariũ. q. 13. nu. 32. pag. 98. Quod procedit praxi, pue in antiquis dubijs, in quibus Doctores inter se dissentiunt, ibi. nu. 33. & ab opinione communi & crebriori calculo recepta recedendũ non est in iudicando & consulendo, ibi. nu. 34. etiam si casus legis videatur in contrarium, ibi. nu. 35.
- Communis opinionis autoritas nõ est necessaria, cum casus legis, aut iusta, aut vera ratio consuetudinis interpretatio ad dubij decisionem praesto est, ibi. nu. 36.
- Communis existimatio est magis quã lex. q. 14. nu. 6. pag. 129.

Communi-

A L P H A B E T I C V S.

- Communis usus loquendi, & intelligendi praefertur verbis, hoc est, propria dictionis significationi. q. 14. nu. 132. pag. 155. Etiam si verba proferantur à Principe. ibi. nu. 133. Idem si à lege. ibi. n. 134. Imò & peritorũ verba accipiuntur secundum communem usum loquendi. ibi. nu. 135. cum sequenti.
- Communis usus loquendi in testamentis, & in omnibus alijs dispositionibus attendendus est, etiam si repugnet propria significationi verborum. q. 16. nu. 81. pag. 200.
- Comitatus unitus alteri, quibus legibus, & consuetudinibus regatur. q. 17. nu. 215. pag. 276.
- Conatus nulla pœna puniendus est in criminibus non atrocioribus, si conatorẽ sua spõte pœniteat, ipseq. ab opere cesset. q. 7. nu. 29. p. 44.
- Condemnari potest quis quandoq. in civilibus ex praesumptionibus: secus verò in criminalibus. q. 17. n. 286. pag. 294.
- Cõditio emancipationis impletur morte, vel alio modo. q. 71. n. 9. p. 614.
- Conditione impleta, perinde est, ac si contractus ab initio fuisset purus. q. 86. nu. 9. pag. 673.
- Concessio Principis, qua sequitur ius, nõ dicitur privilegium, sed gratia, vel beneficium. quaest. 28. num. 8. pag. 359.
- Concessio, secundum qualitatem precedentis interrogationis facta censetur. q. 17. nu. 41. pag. 241.
- Concessa immunitate omnium iurium Regalium, an gabella hoc nomine contineatur? q. 28. n. 23. p. 362.
- Conciliorum constitutionum derogatio specialis requiritur. quaest. 17. nu. 231. pag. 281.
- Conde en nombrando el Rey a vno, luego traia pendon y caldera, en significacion de lo que aqui se refiere. q. 16. nu. 27. p. 184.
- Los Cõdados, Ducados, y Marquesados, de donde tuvieron origen, y vinieron a lo que aora son? q. 17. nu. 254. pag. 286.
- Conductor laicus decimarũ non potest conveniri actione personali ex locatione ad mercedem coram iudice ecclesiastico. q. 26. num. 10. pag. 352. & q. 27. nu. 5. p. 356.
- Conductores decimarũ recte eas exigere possunt corã iudice ecclesiastico aduersus laicos decimare debentes. ibi. nu. 11. pag. 354.
- Conductor laicus fructuum, & reddituum beneficiorum conveniri non potest alium laicũ emptorem, vel conductorem decimarum illius beneficij coram iudice ecclesiastico, sed tantum corã laico competenti, sub pœnis legũ huius Regni. q. 26. nu. 12. pag. 354.
- Confessio extraiudicialis sola probata duobus testibus, absente parte, plenè non probat, sed semiplenè. q. 12. nu. 2. p. 80.
- Confessio partis in continenti emissa, qualificata, vel aliqua conditione moderata,

I N D E X

- moderata, debet tota simul acceptari: non verò pro parte: & pro parte repudiari. q. 19. nu. 32. pag. 319. Nisi quando contra qualitatem annexam confessioni est aliqua præsumptio iuris. ibid. nu. 33.*
- Confessio rei huiusmodi: Occidi hominem, sed ad meam defensionem, potest pro parte acceptari, & pro parte repudiari: & an tunc poena ordinaria, vel extraordinaria puniendus tunc sit? q. 19. num. 34. pag. 319.*
- Confessio simpliciter facta in testamento de debito, non est contractus, nec quasi contractus, nisi quando pars est præsens & acceptans, vel si ex modo confitendi colligatur, testatorem voluisse contrahere: quia tunc valebit in vim contractus, & confessionis inter vivos. q. 96. nu. 10. pag. 710.*
- Confessio in testamento facta in fauorem tertij de debito, non probat debitum in dubio, nec testator in vita poterit ex ea solum conveniri: quia habet vim tantum taciti legati, nisi adsint alia coniectura. ibi. n. 3. 7. & 11. pag. 708. & 710.*
- Confessio de debito iurata in præiudicium legitima debita filio, an & quando valeat? ibi. n. 5. pag. 709.*
- Confines antiqui probantur per testes deponentes de auditu antiquorum, & generali opinione. q. 16. nu. 130. pag. 212.*
- Confirmans ex certa scientia vide-*
- tur dare & concedere. q. 17. n. 40. pag. 240.*
- Confirmatio privilegij, secundum formam petitionis, & supplicationis intelligenda est. ibi. nu. 42. p. 241.*
- Confirmatio simpliciter concessa, intelligi debet quoad omnia contenta in instrumeto, vel scriptura, cuius petita est confirmatio, etiam ubi verba essent ambigua. ibi. nu. 45.*
- Confirmata reliqua videntur, quando ex pluribus propositis unum tantum reprobat. quest. 17. nu. 47. pag. 241.*
- Confirmans dat ius, quando actus confirmatus non poterat fieri ab ipso supplicante, citra auctoritatem confirmantis, & sic erat nullus. q. 17. nu. 121. pag. 256.*
- Confirmationes geminatae, & iteratae, præsertim varijs temporibus facta, firmiorem & efficaciorum faciunt voluntatem disponentis, tanquam ex maiore deliberatione procedentes. q. 17. nu. 134. pag. 258.*
- Confirmatio superioris ubi requiritur, interim perfectus est actus. q. 23. nu. 6. pag. 338.*
- Confirmationis privilegia quid debeant continere? q. 28. num. 11. pag. 360.*
- Coniectura ea est accipienda per quam actus sustineatur de iure. q. 17. nu. 296. pag. 296.*
- Coniuncta in disiuncta, & disiuncta in coniunctam saepe ex mente disponentium, & ex verisimilitudine, alijsq;*

A L P H A B E T I C V S.

- alijsq; coniecturis resolui debet. q. 64. nu. 12. pag. 561.*
- Consiliarij Regij successerunt in locum del Adelantado. q. 38. nu. 4. pag. 418.*
- Consulens delictum committi illi, qui alias erat factururus, an mitius puniatur? q. 2. nu. 12. pag. 17.*
- Consules electi à collegio mercatorum habent iurisdictionem ordinariam. q. 25. nu. 4. pag. 346.*
- Consilium mutare nemo potest in alterius iniuriam. quest. 30. nu. 38. pag. 379.*
- Conservator Apostolicus, an possit procedere contra debitores civiles? q. 9. per totam pag. 65. Resolvitur negativè nu. 8.*
- Conservatores quod possint defendere ab omnibus iniurijs, intelligitur, id est, ab omnibus, quæ sunt contra ius, & quod ministrent iustitiæ complementum sine strepitu, &c. ibid. nu. 6. pag. 66.*
- Conservatores Apostolici à manifestis iniurijs, & violentijs defendere possunt sibi commissos: ad alia verò, quæ iudicalem indaginem exigunt, suam extendere potestatem non valent. q. 9. n. 9. pag. 67. Quod latius declaratur iure nostro Regio, ut ibi. nu. 11.*
- Conservator, si reus conventus coram eo neget iniuriam, aut violentiam notoriam, & manifestam à se commissam, potest recipere probationes, an factum illud sit notorium, ut sic videat an sit sua iurisdictionis? q. 9. nu. 14. pag. 68.*
- Consuetudo non solum est interpretativa legum, sed & privilegiorum, & scripturarum ex decem lapsum, etiam si ad præscribendum requiratur tempus immemoriale. questione. 62. num. 26. & 27. pag. 549.*
- Consuetudo localis non est extendenda ultra locum in quo viget. q. 76. nu. 10. pag. 631.*
- Consuetudines, & leges locorum, in quibus sita sunt prædia, servanda sunt. ibid. nu. 11.*
- Consuetudo civitatis ad villas, & castra eidem adiacentia extenditur. ibi. nu. 14. pag. 632.*
- Consuetudo sola absq; foro redeundi bona ad truncum vel radicem non sufficit, nisi forus consuetudine munitus vigeret, præterquam si consuetudo esset immemoralis, ea enim sola sufficeret. ibid. nu. 22. & 23. pag. 633.*
- Consuetudo immemoralis, siue præscriptio nunquam à lege censetur exclusa, etiam si omnis consuetudo excludatur, nisi ipsa specialiter rejiciatur. questione. 76. num. 24. pag. 633.*
- Consuetudo vel statutum, disponens ut parentes ab intestato non succedant, non excludit eos à legitima. q. 82. nu. 5. pag. 654. Sed contra. ibi. nu. 8. pag. 655.*
- Consuetudo vel statutum loquens in*

I N D E X

- casu vero, non habet locum in casu ficto. questione. 83. num. 11. pag. 660. Intellige tamen, ut ibidem num. 13.*
- Consuetudo immemorialis est en todo el Infantadgo de Vizcaya, que los padres siempre donan a sus hijos mayores varones la casa, y caseria principal, y todos los demas bienes rayzes que tienen, y apartan a los otros sus hijos, y hijas con un arbor y rayz, distribuyēdo entre ellos la dote de la nuera futura, o presente. q. 17. num. 283. pag. 293. Et alia in proposito. ibi. nu. sequenti.*
- Consuetudinis, Et prescriptionis differentia. questione. 18. num. 10. pag. 308.*
- Consuetudo decem annorum non sufficit ubi agimus de prescriptione, etiam si talis consuetudo non sit contra leges Et ius: quia prescriptione tollitur, nisi per contrariam prescriptionem. q. 18. num. 11. pag. 308.*
- Consuetudo sufficiens est ad excusandum à pœna legis temporali, Et quomodo hoc procedat, Et intelligatur, latè hic declaratur. q. 29. nu. 17. cum sequentibus. p. 367. cum sequentibus.*
- Consuetudo etiam iniusta excusat à crimine, Et pœna, saltem in foro contentioso inter terminis vsurarum, quando aliqui contractus passim fieri consueverunt in patria. quest.*
- 29. num. 21. pag. 368.*
- Consuetudo facit licitum, quod aliàs erat illicitum, Et excusat facientem solitum, non solum à dolo, sed etiam à culpa. quest. 29. num. 22. pag. 368.*
- Consuetudo semper excusat etiam à pœna aeterna, non tota, sed quanta, aliquando à tota. ibi. nu. 23.*
- Consuetum communiter fieri faciens, non est in culpa. ibi. nu. 24.*
- Consuetudo benè potest pœnam legis mitiorem facere. ibi. nu. 25.*
- Consuetudo Ciuitatensis, quod iudex Ecclesiasticus cognoscat cōtra laicos de immunitate de los escusados de la fabrica Ecclesia cathedralis, est valida. ibi. nu. 26.*
- Consuetudine sublata, an de futura quoque intelligatur? questione. 31. per totam, pag. 382. cum seqq.*
- Consuetudine futura nō censetur derogatum legibus ordinamētorum, ac pragmaticarum. quest. 31. n. 4. p. 383. Præterquam in casu. l. 15. tit. 1. lib. 4. Noua Collect. Regia. ibi. nu. 6. In quo nec præterita consuetudo legitimè introducta cū scientia, Et patientia Regis intelligitur sublata, ut in nu. 8. p. 384. vel suorū officialium, ut ibi. n. 9.*
- Consuetudine præterita sublata, non tollitur futura. q. 31. n. 10. p. 384. Et nu. 11. ubi quid quando simpliciter, Et generaliter derogatur consuetudo: Et nu. 12. ponitur breuis Et clara resolutio in hoc tenēda.*
- Consti-*

A L P H A B E T I C V S.

- Constitutū ita efficit irrenocabile maioratum, seu meliorationē, ac vera traditio. quest. 64. numer. 2. pag. 564.*
- Constitutum acquirit veram possessionem civilem, Et naturalem, et si actus acquirendi sit fictus. q. 64. nu. 23. p. 564. Et dominium vile ac directum. ibi. nu. 24. Idem contingit in ceteris actibus fictis. ibi. nu. 25.*
- Constitutum transfert possessionem non solum bonorum presentium, sed etiam futurorum, quando constitutum fit de omnibus bonis expresse vel simpliciter ex momento acquisitionis, non tamen ex die constituti. q. 64. num. 28. Et. 29. pag. 564. cum sequenti.*
- Constitutarius an in momento acquisitionis bonorum ante ipsam acquisitionem possit interuertere possessionem? q. 64. nu. 30. cum seqq. pag. 565.*
- Constituti per clausulam in dispositione conditionali appositam acquiritur possessio, demum conditione impleta. q. 65. nu. 4. p. 568. Non tamen iterum donatio reuocari, ut ibi. num. 5. Et procedit nedum inter extraneos, sed etiam in donatione facta à patre filio, nisi alteri filio donationem fecerit, eiq; tradiderit rem, ut in nu. 6. Limitatur quando constitutum est purum, licet prima dispositio sit conditionalis, ut in num. 7. Et an hæc*
- hodie procedant in melioratione tertij in cōtractu inter viuos facta, attento iure Regio? agitur ibi. n. 9. Et. 10. cum seqq.*
- Contumacia procuratoris an noceat domino? q. 32. nu. 12. pag. 389.*
- Contumacia est graue delictū. q. 34. nu. 18. pag. 401.*
- Continētia causæ diuidi potest, quando actor Et reus sunt diuersi fori. q. 30. nu. 50. pag. 381.*
- Contractus celebratus in testamento irrenocabilis est, licet testamentum irritum sit. q. 96. nu. 2. p. 708.*
- Copiaprobatationis non est coarctanda. q. 62. nu. 16. pag. 547.*
- Copula, Et, eum habet intellectū, ut si quando inter duo ponatur, quorum unum alteri insit, ambo in idem resoluuntur, sitq; alterum velut quedam adiectio alterius, gratia clarioris intelligentiæ. q. 13. nu. 61. pag. 103.*
- Corrumpere gradum non dicitur, qui admittitur per representationem. q. 67. nu. 26. pag. 588.*
- Correctio legum antiquarū solet significari verbis expressis, aut honorifica aliqua præfatione. q. 15. nu. 37. pag. 166.*
- Correcta ratione legis, censetur etiam correctæ ipsa lex. quest. 20. nu. 3. pag. 324.*
- Correctio iuris cōmunis induci nunquam debet per subauditos intellectus, nisi expresse ea fiat. q. 29. nu. 5. pag. 365.*

I N D E X

- Correctio iuris communis inducenda non est per leges Partita, quando ipsa expresse non fit. ibid. nu. 6.*
- Creditor privilegiatus an reuocet pecuniam posteriori creditori solutā bona fide consumptam? q. 100. nu. 2. §. 3. pag. 725. cum seqq.*
- Creditor prior, habens expressam hypothecam, absq; alio privilegio, potest pecuniam posteriori solutā auocare, sicut fiscus. cum limitat. §. sublimit. ibid. nu. 5. cum seqq. pag. 726. cum seq.*
- Creditor hypothecarius prior, ex scriptura priuata subscripta tribus testibus integra opinionis, praefertur posteriori creditori habenti hypothecam ex publico instrumento. quest. 102. num. 1. pag. 736. Declaratur latè per totam questionem. Prædicti tres testes subscribentes debet esse masculi, ita quod non sufficiunt. femina. ibid. nu. 2. pag. 737. Debent etiam prædicti tres testes recognoscere in iudicio subscriptiones suas. ibid. numer. 3. Requiritur etiā subscriptio partis, præter subscriptionem testium. ibid. nu. 4. Et testes præd. debent esse probata, §. integra opinionis: hocq; probari debet. ibid. nu. 5.*
- Crimen Assassini quando committatur, §. Assassini qui sint? q. 7. nu. 2. 4. §. 5. pag. 37.*
- D**
- Quid in populi numeratione peccauit duplici peccato, superbia*
- nempè §. omissionis: non uerò peccauit peccato auaritia. quest. 17. num. 170. cum sequentibus. pag. 266.*
- Debita pupilli decedentis, relictis bonis mobilibus, §. trūcalibus, quomodo soluenda sint, §. de quibus bonis? quest. 92. nu. 1. cum sequentibus. pag. 689. §. ibidem num. 3. ponitur resolutio, §. num. 6. §. 8. pag. 691.*
- Debita contracta post meliorationē, irreuocabiliter factam, non deducuntur ex ea. quest. 101. num. 7. pag. 734.*
- Debita deducenda sunt prius ex bonis eius qui promissit arras, ad computationē faciendam, ut sciatur an excedant decimam partem bonorum, necnec? quest. 42. n. 32. pag. 454.*
- Debita defuncti de corpore hereditatis deducuntur. quest. 60. nu. 3. pag. 540.*
- Debitor tenetur consentire instrumento apponi omnia, quae sunt de consuetudine. quest. 94. num. 6. pag. 698.*
- Debitor, præscripto iure exequendi, an compellatur iurare, §. recognoscere utrum debeat debitum, necnec? §. alia utilia in proposito. quest. 36. nu. 5. 6. §. 7. pag. 410. §. nu. 8. pag. sequenti.*
- Decem anni, quibus praescribitur ius exequutium, à quo tempore currere incipiant in cautione priuata,*

A L P H A B E T I C V S.

- an à lapsu diei solutionis, vel à die recognitionis. q. 35. per totam. pag. 404. cum seqq. Resoluitur nu. 5. pag. 405. quod à die recognitionis: §. quando hoc procedat. nu. 11. pag. 407.*
- Decimales causa, §. alia spirituales tractanda sunt apud iudices Ecclesiasticos. q. 26. nu. 1. pag. 351. Quod procedit quoties quest. iuris in eis vertitur: si uerò questio facti sit, ad utrumq; iudicem, nempe Ecclesiasticum, §. laicum cognitio earum pertinet. quest. 26. num. 2. pag. 362.*
- Decimarum conductor, Vide Conductores, §. Conductores.*
- Decuriones, Vide Rectores ciuitatis.*
- Decretum irritans, §. clausula derogatoria annullat actū contrarium, §. inde sequuta. quest. 15. nu. 3. pag. 160.*
- Decretum irritans, §. clausula derogatoria de sui natura inducunt formam, contra quam nihil potest agi. ibid. nu. 4. pag. 161.*
- Decretum, nec declaratio ualet contra legem claram, vel indubitabilem, vel contra regulam iuris, etiam errore non expresso. q. 17. nu. 232. pag. 281.*
- Delator non probans delationem, condemnatur pœnis iuris, §. in expensis: præterquam si causam iustam habuerit, ob quam iure debeat excusari. quest. 21. num. 1.*
- pag. 227. Vel nisi denuntiauerit generaliter contra omnes, qui culpabiles potuerint reperiri: quia tunc nō debet in expensis condemnari, præterquam in casu hic expresso. ibi. nu. 2.*
- Delinquens in ecclesia spe gaudendi immunitate ipsius, ea non gaudet: §. an ante omnia debeat probari hæc qualitas, ad hoc, ut huiusmodi delinquens priuetur prædicta immunitate? q. 1. nu. 1. §. per totam quest. pag. 3. cum seqq.*
- Delinquens, quantuncumq; grauissimum delictum commiserit, regulariter gaudere debet immunitate ecclesie: nisi in casibus à iure expressis. ibid. nu. 3.*
- Delinquere non praesumitur quis in ecclesia spe gaudendi immunitate ipsius, §. propterea admittitur ab ecclesia, nisi contrarium probetur. q. 1. nu. 6. pag. 4.*
- Delinquens in ecclesia indistinctè ab ea extrahendus est, iuxta opinionem Abbatis, §. sequacium: sed contrarium est uerius, §. tenendum in praxi, nempe ut tunc demum huiusmodi delinquens immunitate ecclesie non gaudeat.*
- Delinquens immunitate ecclesie non gaudet, quando spe §. animo quod ab ea defendetur, in ecclesia, vel cameterio deliquit. q. 1. nu. 7. §. 8. pag. 4. §. 5.*
- Delinquens laicus in ecclesia, potest à iudice seculari puniri, imò ipse*

I N D E X

- est index competens huius delicti: non verò index ecclesiasticus. q. 1. nu. 13. pag. 6.*
- Delinquente laico in ecclesia, potest iudex Ecclesiasticus contra eum procedere quoad pœnã sacrilegij. q. 1. nu. 14. pag. 7.*
- Delinquens prope ecclesiam ex proposito, ita deliberatè ut coniectari possit, eum spe immunitatis ibi deliquisse, non gaudet immunitate ecclesiastica: in dubio tamen hoc non presumitur, nisi probetur. q. 1. nu. 15. §. 16. pag. 7.*
- Delinquens in ecclesia, spe gaudendi immunitate ipsius, non solum occidendo, vel percutiendo, sed etiã aliàs graviter delinquendo ea non gaudet. q. 1. nu. 17. pag. 7.*
- Delinquens in ecclesia, an nõ solũ priuatur immunitate ipsius, quoad illud delictum, quod in ecclesia commisit: sed etiam quoad alia, quæ extra ecclesiam postea commiserit? quæstione. 1. numer. 18. pag. 8.*
- Delinquens cum puella capta in uno territorio, & in alio cognita, an in utroq; possit puniri? q. 1. nu. 26. pag. 10.*
- Delegatus in extraiudicialibus potest variare, ut hic. q. 48. nu. 26. pag. 493.*
- Demonstratio rei demonstrata frustra fit. quæst. 14. nu. 115. pag. 152.*
- Denuntians dolosè, punitur etiam pœna falsi. quæst. 21. nu. 3. pag. 327.*
- Derogatio specialis requiritur constitutionum Conciliorum, alias in generali legum derogatione non comprehenduntur. q. 17. nu. 231. pag. 281.*
- Descendentes à Gothis, omnium hominum nobilissimi cēsantur vulgò apud nos. quæst. 13. nu. 30. pag. 98.*
- Descendentes à Gothis sunt nobilissimi. ibid. nu. 43. pag. 100.*
- Descendentes in successione maioratus in infinitum ex representatione admittuntur. quæstione. 66. num. 15. pagina. 575. §. numero. 24. pagina. 577. ubi idem in collateralibus.*
- Descendentium appellatione omnes descendentes in infinitum comprehenduntur. ibid. numero. 26. pag. 577.*
- Descēdentes omnes meliorati in tertio bonorum, sunt prius vocandi, antequam fiat transitus ad alias lineas, vel ad extraneos, in casu l. 27. Tauri. quæst. 53. numero. 4. pag. 513.*
- Destinata res censetur esse in ea ad quam destinata est. q. 17. n. 279. pag. 293.*
- Deus elegit locum propter gentem, non gentem propter locum. q. 16. nu. 99. pag. 203.*
- Desistere licitum est in pœnis legalibus usque ad sententiam. q. 30. nu. 41.*

A L P H A B E T I C V S.

- num. 41. Eiusq; ratio assignatur nu. 42. pag. 379.*
- Destructo fundamento, corrui adificium. quæst. 1. numer. 29. pag. 11. §. quæstione. 15. numero. 46. pag. 170. §. quæstione. 42. numer. 34. pag. 454.*
- Dictio, Otrofi, Latinè, Item, quid significet? q. 8. nu. 18. pag. 62.*
- Dictio, Aliquid, apud Latinos saepe in eo sensu accipitur, id est, bien y nobleza. q. 13. nu. 77. pag. 113.*
- Dictio taxatiua non excludit casum similem, quando is inducitur per aliam legem, vel quando venit ex consuetudine. q. 15. nu. 23. pag. 163.*
- Dictio, I, & dictio, Otrofi, inducunt continuationem dispositionis precedentis. q. 19. nu. 21. pag. 316.*
- Dictio, Item, est sui natura similium repetitiua, presertim quãdo adest eadem ratio, vel mens verisimilis disponentis. quæst. 19. numero. 22. pag. 316.*
- Dictio, Et sic, est continuatiua & repetitiua formæ, & qualitatis precedentis vocationis. q. 19. nu. 23. pag. 316.*
- Dictio, Et, quando stat copulatiue inter duas orationes diuersas, quid operetur? remissiuè. q. 19. nu. 24. pag. 317.*
- Dictio, Ni, quæ Latinè dicitur, Nec, copulatiua negatiua est. quæst. 30. nu. 11. pag. 374. §. ibid. nu. 12. quomodo hoc intelligatur.*
- Dictio, Nec, est implicatiua. ibi. n. 20. pag. 375.*
- Dictionis copulatiua natura est, poni inter diuersa, aliàs stat extensiuè. ibi. nu. 19.*
- Dictio alternatiua posita inter personas honoratas, tam in contractibus, quàm in ultimis voluntatibus resoluitur in coniunctam, & utriq; quaritur ius vel actio pro parte virili. quæstione. 97. nu. 5. pag. 712.*
- Dictio, Etiam, eius natura est, ut implicet casum minus dubium, & explicet casum magis dubitabilem. q. 32. nu. 13. p. 389.*
- Dies naturalis facta exequutionis, quo tempore incipiat, ad hoc ut decima exigi non possit, si debitum soluatur intra prædictum diem naturalem. quæstione. 22. nu. 5. pag. 334.*
- Discedi non potest ex verbis dubijs à legum sententia. q. 67. nu. 37. pag. 592.*
- Differētia in substantia, infert etiam differentiam in specie, ideò neutra perficit aliam. quæst. 16. nu. 113. pag. 206.*
- Differentia circa plus & minus non distinguitur per genus, sed per speciem; & alia in proposito. q. 17. nu. 282. pag. 293.*
- Differentia inter præscriptionem, & consuetudinem. quæst. 18. nu. 10. pag. 308.*
- Differentia inter non usum, & consuetudinem.*

I N D E X

- suetudinem contrariam.* q. 31. nu. 15. pag. 385.
- Dignitas Ecclesiastica dicitur illa, quæ pro tali existimatur, aut reputatur per consuetudinem, & sic de alijs officijs.* quæst. 16. nu. 137. pag. 213.
- Dignitas maior est illa, quam generaliter homines existimant esse maiorem.* ibi. nu. 138.
- Dignitas est obedientia, & ut tibi pareatur.* quæstione. 17. nu. 263. pag. 290.
- Dignitas publica acquiritur ex iurisdictione, & administratione quam habent domini vassallorum.* quæstione. 17. numero. 264. pag. 291.
- Disiuncta in coniunctam, & coniuncta in disiunctam sæpe ex mente disponentium, & ex verisimilitudine, alijsque coniecturis resolui debet.* quæstione. 64. nu. 12. pag. 561.
- Dilatio quælibet data à iudice, ad hoc ut currat, debet partibus intimari.* quæstione. 37. numero. 10. pag. 415.
- Diminutio contingens post meliorationem tertij, & quinti, vel maioratum, ex causa onerosa, an possit eam, vel eum minuire, vel alterare?* quæstione. 101. numero. 9. pag. 734.
- Dispositio iuris punientis committentem homicidium tali pœna, comprehendit mandantem illud committi: secus si statutum eodem modo disponat: quia tunc mandans in eo non comprehenditur.* q. 2. nu. 17. pag. 19.
- Dispositio textus in cap. 1. de homicid. lib. 6. in quibus Assassinis locum habeat? quæstione.* 7. nu. 3. pag. 37.
- Dispositio solet ampliari ex verbis proœmialibus ipsius dispositionis.* q. 17. nu. 88. pag. 251.
- Dispositio quælibet ex causa sua generali, & finali, regulari & interpretari debet restrictiue, vel extensiue.* quæstione. 17. nu. 96. pag. 252.
- Dispositio quælibet regulatur ex ratione etiam præsumpta, & coniecturata.* quæstione. 17. nu. 98. pag. 252.
- Dispositio omnis cū expressione causæ, dicitur esse declaratoria illius causæ.* quæstione. 17. numero. 111. pag. 254.
- Dispositio nõ solum inducitur ex tota lege, sed etiam ex singulis eius partibus.* ibi. nu. 122. pag. 256.
- Dispositio omnis debet restringi pro qualitate, statu, ac conditione personarum, cum quibus est sermo.* q. 17. nu. 192. pag. 272.
- Dispositio de vno casu nõ extenditur ad alium, vbi diuersa ratio subest.* q. 17. nu. 201. pag. 273.
- Dispositio quacunq; etiam si loquatur per verba, Quoquo modo, &c. nihilominus restringitur ad modos propor-*

A L P H A B E T I C V S.

- proportionabiles.* q. 17. nu. 208. pag. 275.
- Dispositio specialis non mutatur, nec corrigitur per legem, vel dispositionem generalem subsequutam.* q. 17. nu. 221. pag. 277.
- Dispositio testatoris restringitur ad casum & personam ab eo expressum, etiam in materia alias extensibili.* quæst. 67. numer. 6. pagin. 586.
- Dispositio noua verè inducitur propter diuersam personam.* q. 67. nu. 14. pag. 187.
- Dispositione voluntaria, quod scriptum est, sequendum est, prout iacet, ibi.* nu. 16.
- Dispositio quando fundata est in sola voluntate, nunquam proceditur de similibus ad similia.* ibi. nu. 17.
- Dispositio expressa requiritur ad excludendam representationem, aut ita tacita, quod in dubium reuocari non possit.* q. 67. nu. 38. & 39. pag. 592.
- Dispositio testatoris facta in vnum casum, extenditur ad omnem alium in quo verisimiliter idẽ disposuisset, si de eo interrogatus fuisset, & de vna persona ad aliam ex coniecturis voluntatis testatoris.* q. 67. nu. 55. pag. 595.
- Dispositio quælibet intelligi debet cum effectu.* q. 38. nu. 23. pag. 425.
- Dispositio hominis consumitur in primo actu valido, nõ etiam in inualido.* q. 48. nu. 12. pag. 491.
- Dispositio quælibet vel lex fundans se duplici ratione, etiam si altera cesset, sustinetur.* quæst. 1. nu. 9. pag. 5.
- Dispositio legis locum non habet vbi verba legis non conueniunt.* quæst. 54. nu. 2. pag. 514.
- Dispositio quælibet intelligi debet cū effectu.* q. 38. nu. 23. pag. 425.
- Dispositio specialis posterior derogat generalitati priori.* q. 20. nu. 4. pag. 324.
- Disputandum non est de lege, si sit instituta ab habente potestatem eam stabiliendi.* quæst. 14. nu. 106. pag. 148.
- Disputari non potest de validitate, aut obseruantia legum fori de Viscaya, cum fuerint latae & confirmate à principe habente potestatem eas instituendi ac confirmandi, &c.* quæst. 17. nu. 152. pag. 263.
- Diuitia, quæ & quando inducant nobilitatem? quæst.* 13. numer. 84. pag. 115.
- Diuites homines apud Hispanos qui appellentur? q.* 16. nu. 124. cum sequentib. pag. 209. cum sequent.
- Doctores sunt intelligendi iuxta textum quem allegant, præcipuè cum ex eo aliquid deducunt, ac notant.* q. 19. nu. 35. pag. 324.
- Dolose denuntians, Vide Denuntians dolose.*
- Domus nobiles apud Latinos, quæ dicantur? q.* 16. nu. 40. pag. 189.

I N D E X

- Domus antiquorū, in quibus sunt arma prædecessorū & imagines, seu stēmata, de iure prohibentur vendi per tutorem & curatorem.* q. 16. num. 44. pag. 190.
- Domus conseruatio, atque familia institutoris maioratus inducitur in insigniorum delatione, ibi.* nu. 45.
- Domus indiuiditas non requiritur ad substantiam del solar conocido, ibi.* num. 89. pag. 202.
- Domus facta in solo vel area aliena cedit eidem.* q. 70. nu. 2. pag. 606. & num. 6. pag. 607. quomodo hoc intelligatur.
- Domo destructa, vsque ad aream, domus non compellitur eam reedificare, quia diceretur noua constructio, ibi.* num. 13. pag. 608.
- Domus habitatione, vel proprietate legata, venit habitatio horti accessorij & coniuncti, aliās non.* q. 70. num. 15. pag. 609.
- Domo vendita, venit hortus eidem coniunctus, quando per eum aditus ad domum parabatur, ibi.* nu. 16.
- Dominium directum ex prescriptione immemoriali acquiritur.* q. 17. numer. 298. pag. 297.
- Dominium transfertur ex traditione in maioratus successorem, vel melioratum.* q. 64. nu. 6. pag. 560.
- Dominium utile atq; directum acquiritur ex constituto.* q. 64. nu. 24. pag. 564. Idem est in alijs actibus fictis, ibi. nu. 25.
- Dominium statim transfertur, quando fit traditio ex contractu conditionali.* q. 65. nu. 8. pag. 568.
- Dominium & possessio transeunt ipso iure in eum, cui aliqua res post certum tempus donata fuerunt.* q. 71. pag. 617.
- Dominium quomodo intelligatur?* q. 42. num. 36. pag. 454.
- Dominus feudi censetur cōcessisse iurisdictionem priuatiue.* q. 24. nu. 11. pag. 344.
- Domini de consilio Regio successerūt in locum del Adelantado.* q. 38. num. 4. pag. 418.
- Don Alonso el Catolico, de la proge- nie del gloriosissimo Principe Recar- do, Rey de los Godos, el primero que entre los Reyes Godos, echan- do de sí, y de todo su Reyno el error Arriánico, profesò con todos los suyos la Fè Catolica, fue yerno de Pelayo, porque se caso con su hija, llamada Ormisenda, o Hermisenda: y por muerte de don Pelayo, y su hijo don Fauila, succedio en el Reyno: y del dicho don Alonso el Catolico decien- den los demas Reyes de Castilla, y Leon. question. 13. numer. 66. cum sequentib.*
- Don Sancho Garces quarto Rey de Nauarra, por la victoria q̄ le ayu- daron a ganar contra los Moros los Rocalenses sus vassallos, los tor- no a dar nuenta carta de hidalguia en confirmacion y reualidacion del*

A L P H A B E T I C V S.

- del priuilegio dado por el Rey don Fortun Garces su padre, decla- randolos infanzones hijos dalgo, li- bres de todo tributo. quest. 17. num. 242. pag. 283.*
- Donatio vel concessio, vel concessio principis, ut constare possit, debet de eius mente constare.* quest. 17. num. 49. pag. 242.
- Donadia Regis, quæ dicantur? quest. 28. numer. 7. & 10. pagin. 559. ubi quod debet nominare omnes fines huiusmodi priuilegium.*
- Donatio facta à patre filio, valet & est irrenocabilis in omnibus casti- bus, in quibus in filium famil. trās- fertur dominium.* quest. 64. nu. 7. pagin. 560.
- Donatio in dubio non præsumitur.* q. 63. num. 7. pag. 556.
- Donatio absenti facta etiam iurata renocari potest ante acceptationem donatarij.* q. 96. nu. 6. pag. 709.
- Donatio, vel melioratio inofficiosa ex causa matrimonij facta, iure Regio potest renocari etiam con- stante matrimonio.* q. 41. num. 15. pag. 443.
- Donatio propter nuptias olim erat necessaria, & precisa.* q. 43. nu. 11. pag. 461.
- Donatio remuneratoria, an de quin- to, vel de corpore hereditario de- ducenda sit? ibi, numer. 16. pag. 462.*
- Donatio inter viuos facta renocatur susceptis liberis, de quibus donator*
- in dubio non censetur cogitasse.* q. 49. num. 2. pag. 495.
- Donatarius an recta via condemna- ri possit ad soluenda debita do- nantis, prout se obligauit in do- natione.* quest. 92. numer. 4. pag. 690.
- Donans ultra metam legis absque insinuatione, potest donationem impugnare.* quest. 41. numer. 9. pag. 442.
- Dotis causa tunc est mixti fori, quā- do de ea agitur incidenter, quia principaliter tractatur de causa matrimonij coram Ecclesiastico iudice: secus aliās.* quest. 29. nu. 28. pag. 368. Idē in alimētis, ibi, num. 29. pag. 469. & quomodo hoc intelligatur, ibi, num. 30.
- Dos inofficiosa cum fructibus ex- cessus repeti potest etiam constan- te matrimonio, iure Regio atten- to: & quid de iure cōmuni.* quest. 41. num. 13. & 14. pag. 442. & sequent.
- Donzellas que los Reyes de Castilla, y Leon dauan por parias a los Mo- ros.* q. 16. num. 141. cum sequentib. pag. 214.
- Los Ducados, Condados, y Mar- quessados, primero fueron gouier- nos y administraciones militares; y despues el Emperador Adriano los hizo perpetuos, y hereditarios; y desta origen son los mas de los es- tados de Alemania.* q. 17. nu. 254. pag. 286.

I N D E X

Duces, Marchiones, Barones, Comes, & alij similes, eorumque descendentes legitimi, durante lite super nobilitate, minimè sunt collectandi, ex generis & sanguinis, notoria claritate, & dignitate. q. 14. nu. 112. pag. 151.

Dua semiplena probationes, quando coniungantur, vel non, ad faciendam plenam probationem? q. 12. nu. 3. pag. 80.

Duo testes singulares de duabus confessionibus extraiudicialibus, diuersis loco, & tempore, an sint coniungendi, ut plenè probent? quaestione. 12. nu. 1. cum sequentibus, pag. 80. cum sequentibus.

Limitatur pars negatiua num. 17. pagin. 84. quando non essent alia coniectura. Limitatur secundo in causis leuioribus, in quibus locum habet delatio iuramenti in supplementum probationis, ut in nu. 19. pag. 84.

Duo testes deponentes de duabus confessionibus extraiudicialibus, praesente parte, diuersis temporibus emissis, unus de una, & alter de altera, non coniunguntur ad inducendam plenam probationem. ibi. nu. 16.

E

Ea quae non principaliter, sed in transitu, & incidenter fiunt, non veniunt in consideratione. q. 6. n. 2. pag. 33.

Ea quae facta hominis fundo adiunguntur, propriam & separatam conditionem habent, egentq; separata possessionis apprehensione, & separata praescriptione. quaest. 90. num. 7. pag. 685. ubi num. 8. ampliat, nedum quando principaliter res alteri addita est, sed etiam quando accessorie.

Ecclesiasticus princeps, licet poenam mortis non inferat per sententiam iudicalem: legem tamen condendo bene potest id facere. q. 7. nu. 16. pag. 41.

Ecclesia rei uendicans rem suam, non solum de equitate, sed etiam iure communi attento, tenetur reddere pretium, ne locupletetur cum aliena iactura. quaestione. 8. num. 24. pag. 61.

Ecclesia in conscientia tenetur in praedicta specie reddere pretium, quando fuit conuersum in utilitatem suam. q. 8. nu. 25. pag. 61.

Ecclesia, Clerici, & religiosi habentes iura & redditus sitos per priuilegium, vel delegationem à Regibus super eorum redditibus, eos exigere debent coram iudicibus Regijs secularibus: non verò coram Ecclesiasticis ex. l. 10. tit. 7. lib. 9. Nov. Collect. Reg. quaestione. 9. num. 8. pag. 67.

Ecclesia euincens rem suam male alienatam, quando teneatur reddere emptori pretium? q. 8. num. 13. pag. 57.

Ecclesia

A L P H A B E T I C V S.

Ecclesia, vel clericus duos potest habere iudices contra laicos, cum quaestio facti vertitur super decimis. q. 26. nu. 9. pag. 353.

Ecclesia, monasteria, Ecclesiasticaq; persona habentes super redditibus Regijs quacumq; iura situata, non possunt conuenire laicos Receptores Regios, conductores, vel alios collectores huiusmodi super eisdem coram iudicibus Ecclesiasticis, sed tantum coram iudicibus secularibus Regijs, sub certis poenis, ut cauetur legibus Regijs hic citatis, quae valida sunt. quaest. 27. nu. 1. pag. 355. & ibi num. 2. an idem procedat in capellania, monasterio, vel hospitali, fundatis & erectis cum consensu & auctoritate Episcopi ex redditibus temporalibus? Et numeris sequentibus eligitur opinio negatiua: & ampliat, nu. 3. in redditibus annuis de nouo emptis subrogatis in locum redemptorum: sed hoc procedit in alijs redditibus, quam in iuribus Regijs. ibi. nu. 6. pag. 356.

Ecclesiastica persona, ut in vers. praecedenti, incip. Ecclesia.

Aedificium factum in area de trunco patrimoniali, an sit quoq; de trunco patrimoniali; ita ut in eo, iuxta forum consuetudine roboratum succedatur? quaest. 89. nu. 1. cum sequentibus, pag. 681. & nu. 11. & 12. p. 682. cum seqq. ponitur resolutio.

Aedificium cedit solo etiam rei subiecta restitutioni: debent tamen solui expensa, secundum veram, & iustam estimationem. quaest. 89. nu. 3. & 4. pag. 681. cum sequentibus.

Aedificium factum, constante matrimonio, in area unius ex coniugibus, cedit solo: expensa autem communicatur inter utrumq; ibidem nu. 8. pag. 682.

Educatio filiorum est de iure naturali. q. 60. nu. 9. pag. 540.

Effectus nobilitatis primariae derivatur in descendentes, tanquam à fonte, & ille primus videtur semper dare nobilitatem. q. 13. n. 88. pag. 115.

Effigies maiorum, cum titulis suis in prima parte adium apponi solita non modicè succurrebat prudentissimis viris, ut eorum virtutes posterius non solum legeret, verum etiam imitarentur. q. 16. nu. 46. pag. 191.

El algo y bien maspreciado en España es tener vassallos solariegos; y por esso dezian hijosdalgo de solar conocido al que los tenia. q. 13. nu. 78. pag. 113. sed contra ibi. nu. 81. pag. 114.

Electa una actione ex pluribus ad idem competentibus, non potest quis ad aliam redire. quaest. 39. numero. 2. pag. 430. & ibidem nu. 25. pag. 435. quomodo hoc intelligatur.

Electio

I N D E X

- Electio Regū Gothorum in vrbe Regia (hoc est, en la ciudad de Toledo) non autem Roma fieri debebat. quæst. 13. num. 51. pag. 101.*
- Eligentes nulliter possunt aliam electionem facere. quæst. 48. num. 9. pag. 491.*
- Eligentes nulliter potestatem, possunt postea iterum eligere, ibi, num. 14. pag. 491. Idem si prima electio, non fuit sortita effectum, ibidem, num. 15. pag. 491.*
- El elemento del agua en todas partes es elemento: pero no por esso lo dispuesto en el agua que siempre corre, ha lugar, ni procede en el agua temporal interpolada, quæstione. 17. numero. 203. pagin. 274.*
- El Rey Don Philipe nuestro señor, y sus descendientes, vienen de los Reyes Godos de España. quæst. 13. num. 69. §. 70. pag. 107. y tambien de los naturales Españoles, descendientes de Tubal, ibi, numer. 71. pagin. 107. por la linea del Rey Don Alonso el Catolico.*
- Emptor rei subiecta restitutioni scienter, si ab eo euincatur prædicta res, habet actionem aduersus venditorem ad restitutionem pretij tantum, nõ verò ad stipulationem dupla, neque ad melioramenta, nisi fuissent adeò necessaria, quòd illis non factis res perijisset. q. 8. nu. 15. pag. 58.*
- Emens scienter rem alienam, vel alteri obligatam, si ab eo fuerit euicta, non agit de euictione, nec etiam ad pretium, nisi expresse cautum fuerit sibi de euictione, vel si pretium conuertatur in utilitatem veri domini, quæst. 8. num. 17. §. 20. pag. 59.*
- Emptor rei maioratus an recuperet expensas in ea bona fide factas à sequente successore illam euincente? § an eidem emptori competat pro eis ius retentionis, quæst. 68. numer. 1. cum sequentib. pagin. 598. § numer. 8. cum sequent. pag. 600. Quid si expensæ facta sint mala fide.*
- Emptor bona fidei rei subiecta restitutioni recuperat pretium à venditore, si ab eo prædicta res euincatur, § meliorationes ab eo factas ad eius euidentem utilitatem à successore eiusdem rei, ibi nu. 4. pag. 599.*
- Emptor sciens grauamen rei subiecta restitutioni, non habet actionem ad recuperationem melioramentorum. quæst. 68. nu. 9. §. 10. pag. 601.*
- Empta res, Vide, Res empta.*
- Eminentia omnis est qualitas superlatiua, quæ inducit nobilitatem respectu aliorum nobilium inferioris ordinis, quæst. 16. numer. 84. pag. 201.*
- En España siempre ha auido diuersidad de estados, conuiene a saber caualle-*

A L P H A B E T I C V S.

- caualleros, Duques, Condes, Marqueses, y ricos hombres, nobles, y plebeyos, y baxos, y de otras suertes, y aun tributarios, como se lee en las Cronicas aqui citadas. q. 13. num. 13. pag. 93.*
- Enuntiatiua verba, Vide Verba enuntiatua.*
- Enuntiatum, siue incidenter, siue principaliter de eo agatur, omnino probat aduersus ipsum principem, quæstion. 17. numer. 124. pag. 256.*
- Erubescimus cum sine lege loquimur, quæst. 16. numer. 146. pag. 216. § ibi, numer. 147. quòd paria sunt facere sine lege, § contra legem.*
- Error facit ius, § præfertur veritati, quæstion. 42. numer. 5. pagin. 450.*
- Episcopus compellit exequutores testamentarios, vt adimpleant testamenta, § quomodo intelligatur. quæstion. 29. numer. 14. pag. 367.*
- Episcopus est iudex competens pro legatis factis alicui pio loco, Ecclesiæ, capella, vel hospitali, § c. quæst. 29. num. 15. pag. 367.*
- Episcopus beneficium alicui conferendo gratiam ei facit, eum præ alijs eligendo. quæst. 55. numer. 42. pag. 525.*
- España quando fue segunda vez poblada. quæst. 16. numer. 66. pag. 197. Porque no se deue dudar que en la primera edad del mundo, huuiesse sido poblada, ibi, num. 164. pag. 196.*
- Estevan de Gariua y Vizcayno, natural de la villa de Mondragon, y su Cronica, alabado. q. 17. nu. 22. pag. 237.*
- Estimatio in dubio facit emptionem, quæst. 77. num. 2. pag. 634. § periculum ac commodum, tunc spectat ad maritum, vt ibidem, num. 7. pag. 635.*
- Euidenter constare dicitur, quòd constat ex tenore privilegij, vel instrumenti. q. 17. num. 151. pag. 263.*
- Exceptiones à lege Regia expressa contra executionem, non solum admittuntur, sed etiam alia quacunque legitima à iure cognita, probanda infra terminum eiusdem. l. similis tamen eisdem, habensque eandem vel maiorem rationem, quæst. 15. num. 42. pag. 167.*
- Exclusus semel, remanet semper exclusus, quæst. 79. numer. 7. pag. 645.*
- Ex equipollentibus quòd quid fiat, nihil vetat, præsertim vbi forma tradita à lege est demonstratiua. q. 15. num. 18. pag. 163. Et etiam quando sumus in conditione necessaria ex parte actus, vel ex parte effectus: secus in conditione voluntaria. ibi, num. 19.*
- Executorias de hidalguia se han sacado, y librado muchas en Valladolid, y en Granada en fauor de Vizcaynos, en virtud de sola la reputacion*

I N D E X

reputacion inmemorial. *quæst.* 17. *nu.* 309. *pag.* 300.
Exequutio an sit nulla, hora exequutionis non apposta, si tamen solutio debiti nõ fuit oblata? q. 22. *per totam, pag.* 333.
Exequutio pertinet ad ordinarium iudicem habentem & mixtum imperium. quæst. 25. *num.* 2. & 5. *pag.* 346.
Exequutio prima sententiæ potest peti etiam lata secunda eius reuocatoria per Rectores ciuitatis in gradu appellationis, quando est nulla hac secunda: quia lata fuit finita instantia. quæst. 25. *numero.* 14. *pag.* 349. *Idem est, si aliàs sententia sit nulla, si id euidenter appareat, etiam si sit lata, durante prædicta instantia. ibid. num.* 15. & *nu.* 16. *Ponitur in hoc praxis mirabilis tunc seruanda.*
Exequutio est sequela primi iudicij, & instantia, super qua emanauit declaratio, & ideo est eiusdem nature, cuius est prima causa, de qua emanauit exequutoria. q. 38. *nu.* 27. *pag.* 427.
Exequutio reuocanda est, si appelletur de exequendo, & capiendis pignoribus, vel persona, nondum summarie definita quantitate. quæst. 39. *nu.* 20. *pag.* 434. *Idem est in exequutione instrumenti verè conditionalis, dummodò iudex aduertat maximè, sit ne instrumentum verè conditionale: poterit enim in*

hac re plerunq̃ falli, existimans conditionale instrumentum, quod verè purum est, licet ex eo aliquid actor agere teneatur. ibid. nu. 21. *pag.* 434.
Exequutor formam sibi traditam in testamento non seruans, iterum potest eligere. quæst. 48. *numer.* 3. *pag.* 489.
Exequutor testamenti, cui est commissæ distributio bonorum pro amore Dei, vel inter pauperes, potest eligere filium proprium spurium: non verò filium spurium testatoris. q. 55. *nu.* 21. *pag.* 521. & *nu.* 43. *pag.* 526.
Exempla nõ arctant regulam. q. 62. *nu.* 20. *pag.* 547. & *q.* 17. *nu.* 74. *pag.* 250.
Exiens ab ecclesia, in qua erat ob delictum, ad aliud delictum committendum, quod comisit extra eam, quod tamen non est de priuanti- bus immunitate ecclesiastica, non debet ab ea extrahi. q. 1. *num.* 34. *pag.* 12. *Quod limitatur, si animo & spe gaudendi immunitate ecclesie id fecerit: idq̃ præsumitur, si ibi prope ecclesiam, vel camerarium delinquat, ita ut statim se possit secure in ecclesiam reducere & recipere. ibid. nu.* 35. *pag.* 12.
Existens in ecclesia ob delictum, & exiens ab ea ad aliud delictum committendum, &c. ut in versic. præcedenti, incipienti: Exiens ab ecclesia, &c.

Existens

ALPHABETICVS.

Existens in loco immunitatis, si inde percutiat enormiter existentem extra Ecclesiam, non gaudet eius immunitate, nisi probet, id se animo gaudendi non fecisse. q. 1. *nu.* 19. *pag.* 8.
Existens in vno territorio, si percutiat existentem in alio, potest ratione huius delicti in utroq̃ loco conueniri, ibi num. 20. *pag.* 8.
Existens in vno territorio, percutiens, vel occidens existentem in alio sagitta emissâ, vel exoneratione archibuschi, potest puniri in utroq̃ territorio, & inter iudices vtriusq̃ territorij erit locus præuentioni, ibi num. 21. *pag.* 9.
Existens in loco profano & inde percutiens existentem in Ecclesia sagitta iaculo vel sclopo, an immunitate Ecclesie gaudeat? q. 1. *nu.* 23. *pag.* 9. & *nu.* 28. *cum seqq. p.* 10.
Existens in Ecclesia mandans committi delictum extra eam, an gaudeat immunitate Ecclesie, si mandarius exequatur mandatum? q. 2. *nu.* 1. *cum seqq. pag.* 15. *nu.* 13. *af firmatiua pars constituitur, nu.* 14. *distinctio quadam refertur, qua nu.* 15. *improbatur: sed nu.* 16. *negatiua eligitur.*
Existens in quasi possessione alicuius qualitatis qua potuit esse ab origine, transfert onus probandi in aduersarios sine aliqua priuilegiorũ ostensione. q. 14. *nu.* 67. *pag.* 141.
Expensæ ob contumaciam factæ &

solutæ non sunt minori restituenda, licet postea præsens absoluat ab accusatione, & aduersarius cõdēnetur in expensis. q. 34. *num.* 16. *pag.* 400.
Expensas an recuperet emptor rei maioratus, &c. ut supra vers. emptor rei maioratus.
Expensæ utiliter factæ à tertio bonæ fidei possessore regulariter recuperari possunt ab eo. q. 68. *n.* 3. *p.* 599
Expensas necessarias vel utiliter factas, nullus casus euenire potest in quo non deducat malè fidei possessor. q. 68. *nu.* 11. *pag.* 601. & *ibi, nu.* 12. *q. fur potest eas recuperare: & etiã in cõscientia, ut ibi nu.* 13.
Expensæ ut deducantur, quid articulari & probari debeat, ibi num. 18. *pag.* 602.
Expensas voluntarias potest quis tollere & abradere absq̃ præiudicio adificij, nisi euincens tantum velit præstare. q. 69. *nu.* 4. *pag.* 604.
Expensæ factæ in domibus & cæteris rebus maioratus, de quibus loquitur l. 46. Taur. siue magna. siue parua sint, ac valde utiles, non debentur possessori expēdenti. q. 70. *num.* 9. *pag.* 607.
Expensæ adificij debent solui secundũ veram & iustam æstimationem. q. 89. *nu.* 4. *pag.* 682.
Expēdens multum in faciendõ oliuetum, vel tenuem terram propter eius amantatem, vel aliàs: nihil tunc recuperat ab euincente: &

Ddd quo-

I N D E X

- quomodo hoc intelligatur. q. 68. num. 14. pag. 601.
- Expendens, ad hoc ut expensas recuperet, debet de eis opponere in lite contra euincentem; vel saltem in executione sententia contra eum lata. ibi. nu. 15. §. 16. pag. 602.
- Expressum dicitur, quod sub ratione comprehenditur, etiamsi ille casus sit omissus. q. 17. nu. 82. pag. 251.
- Explicatio, aut interpretatio facta ab ipso disponente est, urgentissima. q. 17. nu. 110. pag. 254.
- Ex his quæ sunt ante & post, exprimuntur quæ sunt media. q. 17. numer. 184. pag. 269.
- Ex qualitate extremorum presumitur de medijs. quæst. 17. nu. 183. pag. 269.
- Extensiuæ interpretatio non dicitur fieri, sed comprehensiuæ in his quæ per rationem legis comprehenduntur. q. 17. num. 85. pag. 251. & tunc dicitur fieri interpretatio intellectiuæ; non verò extensiuæ, ibi, num. 68. & non dicitur lex extendi, sed includi ille casus sub eiusdem. l. dispositione, ibi, numer. 87. pag. 251.
- Extensio regulariter fit de casu expresso ad non expressum, ex sola coniectura verosimili. q. 17. num. 112. pag. 254.
- Extensio regulariter fit in omni dispositione ex identitate rationis, ibi, num. 113.
- Extensio non fit de persona ad personam, etiam ex verisimili mente. q. 67. nu. 13. §. 15. pag. 587.
- Extensio licita est in substitutionibus de uno capite expresso per testatorem ad aliud simile. q. 67. num. 61. pag. 597.
- Ex verbis dubijs non debet à legum sententia discedi. q. 67. nu. 37. pag. 592.
- F
- Fabricator falsa moneta, an gaudeat immunitate Ecclesie. q. 4. per totum. pag. 23.
- Fabricator falsa moneta igne concrematur. q. 4. nu. 3. pag. 23. Hæc tamen pœna cum publicatione omnium bonorum tantum habet locum iure cõmuni in fabricante falsam monetam Imperatoris: secus in alijs, in quibus pœna ultimi supplicij locum habet, ibi, num. 4. Hodie tamẽ iure Regio indistinctè fabricans falsam monetam Imperatoris, vel Regis, iubetur igne concremari, ibi, num. 5. & amittit etiam medietatem bonorum, ibi, num. 6. pag. 24.
- Fabricator falsa moneta cõmittit nõ solum aleue, sed etiam traycion contra la persona del Rey. q. 4. nu. 7. pag. 24.
- Fabricans falsam monetam immunitate Ecclesie gaudet, & ita fuit pronuntiatum in regali cæcellaria Valli soleti in casu occurrẽti in praxi. q. 4. nu. 10. pag. 24. & nu. 18. pag. 26.
- Facultas concessa ad cõdendum maioratum

ALPHABETICVS.

- ioratũ, alimentis competentibus cæteris filijs non relictis, non valet. q. 82. num. 13. pag. 656.
- Facultatem habens seruiendi per substitutum in officio tabellionatus, potest cum semel constitutum reuocare ad libitum, etiamsi sit positus & approbatus in Consilio Regio aliumq; nominare. q. 11. num. 22. pag. 76.
- Facultas cõmissionis non consumitur ubi cõmissarius non disposuit secũdum formam sibi assignatam, iuxta. l. 31. §. 33. Taur. q. 48. nu. 4. pag. 489.
- Facultas testandi concessa pralato, nõ expirat primo actũ testamenti. q. 48. nu. 7. pag. 490.
- Facultas Regia ad faciendum maioratum in quascũq; personas, ad habiles tantum, & capaces restringitur. q. 55. nu. 35. el. 2. pag. 524.
- Facilius pereunt ea, quæ sunt de iure speciali, quã ea, quæ sunt de iure cõmuni. q. 86. num. 6. pag. 672.
- Falsarius non inuenitur iure priuatus immunitate Ecclesie. q. 4. nu. 16. pag. 25.
- Faltando en Fauila hijo de Pelayo la linea masculina, torna nueua linea de varõ de la propria nacion Espaõola de los Cantabros en el Rey dõ Alonso el Catolico, de quien todos escriuen ser de Cõtabria. q. 13. nu. 68. pag. 107. y la masculina de los Godos en el mismo. Y ansi por estas dos lineas rectas deciendo nuestros Reyes Catolicos de España, de los Reyes Godos della; y tambien de los naturales Espaõoles, decendientes de Tubal, ibi, nu. 71. pag. 107.
- Fama in antiquis, hominũ memoriã excedentibus plene probat id quod est indubitabile, quãdo præsens status rei non repugnat. q. 14. nu. 33. §. 34. pag. 135. cum sequent.
- Favor publicus versatur in cõseruatione testamentorũ, & actuum iudicialium. q. 42. nu. 39. pag. 455.
- Fautores assassinorũ non gaudent immunitate Ecclesie. q. 7. nu. 53. pag. 50.
- Fauendum potius in dubio est heredibus iure communi succedentibus, quã succedentibus iure fori consuetudinarij. q. 89. n. 2. pag. 681.
- Federicus Imperator, et si anno. 1222. concesserit ciuitati Alba iurisdictionem ac merum & mixtum Imperium, non fuit visus eam priuatiuè, sed accumulatiuè concessisse, &c. q. 24. num. 3. pag. 342.
- Feudos en Castilla no passauan de los nietos por linea recta de varon, y la hembra no succedia en ellos. q. 17. num. 252. pag. 286.
- Feudo ab antiqua cõcessione consistente in certis agris, sine aliquo edificio, si ultimo defunctus vassallus domum ibi nouiter construxerit, debetur domus primogenito, cum horto, & suis appendicibus ex natura terra, cui adhaeret. q. 70. nu. 3. pag. 606. sed estimatio possessori
- Ddd 2 soluenda

I N D E X

- Soluenda est, ut ibi. nu. 7. pag. 607.*
Feudalis res non efficitur, qua additur fundo feudali. q. 90. num. 6. pag. 685.
Fideicommissarius non tenetur compensare fructus rei subiecta restitutioni cum adificijs & melioramentis in ea a se factis. q. 89. num. 7. pag. 682.
Fideicommissarius vel legatarius cedens ante aduentum conditionis, nihil transmittit ad heredes. q. 78. num. 7. pag. 641.
Fideicommissum relictum proximioribus de stipite post mortem grauati, non potest in vita restitui alijs, qui tunc temporis erant proximiores. q. 79. num. 5. pag. 644. & nu. 12. pag. 646.
Filius, procurator vel seruus, quod teneantur parere domino vel patri respectiue, quomodo intelligatur? q. 2. nu. 18. pag. 19.
Filij parentis dotantis filiam ultra metam legis Regia, an in vita eiusdem parentis possint se opponere pro suo interesse contra executionem dotis. q. 41. nu. 22. pag. 447.
Filij uiuente patre nullum ius habent ad eius hereditatem, neq; ad quicquam ex ea petendum etiam pro legitima, neq; in spe considerabile, nisi tantum post mortem patris. q. 41. nu. 23. pag. 447.
Filius ex electione data sibi a patre nulliter eligens res in quibus habere debeat tertium & quintum in quibus est melioratus ab eodem, potest iterum valide eligere. q. 48. num. 23. pag. 493. Sed hoc debet intelligi ubi eligenti nulla potest imputari culpa: secus alias, ibi. n. 25.
Filius melioratus in 3. irreuocabiliter videtur, quod grauari postea seorsum non possit. q. 51. nu. 7. sed contra nu. 8. ibidem pag. 504.
Filius legitima aetatis potest consentire grauamina apposita in melioratione tertij sibi prius irreuocabiliter facta, vel ea ipsa apponere, ibi. n. 9.
Filius naturalis vel spurius necessario vocandus est respectu matris in casu. l. 27. Taur. respectu vero patris voluntarie. q. 52. num. 4. pag. 509. sed contra vide ibi. num. 5. & 7. pag. eadem & sequent.
Filij naturales, non succedunt matri in maioratu, ibi. nu. 8. pag. 510.
Filij naturales non statibus legitimis, heredes necessarij sunt matri. q. 54. nu. 4. pag. 514.
Filius spurius substitutus pupillariter filio legitimo, alijs legitimis existentibus, an debeat habere virtute substitutionis praedicta, non solum bona aliunde quaesita, sed etiam legitimam pupilli, & tertiam partem in qua pupillus fuit melioratus a patre praeteris filijs. q. 55. n. 1. cum seqq. pag. 518. cum seqq. Negatiua parte probat author nu. 22. cum seqq. pag. 521. contra Costam.
Filius spurius substitutus pupillariter filio legitimo, non succedit ei in bonis

ALPHABETICVS.

- bonis quaesitis a parente ultra eam partem, quam iure capere potest: sed in bonis aliunde pupillo quaesitis, licet iudicio & ordinatione patris. q. 55. nu. 3. pag. 418. Hoc procedit nedum in filio naturali, sed etiam in spurio, cui pater nihil relinquere potest, ibi. nu. 4. pag. 519.*
Filius spurius proprie dicitur, qui est natus ex coitu utroq; iure reprobat. q. 55. nu. 50. pag. 527.
Filius spurius aliquando accipitur in genere, aliquando in specie. q. 55. nu. 46. pag. 527. exempla numeris sequentib.
Filius spurius etsi nihil capere possit ex bonis libertini patris, potest tamen solidum capere ex bonis eius patroni. q. 55. nu. 18. pag. 520.
Filius spurium proprium eligere potest exequutor testamenti, cui est commissa distributio bonorum pro amore Dei, vel inter pauperes, non vero filium spurium testatoris. q. 55. nu. 21. pag. 521. & num. 43. pag. 526.
Filij spurij iure communi omnino incapaces sunt; iure vero Regio sunt capaces quinta partium tantum pro alimentis. Quod procedit non solum in maioratu Regia facultate constituto: sed etiam in melioratione tertij & quinti. q. 55. num. 35. & 36. pag. 524. cum sequent.
Filius spurius potest capere ab alijs consanguineis, & extraneis ex contractu, vel testamento, excepto patre, ibi. numer. 38. pagin. 525.
Filius melioratus a patre in 3. parte bonorum, non a patre, sed a lege recipere videtur. q. 55. nu. 26. pag. 522. sed contra num. 40. & 41. pag. 525.
Filius in vita patris nullum ius habet in bonis patris, etiam quoad legitimam, nec in spe considerabile. q. 55. num. 28. pag. 522.
Filius nunquam intrat locum patris, dum agitur de successione aliorum transuersalium, quam patruum primi, etiam si agatur de successione patruum magni. q. 66. num. 3. pag. 572.
Filius primogenitus efficit primum caput in linea descenditum: secundogenitus autem secundum, &c. Idem est in collateralibus primi testatoris. q. 66. n. 19. & 20. p. 576. cum sequent.
Filius fratris secundo geniti, atq; praemortui admittendus est ad successionem maioratus, mortuo patre ultimo possessore sine liberis, excluso fratre. 3. genito eodemq; patruo, ibi. num. 29. pag. 579.
Filius fratris secundo geniti praemortui praefertur in successione maioratus fratri minori ultimi possessoris maioratus decedentis absq; liberis, ibi. num. 32. pag. 581.
Filius tempore quo fit testamentum per patrem, vel matrem, potest consentire propriae exheredationi, vel praeteritioni. q. 75. num. 2. pag. 626.
Filius primogenitus non stantibus descenditibus cedere potest in fauore

I N D E X

- Secundogeniti iuri primogenitura.* q. 79. nu. 8. pag. 645. requiritur tamen consensus institutoris maioratus in eius vita, ut ibi nu. 9. *Uide etiam in.* q. 71. nu. 6. pag. 614.
- Filius licet renuntiaverit hereditati paterna cum iuramento, nihilominus patri succedit in his bonis, quae eidem binubo postea obuenerunt ex successione alicuius filij primi matrimonij.* q. 80. num. 4. pag. 548.
- Idem in filio exharedato, ut ibid.* num. 8. pag. 649.
- Filij illegitimi non gaudent honore, privilegijs & dignitate parentum, nec dicuntur de domo, seu agnatione aut familia parentum, nisi sint legitimated per subsequens matrimonium.* q. 8. nu. 3. pag. 651.
- Filiorum appellatione naturales tantum comprehenduntur, ubi agitur de privilegio & commodo filiorum in aequitate fundato, ibi.* num. 6.
- Filius decedens sicut patrem alere tenebatur, ita & eius heres.* q. 82. nu. 17. pag. 657.
- Filius, qui cum iuramento hereditati patris renuntiavit, non videtur alimendi, si necessitate premitur renuntiasse, etiam si expresse iuri petendi alimenta renuntiasset.* q. 82. nu. 18. & 19. pag. 657.
- Filius regulariter non cogitur vendere proprietatem ad alendum patrem, sed ex redditibus debet eum alere, nisi cum aliunde alii non potest, ibi.* nu. 20. 21. & 23. pag. 657.
- Filius vel alius descendens tempore quo sibi gravamen in legitima imponitur, potest eidem gravamini consentire, etiam in prauidicium filiorum suorum.* q. 84. nu. 11. pag. 664.
- Filius natus ex damnabili coitu, nullo modo patri succedit: & quando dicitur hodie natus ex huiusmodi coitu.* q. 55. nu. 51. & 52. p. 527.
- Filius, cui relinquitur aliquid ultra legitimam institutus sub conditione casuali, mixta vel potestativa, vel appposito ei aliquo gravamine in legitima, quid possit facere, & utrius reiiciatur conditio, vel gravamen? vide.* q. 57. nu. 5. pag. 532. & nu. 14. 15. & 16. pag. 534. cum seq. et nu. 17. 18. & 19. pag. 535.
- Finis, vel principium attenditur in fauorem rei, quod magis ipsi fauet.* q. 1. num. 25. pag. 10.
- Finis cuius natura est, eiusdem quoque sunt ea, quae ad illum tendunt.* q. 17. num. 280. pag. 293.
- Finita una linea, prius admittitur descendens ex linea sequenti, quam hi, qui sunt in ceteris lineis, etiam si sint propinquiores.* q. 67. n. 47. p. 594.
- Fiscalis vel procurator Regius, qui ratione & necessitate officij compulsus aliquem accusavit, sed accusationem non probavit, an condemnandus sit in expensis? q. 21. nu. 4. cum seqq. pag. 327. distinguitur.* num. 11. pag. 329.
- Fiscalis Episcopi iniuste mouens litem, an condemnetur in expensis? quae est.*

A L P H A B E T I C V S.

- quae est.* 21. numer. 14. pag. 230.
- Fiscus soluit debita bonorum delinquentis, quae iure suo occupat.* q. 92. nu. 5. pag. 691.
- Fiscus ratione sua tacita hypotheca praefertur expressae alterius creditoris anterioris in bonis postea quasi sitis, non vero in bonis iam prius acquisitis.* q. 99. num. 11. pag. 719.
- Hoc tamen procedit quando primus creditor non habet aliud privilegium, quam prioritatem temporis: secus alias, puta si esset creditor ex causa tutela, ibi.* num. 12. pag. 720.
- Fiscus & mulier respectu hypothecae pari passu ambulant, & unus non praefertur alteri: sed qui prior est in tempore, potior est in iure, ibi.* n. 13.
- Fiscus hodie iure Regio praefertur anterioribus tacitis hypothecis, sicut mulier pro dote sua, ibi.* numer. 17. pag. 720.
- Fiscus prior creditor agere potest ad pecuniam posteriori creditori solutam a debitore, etiam si ea consumpta sit bona fide, si debitor sit inops, & non habeat unde fisco satisfacere possit.* q. 100. num. 1. pag. 725. *Quod procedit etiam si sit soluta ex causa onerosa, ibi.* nu. 4. pag. 726. *Idem est in alio creditore privilegiato: & quomodo hoc intelligatur, ibidem.* nu. 2. & 4. *non tamen procedit in priore creditore privilegiato quoad actionem personalem tantum, ibi.* nu. 3. pag. 726.
- Florentini soli de iure communi sunt nobiles, non alij.* q. 14. nu. 5. pag. 128.
- Forma ab statuto tradita est ad unguem obseruanda, nec potest per equipollens adimpleri.* quae est. 15. num. 6. pag. 161.
- Forma ab statuto tradita substantialis videtur, ibi.* num. 5.
- Forma statuti non seruata, corrumpit actus & redditur ipso iure nullus: & procedit non solum si contra formam statuti factum sit, sed etiam si praeter formam, ibi.* nu. 7.
- Forma censetur inducta ubi statutum aliquid exprimit circa actum conficiendum aliter quam a iure communi sit dispositum, ibi.* num. 8.
- Forma censetur quicquid exprimitur ubicunque lex, vel statutum introducit aliquid, cum certis modificationibus, ibi.* num. 9.
- Forma ab statuto data censetur, quando est adiecta clausula irritas actum aliter factum, & tunc forma praecise obseruanda est, nec sufficit per equipollens adimpleri, ibi.* nu. 10.
- Forma non seruata corrumpit actus & forma statuti praesumitur substantialis, ibi.* num. 11.
- Forma inducitur, quando aliquid exprimitur aliter quam sit de iure, num.* 12.
- Forma inherens est, nec ab ea discedendum nec latum quidem unguem, nec sufficit per equipollens adimpleri, ubi in statuto adest clausula decreti irritantis, ibi.* num. 13.

I N D E X

Forma ubi tradita à lege est demonstratiua, nihil vetat quod ex equi pollentibus quid fiat, ibi. num. 18. pag. 163. Et etiam quando sumus in conditione necessaria ex parte actus, vel ex parte effectus, ibi. n. 19.

Forma substantialis dat esse rei, ibi. num. 28. pag. 164.

Forma probandi nobilitatem à lege Regia tradita, non est substantialis, sed demonstratiua, ibi. nu. 28.

Forma inducta ab statuto in dubio censetur substantialis & ad unguem obseruari debet. q. 30. num. 18. pag. 375.

Forma l. 3. tit. 10. lib. 4. nou. Collect. Reg. procedendi contra absentes delinquentes seruanda est, & procedit etiam contra minores. 25. ann. delinquentes. q. 34. nu. 1. & per totam pag. 397.

Forma procedendi contra absentes in re communi alia quam iure Regio erat introducta, ibi. n. 19. pa. 401.

Forma inducitur in omnibus dispositionibus per clausulam annullatiuam. q. 44. num. 7. pag. 474.

Forma à lege inducta precise obseruanda est, cum ea semper substantialis censeatur. q. 62. n. 3. p. 545.

Forma probationis immemorialis à iure Regio requisita non est omnino rejicienda, nec etiam scrupulose sequenda. q. 62. nu. 14. pag. 547.

Forus de Vizcaya obseruari debet, no solo en la tierra llana de Vizcaya, sino tambien en las villas y ciu

dad vniuersalmente, quia nouissime est confirmatus. q. 17. num. 57. pag. 246.

Forus quod bona redeant ad truncum & radicem, Alcantara, & in maiori parte regni in decedentibus in fra pupillare aetatem obseruatur. q. 76. num. 5. pag. 630.

Forus predictus ut correctorius iuris communis extendi non debet, sed restringi omnino ad locum & casum tantum in quo loquitur, & ad personas in quibus loquitur & obseruatus est, ibidem. nu. 9. & 16. pag. 631. cum sequent.

Forus originis & domicilij in successione trunci non attenditur, sed locus acquirendarum rerum, ibi. nu. 12. pag. 632.

Forus prad. quod bona redeant ad truncum vel radicem, vigens in ciuitate, vel villa, obseruandus etiam est in villis & castris carètibus iurisdictione, qua illis subsunt, nisi in his adsit contraria consuetudo. q. 76. nu. 13. & 15. pag. 632.

Forus Hispania eatenus custoditur, quatenus vsitatum esse constiterit, nisi sit notorius, scriptus & vniuersalis, & à legibus huius regni approbatus, prout est ille de diuidendis lucris constante matrimonio quasi inter virum & uxorem. q. 76. nu. 18. & 19. pa. 632. & 633.

Fori quod bona redeant ad truncum, vel radicem, probandus est vsus: licet à lege Regia sit approbatus, quia

ALPHABETICVS.

quia particularis est: ibi nu. 20. & debet probari eo modo, quo consuetudo probatur, non vero ut vsus, ut in num. 21. ibidem.

Forus prad. an habeat locum in bonis immobilibus datis in dotem estimatis ea estimatione qua facit emptio. q. 77. nu. 1. cum seqq. pag. 634.

Forus quod bona redeant ad truncum, vel radicem, est odiosus & correctorius iuris communis & l. 6. Taur. in. 1. parte. q. 83. nu. 12. pag. 660.

Foro stante quod bona redeant ad truncum vel radicem, cui deferatur actio vel ius ad rem immobilem pupillo defuncto competens, patri, vel consanguineis de trunco? q. 85. nu. 1. cum seqq. pag. 668. cum seqq. Resoluitur nu. 6. pag. 669. quod pater iure communi succedat. Limitatur. nu. 9. p. 670. si consuetudo legitime prescripta aliud habeat.

Fratres succedentes ab intestato. fratri non utrinque coniuncto, quomodo soluant eius debita? q. 92. nu. 2. pag. 689.

Frustra fit demonstratio rei demonstrata. q. 14. nu. 15. pag. 152.

Fructus non sunt computandi cum adificijs, seu melioramentis bona fide factis. q. 68. num. 5. pag. 599.

Fructus melioramentorum percepti non sunt soluendi. q. 68. nu. 17. p. 602.

Fructus rei maioratus alienata per possessorem eiusdem, & à successore reuendicata, an sint restituendi. q. 71. nu. 20. cum seqq. pag. 617.

Fructus non sunt restituendi à bona fidei possessore nisi à tempore litis contestata. q. 71. nu. 22. & 23. pag. 61.

Fructus percepti ex re subiecta restitutioni, non sunt cum adificijs & melioramentis compensandi. q. 89. num. 6. pag. 682.

Fugiens ob aliquod crimen ad Ecclesiam, quæ iudex vel eius familia aspectu & cursu sequitur, gaudet immunitate Ecclesie. q. 6. nu. 6. pag. 34.

Idem est de fugiente de uno territorio ad aliud, capienim non poterit à iudice primi territorij eum insequenti: ibi nu. 7. secus si iudex primi territorij semper eum captum habuit, & violenter captus in aliud ingressus fuerit, ibi num. 8.

Funeris impensa de quo quinto deducatur, duobus quintis relictis? q. 58. per totam pag. 536. cum seq.

Funeris impensa deducenda est ex tertio bonorum, in quo pater meliorauit aliquem ex filijs vel descendetibus suis, hoc adiecto ut de illo solueret eam, & c. q. 59. per totam pag. 538.

Fundas se in aliqua lege vel statuto, debet probare ante omnia subiectum & qualitatem illius. q. 30. nu. 16. pag. 374. & q. 85. nu. 7. pag. 669.

Fundamento destructo, corrumpit adificium, ut in verbo Destructo fundamento, & c.

Fur potest recuperare expensas necessarias, vel utiles ab eo factas in re furtiua, etiam in conscientia. q. 68. nu. 12. & 13. pag. 601.

INDEX

G

- G**abella an cōtineatur sub nomine immunitatis omnium iurium regalium, ad quos pertineat declaratio? q. 28. nu. 23. pag. 362.
- Gabella, seu tertia emptæ a possessore maioratus oppidi maioratus, eidem non accrescunt. quæst. 70. nu. 35. pag. 612.
- Geminatio tollit omnem dubitationem. q. 17. nu. 129. pag. 257.
- Geminatio tollit suspicionem deceptionis, ibi num. 130.
- Generali in loquutione non veniunt ea, quæ habet nomen speciale & elegans. q. 16. nu. 51. pag. 193.
- Generali in mentione nobilium non veniunt illustres persona constituta in dignitate, quia ea quæ sunt valde notabilia, requirunt specialem mentionem, ibi num. 52.
- Generalibus sub verbis non veniunt res notabiles, nec ea, quæ secundum verisimilitudinem exigunt specialem mentionem, ibi num. 53.
- Generositas nihil commune habet cum externarum rerum accidentibus, adeo ut neq; aut pacto, aut voluntaria vlla actione genus tuum commutare possis. q. 16. nu. 108. pag. 205.
- Genus omne agit secundum rationem propter suum finem, ideoq; non tam consideramus verba seu media ipsius dispositionis, quam finem ad quem ipsa dispositio dirigitur. q. 17. nu. 107. pag. 254.
- Gothorum gens nobilis fuit. quæst. 13. num. 20. pag. 94.
- Gothorum nominis interpretatio est in nostra lingua fortitudo, ibi num. 21. pag. 95.
- Gothorum tempore auia entre ellos hi josedalgo, y villanos, segun la opinio del glossador nueuo de la prematuca de Cordoua, ibi nu. 27. pag. 97.
- Lo contrario prueua y defiende el autor, ibi. nu. 29. cum seqq. imo, que todos los Godos eran nobles.
- Gothorum, quidam fuerunt nobiles, alij vero nobiliores, ibi nu. 42. pag. 100.
- Gothorum descendentes sunt nobilissimi, ibi nu. 43. pag. 100.
- Gothorum tempore nondum erant los Alcaldes de los hijosdalgo, ibi. n. 44.
- Gothorum Regum electio in vrbe Regia (hoc est, en la ciudad de Toledo) non autem Roma fieri debebat. ibi num. 51. pag. 101.
- Gothorum primates fuerunt magnanimi, audaces, & naturaliter ingenio faciles, prouidi atque constantes, ibi num. 58. pag. 102.
- Gothorum leges Latine primum conscriptæ fuerunt, ibi nu. 60. pag. 102.
- Gothorum primi Reges ex grata Honorij Imperatoris Hispani concessione Hispanias viriliter aggressi sunt.
- Los Godos quando vinierõ a señorear a España, año de 414. fuerõ los Vizcaynos los postreros q los reconocierõ año. 622. y dellos ni de los Romanos jamas recibierõ leyes: sino siẽpre binierõ en las suyas, &c. q. 17. n. 21. p. 237.
- Gradus non representatur, sed tantum persona

ALPHABETICVS.

- persona parentis quo ad qualitate primog. q. 66. nu. 21. pag. 577.
- Gradus non dicitur corrumpi nec alterari, sed representari quando remotior admittitur ex representatione, q. 67. nu. 45. pag. 593.
- Gratia summi Pontificis ad obtinendum beneficium vsque ad eius beneplacitum, expirat morte ipsius. q. 11. nu. 19. pag. 75.
- Gratia primo facta seruanda est. Fallit si illa reuocabilis sit ad nutum concedentis, ibi. nu. 25. pag. 76.
- Gratia qualibet Principis appellatur privilegium & donum. q. 28. num. 5. pag. 559.
- Gratuat restituere certa persona post certum tempus, potest id prouenire: secus si incerta persona electio, vel restitutio facienda est. q. 79. num. 3. pag. 644.
- Guipuzcoa & Alaba sunt integri pagi ubi omnes ac singuli naturales sunt nobiles in proprietate. q. 17. numero. 181. pag. 269.
- ### H
- H**abens regulam pro se, habet intentionem suam fundatam. q. 4. nu. 13. pag. 25. & q. 76. nu. 8. pag. 631.
- Habens facultatem seruiendi per substitutum in officio tabellionatus, potest quæ semel posuit reuocare ad libitum, etiam si sit positus in Consilio Regali, aliumq; nominare. q. 11. num. 22. pag. 76.
- Hereditas non adita non transmittitur ad heredes. q. 78. nu. 8. p. 642.
- Fallit in hereditate truci, quia est lucrum legale, ut ibidem num. 9.
- Hæres filij, sicut & ipse filius, tenetur alere eius patrem. q. 82. n. 17. p. 657.
- Hæredibus iure communi succedentibus potius fauendum est, quam succedentibus iure fori consuetudinarij. q. 89. nu. 2. pag. 681.
- Hæreticus & blasphemus non gaudet immunitate ecclesiæ. q. 4. n. 19. p. 26.
- Hidalgo dicitur ab Italico: Itali namq; immunes erant a tributis. q. 13. nu. 2. pag. 92. & numeris seqq. an vera sit hæc deriuatio.
- Hijodalgo in Hispania dicitur, id est, Gothi filius, & quare? q. 13. nu. 19. cum seqq. & an hæc denominatio vera sit, ibi nu. 19. pag. 94.
- Hidalguia de España es antiquissima: mas no se sabe si fue antes de la destruicion y perdida de España: non tamen dubitatur, quin illico a principio sua restorationis & recuperationis, quæ fuit anno 717. comencò y se continuò el nombre de hijosdalgo en los q quedaron con el infante don Pelayo, y fueron en ayudar a cobrar el Reyno. q. 13. num. 24. & 25. pag. 96.
- Hijodalgo (segun la ley de Partida de los Reynos) es hombre escogido de buen lugar, id est, de buen linage con algo, q quiere tanto dezir en lengua Castellana, como bien: y assi llamã, hijosdalgo, q significa tanto como hijos de bien: lateq; de hoc agitur ibi. n. 73. cum seqq. pag. 112. cum seqq.
- Hidalguia

I N D E X

- Hidalguia est hereditas proavorum, ibi. nu. 89. pag. 115.*
- Hidalgo verdadero, no pierde la hidalguia porque no biua noblemente: secus in nobili ex accidenti; como es el de privilegio y essencion, ibi. nu. 89. §. 9. pag. 115. §. 116.*
- El hidalgo de solar conocido, es hidalgo muy notorio, de cuya nobleza no se puede dudar. quæst. 14. nu. 131. pag. 154.*
- Hidalguia por solar conocido, an hodie in Hispania admitti probariq; possit? q. 15. per totam pag. 159. cum sequentibus.*
- De hidalguia de solar conocido sin ley y sin derecho se trata en los tribunales de España, y cada dia se admiten sin genero de escrupulo, auie dole y tan grande, segun Iuã Garcia. q. 15. nu. 14. pag. 162. sed praxis accepit hoc in tribunalibus superioribus in quibus hac de re agitur, ibi. nu. 43. pag. 168.*
- Hidalgos de solar conocido quales se llamen en España: y que se diga solar conocido en este proposito: y que sea necessario para ello. q. 16. per totam pag. 178. cum seqq. §. ibi num. 2. que no ay ley en Castilla que lo declare.*
- Hijosdalgo de solar conocido (segun el autor destas praticas) se llaman los que deciendẽ de linage notoriamente noble, indicado, o mostrado por tal por casa, o solar conocido muy antiguo, ibi. nu. 32. pag. 186.*
- Hidalguia es nobleza que viene a los hombres por linage, y assi los q la tienen hã de procurar q no la dañen ni menguen, ibi. nu. 39. pag. 188.*
- Hidalgo de solar conocido dicitur ille, qui habet solũ originarium taliter § pro tali immemorialiter reputatum inter conuicinos ac cõcines unde auctam suam pratendit originem, ibi nu. 135. pag. 214.*
- Hidalgos notorios de vengar quinientos sueldos, porque se dize en Castilla? Pero no se halla esta calidad puesta en las leyes destes Reynos, ni requerida por ellas, ibi nu. 140. pag. 214. § nu. 145. pag. 216. y en el nu. 141. pag. 214. se refieren las historias de España, que hablan en las donzellas q el Rey de Castilla y de Leon dauan por parias a los Moros, y en los numeros siguientes.*
- Hidalguia pbatur immemoriali, que refertur ad tempus, quod magis utile ei fuerit qui eam allegat. q. 17. nu. 140. pag. 260.*
- Los hidalgos de España no pagã moneda forera. q. 17. nu. 168. p. 265*
- Los hidalgos de Castilla se llamauan infançones en tiempo del Conde Fernan Gonçalez. q. 17. num. 241. pag. 283.*
- Hidalgo si sea uno por solo ser soldado? q. 17. num. 247. pag. 285.*
- Hidalgo no todo es infançon: pero si lo es el infançon. quæst. 17. num. 256. pag. 289.*
- Hypotheca bonorũ debitoris obligati per*

A L P H A B E T I C V S.

- per scripturam priuatã, a quo tempore incipiat? quæst. 35. nu. 8. pag. 406.*
- Hypotheca tacita pro dote praefertur alteri hypotheca priori tacita non privilegiata. q. 99. nu. 5. pag. 718.*
- Hypotheca prior siue expressa siue tacita regulariter extra causam dotis praefertur posteriori tacita vel expressa. ibi. num. 6.*
- Hypotheca tacita pro dote non praefertur alteri hypotheca expressa priori etiam non privilegiata. ibi. nu. 7*
- Hypotheca expressa pro dote an praefertur alteri hypotheca expressa anteriori, ibi. nu. 8. pag. 719.*
- Hypotheca prior tacita pro dote praefertur expressa posteriori, ibi. nu. 9*
- Hypotheca expressa praecedes an praefertur tacita posteriori pro dote, non solum in bonis prius quaesitis, sed etiam in quaesitis post dotem receptam, necne? ibi. num. 10.*
- Hypotheca prior ex priuata scriptura praefertur instrumento publico posteriori, si illud habens fateatur scripturam priuatam confectam fuisse a parte tempore illo, cuius scriptura meminit: idem est, quoties scriptura priuata recognita est per testes in ea scriptos, licet nõ subscriptos, ante confectiõnem publici instrumeti posterioris. quæst. 102. num. 6. pag. 737.*
- Hispania capta fuit a Romanis, eisq; subdita, § multa colonia Italicorũ in eam uenerunt, pluribusque ciuitatibus Hispania ius Italicum concessum fuit circa immunitatẽ tributorum. quæst. 13. num. 3.*
- Hodie de generali consuetudine non punitur affectus, effectus non sequuto pœna ordinaria: sed bene arbitraria, quando conatus ad exteriorem actum fuit deductus, etiam in atrocissimis delictis. q. 7. num. 27. §. 28. pag. 44.*
- Homicida simplex de iure ciuili an debeat gaudere immunitate Ecclesie? § de intellectu tex. in authen. de mandat. Princip. S. nec autem. q. 5. num. 2. pag. 28.*
- Hora exequutionis per tabellionem in processu non apposta, si tamen solutio debiti non fuerit oblata, an exequutio sit nulla. q. 22. per totã pag. 333. § ratio finalis, quare hora exequutionis iubeatur apponi, ibi. nu. 2. Estq; privilegium gratiose indultum, ut soluens debitum intra diem naturalẽ exequutionis, excusetur a decima, ibi. nu. 8. pag. 335.*
- Hora exequutionis appositio non est necessaria in ciuitatibus § locis ubi decima de consuetudine non exigitur, ibi. num. 334.*
- Hortus, quando ueniat legata habitatione vel proprietate domus, vel uendita ipsa domo? q. 70. num. 15. §. 16. pag. 609.*
- Hortus coniunctus pars maioratus est, ibi. num. 17.*
- Hortus, vel area domui annexus vel annexa*

INDEX

- annexa (domo legata, donata, vel vendita) comprehenditur, si per ipsam domum ad hortum, vel aream sit aditus. q. 90. nu. 3. pag. 684.*
- I
- I**phet padre de Tubal, fue bendito por su padre Noe: y assi desta generacion deciende la nacion Española, cuya poblacion començò. 142. años despues del diluuiò uniuersal. q. 16. nu. 63. pag. 196.
- Idem dicēdū est in casu omisso, quod in expresso, quando testator de illo interrogatus idem responderet. q. 48. nu. 21. pag. 292.*
- Ignorans & absq. culpa nō debet quis suo iure priuari. q. 37. nu. 12. p. 415*
- Ignorantia regulariter impedit temporis cursum, ibi. num. 13.*
- Illustres persona, nempe Duces, Marchiones, Barones, Comites, & alij similes, eorumq. descendentes legitimi, durante lite super nobilitate, minime sunt collectādi, ex generis & sanguinis notoria claritate & dignitate. q. 14. nu. 112. pag. 151.*
- Immemoriali possessione data, bona fides praesumitur. q. 14. nu. 20. p. 132.*
- Immemorialis possessio titulum praebet, ibi. num. 21.*
- Immemorialis operatur ut si ego reperiar in possessione vel quasi alicuius iuris, non sit opus aliquid aliud probare, ibi num. 35. pag. 136.*
- Immemorialis omnis possessio praestat illud, quod aliquando potuit esse. q. 14. nu. 59. pag. 140. exemplum, ibi.*
- nu. 60. in decimis à laico perceptis à tempore immemoriali: nā praesumitur tunc temporis iustus titulus possessionis ante cōcilium Lateranense cōcessus, ibi. nu. 59. pag. 140*
- Immemoriali praescriptione acquiruntur impraescribilia cum allegatione expressa tituli, qui per eā probatur, ibi nu. 62. pag. 141.*
- Immemorialis possessio dominorū exigendi impositiones à suis vasallis, quoad proprietatem habetur loco tituli sufficientis, ibi. num. 68.*
- Immemorialis ubi adest, ibi est probatio plenaria, ibi. nu. 69. pag. 142.*
- Immemorialis habet vim tituli & privilegij, ibi num. 70.*
- Immemorialis possessio habetur ut constitutio, tuncq. non est opus allegare titulum, & habet effectū publici instrumenti, ibi. nu. 72.*
- Immemorialis possessio habet vim regij assensus & privilegij, ibi. nu. 73.*
- Immemorialis possessio dat possidēti ius plenissimum ex fortiori causa qua excogitari possit, ibi. nu. 74.*
- Immemorialis habet vim legis & iustitiae, ibi. num. 75.*
- Immemorialis habet vim tituli & cōcessionis & habetur pro veritate & solenni privilegio, ibi. num. 76.*
- Immemorialis habet vim concessionis expressae ab eo qui dare poterat, ibi num. 77.*
- Immemorialis elidit omnē praesumptionē iuris in contrarium, ibi. nu. 78.*
- Immemorialis habet vim legitimi tituli*

ALPHABETICVS.

- tuli, adeò q. allegatio tituli non sit necessaria secundum communem. q. 17. num. 142. pag. 260.*
- Immemorialem probans, proculdubio satisfacit verbis. l. 8. tit. 11. lib. 2. nou. Collect. Reg. ibi: Que por todo junto se prueue, &c. q. 17. nu. 143. pag. 261.*
- Immemorialis possessionis titulus debet in dubio referri ad causam vetustiore, & ad illam, qua eam potuit praecedere. q. 17. nu. 289. pag. 297. & nu. 291. pag. 296.*
- Immemorialis omnis supponit quid infinitum, à qua nullum tempus finitum potest deduci. q. 17. num. 290. pag. 296.*
- Immemorialis tribuit ius tituli, ut sicut per privilegium potuisset quis tale ius consequi, ita & per immemorialem consuetudinem vel possessionem cū allegatione tituli vel privilegij. q. 17. nu. 300. pag. 297*
- Immemorialis omnis dat possidēti ius plenum, dominiumq. directum ex praescriptione immemoriali acquiritur. q. 17. nu. 298. cum sequenti. pag. 297.*
- Immemorialis possessionis vel quasi, tempus & reputatio immunitatis & nobilitatis probat immunitatem & nobilitatē ratione alicuius privilegij de quo non constat: si verò privilegium minus validū producatur, sufficiūt cū eo quadraginta anni possessionis & reputationis huiusmodi. q. 17. nu. 304. pag. 296.*
- Immemorialis quasi possessio excludit praesumptionem in contrarium. q. 17. nu. 305. pag. 299.*
- Immemorialis probationis forma iure Regio requisita, non est omnino reijcienda; nec etiam scrupulose sequenda. q. 62. nu. 14. pag. 547.*
- Immemorialis cōsuetudo siue praescriptio nunquā à lege censetur exclusā, etiā si omnis cōsuetudo vel praescriptio excludatur, nisi ipsa specialiter reijciatur. q. 76. num. 24. pag. 633.*
- De Immunitate Ecclesiastica, vide quaest. primam cū aliquibus seqq.*
- Immunitate Ecclesiastica an gaudeat existens in Ecclesia mandans committi delictum extra eam, si mandataris exequatur mandatum. q. 2. nu. 1. cum seqq. pag. 15.*
- Immunitate Ecclesiae an debeat gaudere clerici & religiosi delinquentes confugientes ad ipsam Ecclesiam, in casibus in quibus laici ea gaudēt? q. 3. per totam nu. 20. ubi duae opiniones fundantur: affirmatiua ut verior iure probatur: eaq. limitatur quodā casu nu. 2. sed negatiua in praxi seruatur, ideo tenenda est, ut in nu. 3. qua praxis quantū ad iudicem ecclesiasticū intelligenda est, secus quoad iudicem laicum, ut ibi num. 4.*
- Immunitate Ecclesiae an gaudeat fabricator falsa moneta. q. 4. per totā pag. 23.*
- Immunitate Ecclesiae publicus latro non*

INDEX

- non gaudet. q. 4. nu. 2. pag. 23.
- Immunitate Ecclesia proditor non gaudet. q. 4. nu. 8. pag. 24.
- Immunitate Ecclesia reus criminis lesa maiestatis non videtur gaudere. q. 4. nu. 9. pag. 24. sed contrarium, ibi num. 17.
- Immunitate Ecclesia gaudet fabricans falsam monetam, & ita fuit pronunciatum in regali cancellaria Vallisoleti in casu occurrenti in praxi. q. 4. nu. 10. pag. 24. & n. 18.
- Immunitatis Ecclesiastica violator debet excommunicari & condemnari pecuniariter, et imponi sibi publica poenitentia. q. 4. nu. 11. pag. 25.
- Immunitate Ecclesiastica regulariter gaudet committens quantumcuq; grauissimū delictū. q. 4. n. 12. p. 25.
- Immunitate Ecclesia falsarius nō inuenitur iure priuatus. q. 4. nu. 16. pag. 25.
- Immunitate Ecclesia nō gaudet hareticus, nec blasphemus. q. 4. nu. 19. pag. 26.
- Immunitate Ecclesia an gaudeat raptores virginum. q. 5. num. 1. & per totam, pag. 27.
- Immunitate Ecclesia an debeat gaudere homicida simplex de iure ciuili? & de intellectu text. in anth. de mandat. princip. S. nec autem. q. 5. nu. 2. pag. 28.
- Immunitatis ecclesiastica in materia ius canonicum seruandū est, etiam si ius ciuile ab eo discordet. q. 5. nu. 4. pag. 28.
- Immunitate ecclesia gaudet fugiens ob aliquod crimen ad ecclesiam, quem iudex, vel eius familia aspectu & cursu persequitur. q. 6. nu. 6. pag. 34. Idem est de fugiente de uno territorio ad aliud, capi enim nō poterit à iudice primi territorij eum insequenti, ibi num. 7. Secus si iudex primi territorij semper eum captum habuit, & uolenter captus in aliud ingressus fuerit, ibi nu. 8.
- Immunitate ecclesia gaudet carcera- tus ad ecclesiam fugiens etiam carcere rupto. q. 6. nu. 5. pag. 33.
- Immunitate ecclesia an gaudeant assassini, necne? q. 7. nu. 50. pag. 48.
- Immunitate ecclesia gaudere non debet assassini. q. 7. nu. 51. pag. 49.
- Immunitate ecclesia non gaudet occidens alium proditorie & per insidias. q. 7. nu. 52. pag. 49.
- Immunitate ecclesia an gaudere debent assassini, quando delictum nō fuit consummatū, sed attentatum? q. 7. nu. 54. pag. 50.
- Immunitate ecclesia non gaudent fautores assassinorū. q. 7. nu. 53. p. 50.
- Immunitate ecclesiastica an gaudeat percutiens aliquem proditorie, licet inde mors non sequatur. q. 7. num. 55. cum sequentib. pag. 50.
- Immunitate ecclesiastica an gaudeat assassinus percutiens aliquem animo non occidendi, morte non sequuta. q. 7. num. 59. pag. 51.
- Immunitatem & nobilitatem præ- tendens ratione alicuius priuilegij quo

ALPHABETICVS.

- tempore eam probet. q. 17. nu. 304. pag. 296.
- Immunitate cōcessa omnium iurium Regalium, an gabella hoc nomine contineatur, ad quos pertineat declaratio. q. 28. nu. 23. pag. 662.
- Immune, qui se præ tendit, pendente questione super eo, debet interim, lite pendente, cogi ad soluendum ad instantiam cōmunitatis. q. 14. nu. 103. pag. 148.
- Impedimentū superueniens exercēda seruitutis, etiā si duret tātum tempus, per quod ius seruitutis amitti soleat, nihilominus illesum permanet. q. 14. nu. 50. pag. 138.
- Impedimentū iustum excusat à contumacia. q. 34. nu. 20. pag. 402.
- Impeditus iuste, quis dicatur, ad hoc ut excusari possit: duoq; probare debet, de quibus hic. q. 34. nu. 22. pag. 402.
- Impedimentum debet esse immediatum, ad hoc ut concedatur restitutio. ibi. nu. 23. pag. 403. exemplum. ibi. nu. 24.
- Impedimentum debet esse necessarium, ut hic. ibi. nu. 25.
- Impedimentum, quod facile remoueri potest, non excusat. ibi. num. 26. pag. 403. ampliatur. n. 27. in impedimentis causatis à iudice: nam si non probetur diligentia facta, ab ea remouenda non excusant: & nu. 28. qua diligentia ad hoc requiratur, & sit necessaria.
- Impedimentum legitimū an excuset
- quando quis se nimium arctauit ad finem termini, ad aliquid faciendum. q. 34. nu. 29. pag. 403.
- Impedimenti protestatio proficua erit, quamuis ea non sit necessaria. ibi. nu. 30. pag. 404.
- Impedimentum ubi procedit à necessitate natura, protestatio non est necessaria: & quid si procedat à uoluntate, & arbitrio alterius? ibi. num. 31.
- Imprescriptibilia acquiruntur immemoriali prescriptione, cum allegatione expressa tituli, qui per eam probatur. q. 14. nu. 61. pag. 141.
- In atrocioribus delictis, prout est crimen Assassini, ex solo mandato suscepto, etiam si delictum non sit sequutum, tenetur mandatarius, & debet puniri pœna ordinaria: in alijs uero criminibus leuibus in totum excusatur, secundum distinctionem Antonij Gomez. q. 7. n. 48. & 49. pag. 48.
- In casibus, in quibus punitur solus conatus, etiam nō sequuto effectu, semper intelligendum est, ut procedat quando deuentū est ad actū proximum maleficij. q. 7. n. 42. p. 47.
- In casibus, in quibus ille, qui deuenit ad actum proximum in delictis, non potest puniri pœna ordinaria, debet tamē acrius puniri pro motu iudicis, quam qui deuenit ad actū remotum. q. 7. nu. 4. pag. 47.
- Inclusio primogeniti omnes alias lineas excludit, quousq; omnes ex

I N D E X

- prima linea deficiant. q. 66. nu. 17. pag. 576.
- Index libri Otalora, de nobilit. verb. nobilis in locis liberis, como en Vizcaya, &c. infideliter hoc deduxit ex corpore libri authoris. q. 17. n. 228. pag. 279.
- Indefinita apposta in lege, equipollet uniuersali, & quomodo procedat. q. 64. n. 4. & 19. p. 559. & 563.
- In dubio occisus in territorio Christianorum, presumitur Christianus in crimine Assassini. q. 7. nu. 9. p. 40. Hoc non procedit in his, qui circumcisi reperiuntur, ut sunt Hebraei, & alij infideles. ibi. nu. 10.
- Infantiones Vizcaya, eorumq. domus sunt nobiles. q. 17. n. 239. p. 282.
- Infantiones Castella, unde, & quare sic dicti sunt. q. 17. n. 240. p. 283. & nu. 45. cum seqq. pag. 284.
- Infanzones se llamaua los hijosdalgo de Castilla en tiempo del Conde Fernan Gonçalez. ibi. nu. 241.
- Los Infanzones de Vizcaya q. preeminencias tienen, y como son hidalgos? q. 17. n. 243. p. 283. & n. 284. cum seqq. p. 294. agitur late de Infantionibus.
- Infanzon vocablo, puede auer salido de la milicia, por dos razones, ut hic. q. 17. nu. 246. pag. 284.
- Infanzonia titulo, puso alguno de los Reyes Godos a la nacio Vizcayna, en declaracio de su antigua nobleza: y por significarles la voluntad y gracia con q. se adhirieron y encomendaron a ellos. q. 17. num. 250. pag. 285. & vide ibi. nu. 260. & 294. pag. 296.
- Infanzones, segun ley de Partida, fueron llamados los señores de vassallos, no titulados. q. 17. n. 251. p. 285.
- Infanzones tambien se dezian los escuderos hijosdalgo, particulares, sin señorio de vassallos. q. 17. num. 255. pag. 289.
- Infanzon todo, es hidalgo pero no todo hidalgo es Infanzon. q. 17. nu. 256. pag. 289.
- Infanzon del señorio de Vizcaya tiene nobleza mas calificada que los hijosdalgo, no Infanzones. q. 17. n. 260. pag. 289.
- Infanzonia es del tiempo de los Godos. ibi. nu. 261.
- Los Infanzones de Vizcaya, q. sean notorios hijosdalgo, prouenase por muchas cosas, ut hic. q. 17. n. 285. pag. 294.
- El Infanzonazgo de Vizcaya es un solar indicatio demonstratio de nobleza y hidalguia en propiedad, que de muy antiguos principios a esta parte es llamada Infanzonia. q. 17. nu. 288. pag. 295.
- Infantionis ex statu presenti, & praterito adhuc retro presumimus in prateritum, ut virtute immemorialis possis excogitare causam quam velis fortiozem. quaest. 17. nu. 293. pag. 296.
- Infantionatus, iuncta quasi possessione, & usu immemoriali, praestat tantum,

A L P H A B E T I C V S.

- tantum, quantum ipsa vera, ac realis possessio in alijs rebus corporalibus praestitisset. q. 17. num. 293. pag. 296.
- El Infanzon Vizcayno es hijodalgo por via de solar conocido indicatio de su nobleza: demas de ser hijodalgo notorio por solo ser Vizcayno. q. 17. nu. 206. pag. 299.
- Infantionatus titulus semper fuit verus, ac proprius titulus antiqua & perfecta nobilitatis in proprietate. q. 17. n. 301. pag. 297.
- Infendare possunt hodie omnes, etiam rustici, dummodo habeant legitimam bonorum suorum administrationem. q. 16. nu. 88. pag. 202.
- Infideles gaudere non debent immunitate ecclesiae. q. 7. nu. 51. p. 49.
- Inherendum est semper primae radici, & suo proprio principio, etiam si alij tramites intercurrant. q. 14. nu. 43. pag. 137.
- Iniuria fit creditoribus per debitores retinentes debita. q. 9. nu. 4. p. 66.
- Iniuria generaliter dicitur omne quod non iure fit. ibi. nu. 5.
- Iniuria, & violentia notoria, seu manifesta dicitur, quando quis est malefactor, aut rerum religiosorum spoliator notorius, id est, raptor & inuasor manifestus: non vero quando debitum civile non soluitur. ibi. nu. 12. pag. 68.
- Iniuria capitur dupliciter. Primo in genere pro omni eo quod non iure fit. Secundo in specie pro contumelia, & conuittio: & sic pro offensa. ibi. nu. 14. pag. 68.
- In maioratibus succeditur primo institutori, non vero ultimo possessori. q. 66. nu. 13. pag. 574.
- Instantia, & iurisdictio Rectorum ciuitatis in causis appellationum, pacto partium, nec per restitutionem in integrum petitam, prorogari potest. q. 25. nu. 11. pag. 348.
- Intestatus decens, cum posset testari, videtur suam legitimam hereditatem reliquisse venientibus ab intestato. q. 76. nu. 4. pag. 360.
- Institutores a Rege deputati ad negociationes, vel actus uniuersales, non spirant eius morte. quaest. 11. n. 15. pag. 74.
- Instituere heredes extraneos, deficientibus necessarijs, omisis legitimis indigentibus, an licitum sit in foro animae. q. 17. nu. 273. pag. 291.
- Institutus ab existente in possessione iurispatronatus, remoueri non debet, etiam si postea ab eo euincatur iurispatronatus. q. 42. nu. 8. p. 450.
- Idem collatione huiusmodi facta. ibi. nu. 11.
- Instrumentum si pro te non cantat, nec ego cantabo. q. 67. nu. 12. p. 587.
- Instrumentum debet fieri ab eo, qui id conficere tenetur eo modo ut valeat: & sic cum debitis & usitatis solennitatibus, nempe ut si sit mulier, cum consensu propinquorum; si vero minor, cum iuramento. q. 94. nu. 7. pag. 698.

INDEX

- Instrumentum conditionale, & non liquidum, non habet executionem paratā, nisi probetur purificatam esse conditionem, vel liquidationem legitime facta.* q. 39. n. 13. p. 433. & nu. 14. ponitur in hoc cautela, ne petatur sententia super liquidatione, ut ibi: & nu. 15. ponitur alia cautela, qua tunc debet obseruari ne fiat via ordinaria: & nu. 17. p. 434. quo tēpore possit actor, item & reus in hac specie liquidationem facere: & ibid. nu. 18. & 19. ponitur praxis in hoc obseruata.
- Instrumentum continens certam tritici, vini, aut olei quantitatem, mandandum est executioni, antequā liqueat de valore.* q. 39. num. 22. pag. 434.
- In summa necessitate ecclesie, prius incipiendum est ab alienatione rerum ipsius, qua tantum sunt benedicta: nō verò ab his, qua sunt consecrata.* q. 8. nu. 2. pag. 54.
- Intelligentia omnis colligitur ex causis dicendi.* q. 17. n. 193. pag. 272. & ex circumstantijs personarū, ad quas sermo dirigitur. q. 17. n. 194. ead. pag.
- Intelligentia omnis desumi debet ex serie, & tenore, ac totius simul aggregata orationis contextu.* ibi. nu. 195. & ex illis circumstantijs, qua consistunt in sensu communi in infinitis causarum figuris, qua non possunt nec debēt certis specialibus regulis concludi. ibi. nu. 196.
- Intellectus verus à practica sumitur.* q. 16. nu. 73. pag. 199.
- Intentionem suam habet fundatam, qui habet regulam pro se.* q. 4. nu. 13. pag. 25.
- Interdictum recuperanda cedi potest.* q. 71. nu. 7. pag. 614.
- Interdictum recuperanda possessionis, quod non datur deiectis à possessione mobilium, nō datur etiā deiectis à possessione molēdinorū, qua sunt iuxta flumē.* q. 91. n. 5. p. 687. & ibi. n. 6. quomodo hoc intelligat?
- Interdictū interim, quo in praxi utimur, obtinet vim, ut lite pendente utatur quis quasi possessione quā, habet, nec in ea turbetur, etiamsi contra eum pro parte aduersa sit presumptio iuris, ut hic.* q. 19. nu. 14. pag. 314.
- Interdicto interim, nō est locus ubi de iuribus ad Principem de iure communi spectantibus agitur: & quoties pro Principe presumptio iuris cōmunis est: nisi probetur titulus aliquis, qui elidere valeat presumptionem iuris cōmunis.* q. 19. nu. 15. pag. 314.
- Interpretatio illa semper sumi debet, ne quid frustra factū intelligatur, & ut verba aliquid operentur, etiamsi sit verbum minimum: quia adhuc non debet esse sine virtute aliquid operandi.* q. 15. n. 39. p. 166.
- Interpretatio, aut explicatio facta ab ipso disponente, est urgentissima.* q. 17. nu. 110. pag. 254.

Inter-

ALPHABETICVS.

- Interpretatio illa dicitur necessaria, qua fit per punctum rationis: illa verò qua fit ex aequitate, dicitur probabilis.* q. 14. nu. 122. p. 153.
- Inuestiti de castro, cum territorio, & omnimoda iurisdictione, in homines iurisdictionabiles contribuentes in subsidijs, sunt ab eis exēpti, etiamsi tales ortum non habuerint à nobili progenie, si homagium fecerint de castro domino vniuersali, & viuant nobiliter.* q. 16. num. 10. pag. 180.
- Inuestitus de feudo nouo, & paterno iure antiqui feudi, & materni erit inuestitus de feudo nouo, & paterno: verba enim præd. qualitatem non immutant.* q. 84. nu. 4. & 8. pag. 663. Sed vide. n. 13. p. 665. & quid è conuerso. ibi. nu. 14.
- In quacumq; dispositione, & actu intelligitur regulariter clausula rebus sic stantibus, & etiam in iuramento.* q. 42. num. 37. & 38. pag. 454. cum sequenti.
- Inquisitus si absoluat, an iudex inquisitor teneatur ad expēsas.* q. 21. nu. 12. pag. 329.
- Ioannis. 8. Nos semē Abrahæ sumus, & nemini seruiuimus vnquam: sensus & intellectus.* q. 17. nu. 161. cum sequenti, pag. 264.
- Iuan Iacobo Tribulcio, Capitan General de la caualleria del Rey Frācisco de Francia, dezia, q̄ en siendo vno soldado podia desafiar a vn cauallero.* q. 17. n. 248. p. 285.
- Iudex Ecclesiasticus potest procedere aduersus delinquentem in ecclesia, quoad pœnā sacrilegij.* q. 1. n. 14. pag. 7.
- Iudices in dubio intelliguntur perpetui, quando simpliciter eis conceditur officium, &c.* q. 11. num. 7. p. 74.
- Iudices habentes iurisdictionem ordinariam, durāt vsq; ad aduentum successoris.* ibi. nu. 12.
- Iudex non debet applicare animum ad vnā probationis speciem.* ibi. nu. 14. pag. 83.
- Iudex tunc demū potest testibus singularibus fidem adhibere, cum ex eis ad credulitatem adducitur.* ibi. nu. 15. pag. 84.
- Iudex ordinarius loci minimè cognoscere potest, an nobilis notorius, pendente lite, in collectandus sit, necne? Sed iudices competentes nobilitatis, qui decretum Regium, inserta lege Regia, dederint.* q. 14. nu. 110. pag. 151.
- Iudex datus in vna parte territorij, censetur priuatiuè datus ad aliu priorem iudicē in illa parte.* q. 24. nu. 15. pag. 344.
- Iudex ordinarius loci, post lapsum instantia Rectorum del Consistorio, solus exequitur eorum sententiam, atq; de eius nullitate cognoscit.* q. 25. nu. 12. cum sequentibus. pag. 348. & numero. 17. & 18. pag. 349.
- Iudex quis cognoscat de viribus, valore, vel interpretatione privilegij?*

I N D E X

- latissimè agitur. q. 28. per totam pag. 358. cum seqq.*
- Iudex Eccles. est competēs in relictis ad pias causas. q. 29. n. 7. p. 365.*
- Iudex Ecclesiasticus erit iudex competens pro legato pio soluendo, etiā contra laicum testamentarium, simul cum Clerico. q. 29. nu. 27. pag. 368.*
- Iudex Ecclesiasticus non erit competens cōtra laicos, pro legato dotis, vel alimentorum non pio, ut hīc. q. 29. nu. 32. pag. 370.*
- Iudex Ecclesiasticus est cōpetens contra laicum, etiam principaliter, & ad instantiam partis, super dote, & alimentis in testamento pauperibus personis relictis. quest. 29. nu. 30. pag. 369.*
- Iudex delegatus nulliter iudicās, non potest iterum iudicare, nisi primò iudicauerit contra formam mandati. q. 48. nu. 6. pag. 490. iuncto nu. 17. pag. 492.*
- Iudex tunc demum potest testibus singularibus fidem adhibere, cum ex eis ad credulitatē adducitur. q. 12. nu. 15. pag. 84.*
- Iudicari debet in dubio pro supplicatione, prācipuè, & c. q. 38. nu. 14. & 15. pag. 423.*
- Iurisdictio oppidi maioratus à possessore eiusdem de nouo quaesita, an accrescat maioratus? q. 70. nu. 30. cum seqq. p. 612. referuntur opiniones: & n. 33. negatiua pbat̄.*
- Iurisdictio extra territorium exerceri non potest, licet actiue cobareat persona. ibid. nu. 31.*
- Iurisdictio potest per se subsistere, est q̄ quid ab ipso castro separatu. ibid. nu. 34.*
- Iurisdictio castri feudalis, acquisita à vassallo, non accrescit feudo: sed eo finito erit vassalli, eiusq̄ heredum. q. 90. nu. 9. pag. 685.*
- Iurisdictio specialis censetur cōcessa accumulatiue, nō verò priuatiue. q. 24. num. 2. pag. 343. nisi aliud contrarium reperiatur decisum, vel statutum, ut in num. 9. pagin. eadem, vel si priuatiue expresse sit data iurisdictio, ut ibid. n. 10. pag. 344.*
- Iurisdictio competens in certis generibus causarū, puta mēsurarum, damnorum, & simil. an competat priuatiue, vel accumulatiue? q. 24. nu. 16. pag. 344.*
- Iudaica stirps, aut Mahometica, probatur sola opinione, reputatione, ac fama. q. 14. nu. 17. p. 131.*
- Ius Italicum vniuersa Hispania concessum fuit à Vespasiano Cesare. q. 13. nu. 6. pag. 92.*
- Ius Italicū erat quadam exemptio, atq̄ immunitas nobilitatem sanguinis minimè respiciēs, sed quandoq̄ collectam, seu tributū personale remittens. ibi nu. 9. pag. 93.*
- Ius Italicū quandoq̄ etiam solū immune faciebat. ibi. nu. 11.*
- Ius Italicum quandoq̄ à tributis non liberabat. ibi. nu. 12.*

A L P H A B E T I C V S.

- Ius completum, siue perfectum probandi nobilitatē, triplex est, ut hīc. q. 14. nu. 139. pag. 155.*
- Ius Italicū hodie apud nos, es la moneda forera. ibi. nu. 10.*
- Iura libertorū ad heredem, iure hereditario non transeunt: quod procedit in alijs successioneib⁹, & relictis, quā in successione maiorat⁹. q. 66. nu. 34. & 35. pag. 581.*
- Iura sunt intelligenda, iuxta mentem & rationē, & non ex verbis. q. 17. nu. 53. pag. 245.*
- Ius retentionis competit pro expensis à bona fidei possessore utiliter factis. q. 68. nu. 7. pag. 600.*
- Ius primogeniturae cedi, vendi, ac renunciari potest: prācipuè si fiat sequenti in gradu, etiam si viuo precedente fiat renuntiatio. q. 71. n. 4. & 5. pag. 614.*
- Ius primogeniturae bene potest vendi, & alienari, & sic domus indicatiua nobilitatis. quest. 16. nu. 103. pag. 204.*
- Ius exequendi ex cautione priuata non competit, nisi à die recognitionis, cum iuramento in iudicio facta. q. 35. nu. 6. pag. 406.*
- Iuramento nō confirmatur promissio, seu datio arrarum ultra decimam partem bonorum. quest. 42. nu. 16. pag. 452.*
- L**
- L***aicus in ecclesia delinquens, potest à iudice seculari puniri; imò ipse est iudex competens huius delicti, non verò eccles. q. 1. n. 13. p. 6.*
- Laicus pauper, conueniens defuncti heredem, vel testamentarium laicum pro legato pio sibi relicto corā iudice Ecclesiastico, an incidat in pœnam. l. 10. tit. 1. lib. 4. Nou. Coll. Reg. q. 29. per totam pag. 364.*
- Laici in concernentibus pietatē Episcopo sunt subditi. q. 29. num. 8. pag. 365. & ibi. nu. 9. reijciuntur, quadam huius exempla.*
- Latro publicus immunitate ecclesia non gaudet. q. 4. nu. 2. pag. 23.*
- La lengua que los Godos hablan, quando se perdio España, quedò en aquellos que se saluaron en los Pyrneos, q̄ estan à la mar mayor en las partes y lugares que aqui se declaran. q. 13. nu. 26. pag. 97. & q. 16. nu. 55. pag. 194.*
- La lengua de Cantabria, fue la primera q̄ se hablo en España. q. 16. nu. 61. pag. 196.*
- La lengua Viçayna, una ex septuaginta illis Babylonica temeritatis diuinitus inspiratis censeri potest. q. 17. nu. 155. pag. 263.*
- La lengua de Tubal, in aliquo non deprauata, in Viçaya viget, atq̄ amictus mulierum. q. 17. nu. 157. pag. 264.*
- Legata facta in testamento, quod postea rumpitur, vel annullatur ex causa prateritionis, vel exheredationis, quando valeant, & quādo non? q. 49. n. 3. pag. 495. & n. 7. & 8. pag. 496.*

I N D E X

- Legata relicta in testamento, ubi alij filij erant heredes scripti, nō reuocantur per prateritionem ignoranter factam, ex coniecturata mēte defuncti. ibi num. 5. pag. 495. Hoc procedit etiam in melioratione, unico filio facta, ut conseruetur alijs filijs natis, qui sunt prateriti. ibi. nu. 6.*
- Legatū tertij bonorū factum extraneo, stantibus descēdentibus legitimis, valet, & sustinetur in quinto. q. 56. nu. 7. pag. 529.*
- Legatum tertij relictu extraneo, conuertitur in quintum, legato quinto descendenti. ibi. nu. 8. pag. 529.*
- Legatum vsusfructus omnium bonorum: Vide Vsusfructus omnium bonorum, &c.*
- Legatum an traditione rei legata fiat irreuocabile? distinguitur. q. 63. n. 2. pag. 554.*
- Legata habitatione, vel proprietate domus, venit habitatio horti accessorij, & coniuncti: alias non. q. 70. nu. 15. pag. 609.*
- Legata simpliciter area debetur adificiū postea superimpositū. q. 89. pag. 682.*
- Legatum filio spurio factū ultra causam alimentorū, est nullum. q. 93. nu. 9. & 14. pag. 695.*
- Legatarius, vel fideicommissarius, decedens ante aduentum conditionis, nihil transmittit ad heredes. q. 78. nu. 7. pag. 641.*
- Legatarius nō tenetur soluere pretiū, nec partē eius rei sibi legata à testatore prius empta, pretio nō soluto. q. 92. nu. 9. pag. 692.*
- Legitimus per rescriptū Principis admittitur ad retractum iure sanguinis. q. 81. nu. 8. pag. 652.*
- Legitima non cōprehenditur sub renūtiatione generali bonorū. q. 82. n. 2. p. 653. ampliatur nu. 3. & limitatur nu. 4. pag. 654.*
- Legitima parentum, vel filiorū potest cōsuetudine minui, & in totū tolli, dum tamen alimēta eis remaneāt. q. 82. nu. 7. & 11. pag. 655.*
- Legitima simpliciter sumpta à iure naturali, vel gentiū primario procedit: ideoq; tolli in totū non potest per legem, statutum, vel consuetudinem, vel Principis rescriptum: quamuis quoad quotam sit de iure positiuo, & eodem minui possit. ibi. nu. 12. pag. 656. & vide ibidem nu. 14. & 15.*
- Legitima liberorū poterat olim ante l. quoniam in prioribus. C. de inoff. testam. grauari legato, vel fideicommissio. q. 55. nu. 7. pag. 519.*
- Legitima olim apud Iurisconsultos non fuit aestimata quasi patrimonium proprium filij: hodie secus est attenda. d. l. quoniam in prioribus. ibi. nu. 8. & 9. Sed contra prius vide nu. 3. pag. 523.*
- Legitima filiorum hodie redacta est ad instar legitima patroni, & impuberis arrogati: in utrisque enim onus iniunctum non valet, dicta quaest.*

A L P H A B E T I C V S.

- quaest. 55. num. 10. pag. 519.*
- Legitima filijs non tantū dicitur peruenire ex patris relinquētis iudicio, quā ex legis prouidentia ibid. nu. 12. pag. 520.*
- Legitima dicitur legitima pars, quasi proprium filij patrimonium. ibi. nu. 131.*
- Legitima, qua ex lege filio debetur, fideicommissio non tenetur. ibi. n. 14.*
- Legitimā portionē relictam alicui, nō dicitur ille eam percepisse ex bonis defuncti: sed magis intelligitur quasi suum percepisse. q. 55. n. 19. pag. 520.*
- Legitima filijs non est debita in vita patris, sed quasi debita. ibi. nu. 27. pag. 522.*
- Legitima iure antiquo apud Iurisconsultos fuit aestimata quasi propriū filij patrimonium. ibi. n. 30. p. 523.*
- Legitima relinquenda est filijs, absq; ullo grauamine, tā in proprietate, quā in vsufructu. q. 57. num. 5. pag. 533.*
- Legitima, ad hoc ut agi possit contra testamentum patris querela inofficiosi testamenti, intelligitur secundū valorem bonorū patris, tempore eius mortis. quaest. 41. nu. 19. pag. 446.*
- Lex municipalis terrae Cadagnano districtus Brigiae, circa pœnas Assasinorum refertur. q. 7. num. 12. pag. 40.*
- Lex noua loquens in vno, habet locū in altero, quando iure antiquo duo casus sunt equiparati per modum regulae, & quomodo hoc procedat? q. 8. nu. 14. pag. 58.*
- Lege generali à Gothis sancitum fuit tempore Pelagij, quod primogenitus Regis Catholici in Regnū substitueretur morte patris, &c. q. 13. nu. 40. pag. 99.*
- Leges Gothorū Latine primū conscriptae fuerunt. ibi. nu. 60. p. 102.*
- Leges pluris faciūt nobiles, qui in urbibus morantur. ibi. nu. 55.*
- Lex quantūcumq; loquatur per verba taxatiua, nunquā excludit equipollentem modum probandi, nec casus decisos per alias leges in corpore iuris clausas. q. 15. nu. 21. pag. 163.*
- Lex taxatiua in materia probatoria nunquā videtur excludere probationem equipollentē. ibi. nu. 24.*
- Lex praecisa & stricta generaliter & vniuersaliter loquens, non videtur excludere notorietatem. ibi. nu. 25. pag. 164.*
- Lege, vel statuto excludi non potest sufficiens modus probationis. ibi. nu. 26.*
- Legis ratio quoties est generalis, extenditur ultra casum legis. q. 13. nu. 104. pag. 120.*
- Leges nouae sunt interpretandae, ne ius commune laedant in quantum fieri possit, etiam si verba improprietur. q. 15. nu. 34. pag. 166.*
- Lex generalis non inducit correctionem iuris per tacitos intellectus, Eee 5 etiam si*

I N D E X

- etiam si nihil operetur. ibi. nu. 35.*
Leges posita in noua collectione Regia sunt obseruanda. ibi. nu. 36.
Legum antiquarum correctio solet significari uerbis expressis, aut honorifica aliqua praefatione. ibi. n. 37. pag. 166.
Lex Regia ubi non exprimit, non est de eius intentione ius commune corrigere. ibi. nu. 38.
Lex non uidetur quicquam frustra inducere. ibi. nu. 40. pag. 167.
Lex ubi non distinguit, nec nos distinguere debemus. q. 16. num. 47. pag. 191.
Lex, si aliquid uoluisse, expressisset, ne deficere uideatur in re necessaria, & cum non expresserit, id noluisse intelligendum est. ibi. nu. 48.
Legis uerba, cum accipi possunt in propria significatione, non est cur accipiantur in potiori, sufficit enim proprie intelligi. ibi. n. 49. p. 192.
Lex debet esse possibilis, hoc est, quod possit obseruari ab illis, quibus datur. q. 17. nu. 188. pag. 271.
Leges eadem non semper conueniunt, nec utiles sunt omnibus communitatibus, & rebus publicis, tamen si omnibus conueniat, & proprium sit ratione & iure ad iustitiae normam, & regulam institutas esse. q. 17. nu. 189. pag. 271.
Lex quotiescumque unum disponit, & alterum praesupponit, ad hoc ut habeat locum dispositum, verificari prius debet praesuppositum. q. 17. nu. 199. p. 273. & q. 22. n. 3. pag. 334. & q. 42. num. 15. pag. 451.
Lex quando praesupponit unum casum, proinde est acta a principio dixisset se specialiter in illo, & in genere sub illo solum casu comprehenso uelle intelligi. q. 17. n. 202. p. 273.
Lex generalis non extenditur ad loca, ubi qualitates ipsius legis verificari non possunt. q. 17. nu. 205. pag. 274.
Lex nulla est tam precisa, siue stricta, quin recipiat moderationem a tempore, loco, qualitate personarum, & alijs circumstantijs. q. 17. n. 207. pag. 274.
Leges generales non extenduntur ad leges speciales prouinciae unius. q. 17. nu. 213. pag. 276.
Leges fori, & consuetudines Vizcaiae sunt a nostris Regibus post unionem confirmatae. q. 17. nu. 217. p. 277.
Leges specialiter iuratae, quales sunt dominij Vizcaiae, non censentur abrogatae per clausulam, Non obstantibus. q. 17. nu. 220. pag. 277.
Lex generaliter loquens, comprehendit priuilegiatos in genere. q. 17. nu. 222. pag. 277.
Lex uel statutum prohibens fieri alienationem rerum immobilium in ecclesiam, uel piam causam, an ualeat? q. 17. nu. 272. pag. 291.
Leges posteriores ad priores pertinent, nisi contrariae sint: idque multis argumentis probatur. q. 20. num. 6. pag. 325.

Lex

A L P H A B E T I C V S.

- Lex si aliquid uoluisse, expressisset. q. 22. nu. 7. pag. 335.*
Lex generalis non corrigit legem praecedentem specialem. q. 29. n. 3. p. 365.
Lex quod non expressit, censendum est noluisse. ibi. nu. 4.
Legibus Partitae correctio iuris communis inducenda non est, quando ipsa expresse non fit. q. 29. nu. 6. pag. 365.
Lex, quando considerat solum factum, & animum facientis, non autem iuris effectum, etiam ex actu nullo inciditur in penam: secus si considerat iuris effectum. q. 30. nu. 22. pag. 375. & nu. 35. pag. 378.
Lex cum non distinguit, nec nos distinguere debemus. quaest. 30. nu. 33. pag. 378.
Legis dispositio deficit, deficientibus mente, & uerbis ipsius legis. q. 30. nu. 46. pag. 380.
Lex tollens consuetudinem, an praeteritam tantum, uel etiam futuram intelligatur sustulisse? q. 31. per totam. p. 382. resoluitur utramque uideri sublatam, etiam si sit immemorialis consuetudo, ut in nu. 4. pag. 383.
Legibus ordinamentorum, ac pragmaticarum per consuetudinem futuram non censetur derogatum. q. 31. nu. 4. pag. 383. praeterquam in casu. l. 15. tit. 1. lib. 4. Noua Collect. Reg. ut ibid. nu. 6. de quo agitur & nu. 8. & 9. ibid. pag. 384.
Leges priores consuetudine futura abrogantur. q. 31. nu. 14. pag. 385.
Lex generaliter disponens, minores, nec alias personas priuilegiatas comprehendit, nisi de ipsis specialiter loquatur. q. 32. nu. 4. pag. 387.
Lex generaliter loquens, generaliter debet intelligi. quaest. 34. num. 4. pag. 397.
Lex, uel statutum praecipiens, ut contumax non audiatur nisi resectis expensis, procedit etiam in minoribus. q. 34. nu. 15. pag. 400.
Lex quoties dicit aliquid faciendum, ab inde debet fieri, nec est suppleendum a die notitiae. q. 37. num. 3. pag. 414. Competit tamen tunc restitutio, sicut antea concedebatur aduersus praescriptionem. 30. annorum intra quadriennium. ibid. num. 4.
Legis casus ubi est, non est amplius de eo disputandum. q. 14. nu. 105. pag. 148.
Legis pars sequens dubia declaratur per partem claram eiusdem. l. praecedentem. q. 44. nu. 6. pag. 471.
Leges & consuetudines locorum, in quibus sita sunt praedia, seruanda sunt. q. 76. nu. 11. pag. 631.
Leges, & historiae Hispaniae minime uassallos requirunt ad probationem & essentiam solarij de notorios hijodalgo. quaestione. 16. num. 70. pag. 198.
Lex Regia consuetudinis est filia, & alumna: quia prior est consuetudo. ibi. nu. 79. pag. 200.

Leges

I N D E X

Leges de Vizcaya decedentes, omnes Vizcaginos esse fidalgos, quomodo intelligenda? q. 17. nu. 58. p. 247.
Lex ita regulatur à sua ratione, sicut corpus humanum ab ipsa anima: ratio enim se habet ad legem, sicut anima ad corpus: Et sicut dicitur corpus ex dispositione anima, ita lex ex dispositione rationis. q. 17. nu. 83. pag. 251.
Lex dicitur omne, quod in ratione consistit. q. 17. nu. 99. pag. 252.
Lex potest conferre, Et declarare nobilitatem in proprietate. q. 17. nu. 131. pag. 257.
Las leyes de Vizcaya, que disponen, que todos los Vizcaynos son hidalgos, se han de entender, y entienden no solo en Vizcaya, sino también en todos estos Reynos. q. 17. nu. 138. pag. 259.
Lex scripta semper loquitur, Et est in viridi observantia. q. 17. nu. 147. pag. 262.
Legum fori de Vizcaya, de validitate, aut observanti adubitari non potest, cum fuerint confirmata à Principe habente potestatem eas instituendi, Et confirmandi, Et c. q. 17. nu. 152. pag. 263.
Lex, vel statutum, quando se fundat in aliqua qualitate, debet ante omnia de illa constare. q. 1. nu. 4. p. 4.
Lex, vel alia qualibet dispositio fundans se duplici ratione, etiam si altera cesset, sustinetur. ibi. num. 9. pag. 5.

L. si libertus præterito. S. i. ff. de bon. liber. rationes plures specialitatis habet. q. 66. nu. 37. pag. 582.
L. Paulus. S. patroni filius. ff. de bon. liber. intellectus. quaest. 75. num. 9. pag. 627.
L. fin. C. de pactis. intellectus. ibi. nu. 11. pag. 628.
L. in rebus. C. de iure dot. tantum procedit, cum vir aliàs non est solvendo: tunc tertius possessor rei dotalis liberatur à restitutione, offerendo aestimationem. q. 77. nu. 12. Et 13. pag. 636. Sed hoc procedit solutio matrimonio: secus eo constante, ut ibi. nu. 14. pag. 637.
L. in rebus. C. de iur. dot. ratio Et intellectus. ibi. nu. 19. pag. 638.
L. patrem. ff. qua in fraud. cred. intellectus. q. 79. nu. 2. pag. 644.
L. licet Imperator. S. fin. cum. l. seq. ff. de leg. 2. sensus. quaest. 87. nu. 15. pag. 676.
L. 2. C. de pignor. an procedat respectu debitoris, vel eius heredum. q. 92. nu. 13. pag. 692.
L. 1. C. de iur. fisc. lib. 11. non habet locum in muliere contendente cum fisco pro dote. q. 99. nu. 14. p. 720.
L. licet. C. qui potior in pignor. hab. Et l. 30. tit. 12. par. 5. intellectus. ibi. n. 22. pag. 722.
L. pecunia. C. de iur. fisc. solum obtinet in favorem fisci, vel alterius similiter privilegiati, non verò aliorum. q. 100. n. 7. p. 727. Et quomodo hoc procedat. ibi. nu. 11. pag. 729.

L. scrip-

A L P H A B E T I C V S.

L. scripturas. vers. sin autem. C. qui potior in pignor. habeatur. Et l. 31. tit. 13. part. 5. materia latissime declaratur. q. 102. per totam. pag. 736. cum seqq.
L. scripturas. vers. sin autem. C. qui potior in pignor. hab. Et d. l. Regia limitantur, quoties exceptio non numerata pecunia opponitur, Et c. ibi. nu. 6. pag. 737.
L. scripturas. vers. sin autem. C. qui potior in pignor. hab. Et l. 31. tit. 13. part. 5. an procedant, quoties veritas scripturae privatae precedentis probatur legitime aliter quam in eis cavetur. ibi. n. 7. Et 8. p. 737. cum sequenti.
L. bonorum appellatio. 49. ff. de verb. signif. intellectus. q. 42. num. 35. pag. 454.
L. si unquam. C. de reuocand. donat. cum simil. hodie in Hispania non procedit respectu quinti. q. 43. nu. 20. pag. 464. nec in donatione remuneratoria. ibi. nu. 21.
L. boues. S. hoc sermone. ff. de verbor. signif. debet intelligi de primo actu valido, Et rite factu. q. 48. nu. 11. pag. 491.
L. boues. S. hoc sermone. ff. de verbor. signif. regula non procedit, quoties per primum actum non est satisfactum menti disponentis. ibi. nu. 18. pag. 492.
L. boues. S. hoc sermone. ff. de verb. sig. regula limitatur in dispositionibus testamentorum. ibi. n. 20. p. 492.

L. sed si plures. S. fin. ff. de vulg. Et pupill. regula limitatur propter incapacitatem substitui. q. 55. n. 6. pag. 519.
L. si is, qui ex bonis. ff. de vulg. Et pup. vera ratio, alia quam ab Acofta assignata dicit. quaest. 55. num. 2. pag. 521. Et numero. 25. Et 26. pag. 522.
L. si is, qui ex bonis. ff. de vulg. Et pup. cum materia, de quo filio spurio loquatur, dicit. quaest. 55. num. 53. pag. 527.
L. 3. tit. 2. part. 4. litera, Et intellectus. q. 16. nu. 118. pag. 206.
L. 37. tit. 9. part. 6. litera, Et intellectus. ibi. nu. 119. pag. 207.
L. 8. tit. 5. lib. 6. Noua Collect. Reg. ratio. ibi. nu. 122. pag. 209.
La. l. 16. tit. 1. del fuero de Vizcaya, no es ley, sino una simple peticion. q. 17. nu. 9. pag. 233. Contrarium probatur late ibid. num. 39. cum seq. pag. 239.
La. l. 3. tit. 16. del fuero de Vizcaya, no haze hidalgos los Vizcaynos: sino da exempcion à los que fueren hidalgos (y assi prouando su nobleza) para q ciertos bienes suyos no puedan ser executados, ni valga la renuñacion de su hidalguia. q. 17. nu. 10. pag. 233.
L. 16. tit. 1. del fuero de Vizcaya, litera. q. 17. nu. 38. pag. 240.
L. 16. titul. 1. del fuero de Vizcaya, est lex, Et hoc late probatur. ibid. num. 39.

L. 16.

I N D E X

- L. 16. tit. 1. del fuero de Vizcaya, refert usum, forū, & privilegiū illius domini, iuxta quod oēs Vizcagini originarij immemorales (hoc probato) sunt nobiles ubiq; & hoc confirmatur à nostris Regibus. ibi. nu. 51. pag. 252.
- La. l. 13. tit. 1. del fuero de Vizcaya, confirmada por los Reyes de Castilla, dispone expressamēte, que todos los Vizcaynos son homes hijosdalgo, y de limpia sangre: y q̄ tienen prouision Real, para q̄ los nueuamēte conuertidos de Indios, y Moros, ni sus descendientes no puedā biuir ni morar en Vizcaya. q. 17. nu. 55. pag. 245. Lo mismo dispone la. l. 9. tit. 9. y la. l. 3. tit. 16. del mismo fuero. ibid.
- L. 3. tit. 16. del fuero de Vizcaya, intellectus à Ioanne Garzia assignatus improbat. ibi. nu. 56. p. 246.
- L. 8. tit. 11. lib. 2. Nou. Collect. Reg. formam probandi nobilitatem in Hispania prefigens, loquitur & procedit in illis locis, in quibus actus distinctiui positiui, de quibus ipsa loquitur, inueniuntur: secus ubi nulli existunt. q. 17. nu. 187. cum seqq. pag. 270.
- L. ultim. tit. 11. part. 1. intellectus. q. 5. nu. 8. pag. 30. & q. 7. nu. 36. pag. 50.
- L. 3. tit. 27. p. 7. de Assassinis agēs, declaratur. q. 7. n. 6. cū seqq. p. 38.
- L. 2. tit. 23. lib. 8. Noua Collect. Reg. intellectus. q. 7. nu. 57. pag. 50.
- L. 6. tit. 2. lib. 1. Noua Collect. Reg. repugnantia cum. l. 7. & 10. eiusdem tituli. & libri, componitur cum Azeuedo. nu. 11. sed ex pluribus reijcitur eius intellectus, ut in nu. sequenti. q. 8. nu. 1. pag. 53.
- L. 6. 7. & 10. ti. 2. lib. 1. Nou. Collect. Reg. verus & nouus intellectus. q. 8. nu. 27. cum seqq. pag. 61.
- L. 1. tit. de la eleccion de los Principes, y de lo que ganan, lib. 2. del fuero juzgo de los Godos, adducitur. q. 13. nu. 28. pag. 97. & num. 38. pag. 99. agitur de eius litera & intellectu: nec non & nu. 47. pag. 100. & nu. 57. & 59. cum seqq. p. 102.
- L. 2. tit. 15. p. 2. ex. l. Gothorum antiquissima originē duxit. q. 13. n. 41. pag. 100.
- L. 4. tit. 2. lib. 6. Noua Collect. Reg. rationes assignantur, ad aliosq; casus quā in ea contentos extendenda non est. q. 13. n. 102. & 103. p. 109.
- L. fin. tit. 1. part. 2. litera, & de eius intellectu. q. 14. nu. 93. pag. 146.
- L. 9. tit. 11. lib. 2. Noua Collect. Reg. intellectus. ibi. nu. 143. pag. 156.
- L. 8. eiusd. tit. siue pragm. Cordub. nō tollit probationē nobilitatis notoria, por solar conocido: sed imò hac est in nostra Hispania, melior, principalis, & certior probatio nobilitatis, quā alia, & stante hac, alia non requiritur in proprietate, nec in possessione, nec etiā aliquis actus distinctiuus positiuus, ubi ipsi existunt. q. 15. nu. 15. & 16. pag. 162.
- L. 9.

A L P H A B E T I C V S.

- L. 9. tit. 11. lib. 2. noua Collect. Reg. admittit probationē nobilitatis por solar conocido, ibi. nu. 30. pa. 165.
- L. 8. & 9. tit. 11. lib. 2. nou. Collect. Reg. intellectus, ibi. num. 33. & sequent. pag. 166.
- L. 8. tit. 11. lib. 2. noua Collect. Reg. intellectus & mens vera assignatur, ibi. nu. 45. pag. 168.
- L. 2. tit. 15. part. 2. licet loquatur in regni successione, seruanda est etiā in successione caterorum primogenitorum Hispania. q. 16. num. 16. pag. 181. q. & 67. n. 35. pa. 591.
- L. 9. tit. 11. lib. 2. nou. Collect. Reg. declaratur. q. 16. num. 50. pag. 192.
- L. 1. tit. 10. lib. 5. nou. Collect. Reg. explicatio. q. 62. nu. 29. pag. 550.
- L. 17. & 144. Taur. dum loquuntur de traditione possessionis intellectus. q. 64. nu. 11. 13. 18. 20. & 21. pag. 561. cum sequentib.
- L. 40. Tauri hodie. l. 5. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg. dum agit de transfuersalibus, an de his solis transfuersalibus ultimi possessoris, qui de primo institutore descendunt, intelligatur: an etiam de his qui ab eo non descendunt? q. 66. num. 1. cum sequentib. pag. 571. cum sequent.
- L. 46. Taur. hodie. l. 6. tit. 7. lib. 5. nou. Collect. Reg. an procedat in expensis à marito in re maioratus uxoris suae, quem possidet factis? Referuntur in hoc dua opiniones contrariae: aut hor probat affirmatiuā. q. 69. num. 1. & 2. pag. 603.
- L. 46. Taur. an habeat locum in edificio nouiter confecto in solo, vel area maioratus. q. 70. n. 1. cū seqq. pag. 605. cū seqq. & nu. 10. agitur de quadā limitatione Velazquez.
- L. 46. Taur. locum habet, siue expensa magna, siue parua sint & valde utiles. q. 70. nu. 9. pag. 607.
- L. 46. Taur. non habet locum in edificio de nouo factis in area, vel solo maioratus, ubi antea erat domus facta, fuit tamen penitus destructa, soloq; aequata. q. 70. num. 11. pag. 608. quia tunc dicitur potius nouum edificium, quā antiqui reedificatio, ibi. nu. 12.
- L. 46. Tauri habet locum in meliorationibus factis in hortis coniunctis domui principali maioratus: secus si disiuncti sint horti, quamuis destinati vsui eiusdem domus, ibi. num. 14. pag. 608.
- L. 46. Taur. non habet locum in area emptā & edificatā à possessore oppidi maioratus. quaest. 70. nu. 18. pag. 609.
- L. 46. Taur. an habeat locū in armis adiectis castro, aut fortalio maioratus ad sui defensionē? ibidem nu. 19. & sequent. referuntur opinioniones: et in. n. 21. eligitur negatiua.
- L. 46. Taur. tantum habet locum in expensis factis in castris, oppidis muris, & domibus maioratus, ibi. num. 22. pag. 610.
- L. 46. Taur. ratio & intellectus, ibi. num. 23.

I N D E X

- L. 46. Taur. procedit in rebus perpetuo anniversario subiectis iure maioratus perpetui. q. 70. num. 36. pag. 613.
- L. 45. Taur. remedium intētari potest, non solum morte naturali possessoris maioratus, sed etiam civili. q. 71. nu. 10. pag. 615. sed cōtra ibi. nu. 15. pag. 516.
- L. 45. Taur. remedium intentari non potest à tertio in vita illius, qui possessionem maioratus in alium, quē eiusdem successorem efficere intendit, transtulerit. ibi. nu. 11. p. 615.
- L. 45. Taur. remedium non competit alienatione rerum maioratus facta: quia tunc vocatio non contingit, nisi hoc cauerit fundator maioratus: estq; hac bona cautela. q. 71. nu. 15. §. 16. pag. 616.
- L. 45. Taur. forte habuit ortum à l. 7. tit. 4. part. 5. quast. 71. nu. 18. pag. 617.
- L. 45. Taur. remedium intentari potest, possessore alienante bona maioratus, vel nolente exequi conditiones, quando in his speciebus fundator maioratus cauit bona adsequentem deferri. q. 71. num. 19. pag. 617.
- L. 45. Taur. remedium, an in primo maioratus successore possit verificari. q. 72. nu. 1. cum sequentibus, pagina. 619. Resoluitur negative nu. 2. §. 3.
- L. 6. Taur. in sui secunda parte loquitur § procedit in rebus verē
- § proprie immobilibus. q. 38. nu. 9. pag. 660.
- L. 10. Taur. permittens patrem filio spurio quintum relinquere posse pro alimentis, an procedat etiam, si filius ditissimus sit. q. 93. nu. 3. cum seqq. pag. 694. cum seqq.
- L. 9. §. 10. Taur. differentia ostenditur. q. 93. nu. 15. pag. 696.
- L. 6. tit. 5. part. 5. limitatur quando aliquibus coniecturis constaret de voluntate partiū contraria. q. 94. nu. 13. pag. 700.
- L. 6. tit. 5. part. 5. an corrigatur hodie, attenda. l. 2. Pareciendo, &c. tit. 16. lib. 5. Nou. Collect. Reg. ibd. nu. 21. pag. 705.
- L. 1. tit. 16. lib. 5. Nou. Collect. Reg. an loquatur in plurib; reis debēdi, principaliter obligatis, vel in pluribus fideiussoribus: vel an habeat locum in vtriusq; q. 95. nu. 1. cum seqq. pag. 706.
- L. 30. tit. 13. part. 5. omittens casum dotis, quē excipit. l. 29. pracedens, non ideò comprehendere visa fuit. q. 99. nu. 27. pag. 724.
- L. 9. tit. 15. part. 5. intellectus. q. 100. nu. 7. pag. 727.
- L. 25. Taur. loquitur § procedit quando pracesit dos, vel donatio propter nuptias meliorationē tertij § quinti: secus verò si melioratio irreuocabilis praceserit eas. q. 101. nu. 11. p. 734.
- L. 214. styli intellectus. ibid. nu. 12. §. 13. pag. 735.

L. 8.

ALPHABETICVS.

- L. 8. tit. 11. lib. 2. nou. collect. Reg. solum agit de occurrēdo in futurum technis, fraudibus, fauori, & impressioni eorū, qui per temporarios quosdā actus positivos per fas & nefas falsam de facto sibi vsurpāt nobilitatem. q. 17. nu. 197. p. 272.
- L. 8. pradiēta si aliud voluisset, formam probandi nobilitatem in locis omninò liberis praxisset, ibi. n. 198
- L. 8. pradiēta nō excludit illam iuris cōmunis probationem, quā recepta est pro circumstantijs loci & personarum, vbi nulli actus distinctiui & extrinseci inueniuntur. q. 17. nu. 211. pag. 275.
- L. 8. tit. 15. lib. 4. noua collect. Reg. intellectus assignatus per Ioannem Garstā, an possit procedere & quomodo sustineri valeat? q. 19. nu. 38. pag. 322.
- L. 17. tit. 11. lib. 2. noua Collect. Reg. prohibēs in causa nobilitatis, facta testium publicatione recipi testes super eisdem articulis vel prioribus cōtrarijs, an corrigat in eadem specie. l. 39. tit. 16. part. 3. q. 20. per totam pag. 323 pars negativa eligitur nu. 5. pag. 324. vbi de cōcordia harum legum agitur.
- L. 8. tit. 1. lib. 7. noua collect. Reg. intellectus. q. 23. nu. 7. pag. 338.
- L. 14. tit. 6. lib. 3. noua coll. Reg. intellectus. q. 23. nu. 15. §. 16. pag. 340.
- L. 5. tit. 1. lib. 4. noua Coll. intellectus. q. 26. nu. 7. pag. 353.
- L. 27. tit. 18. part. 3. intellectus. q. 28. nu. 6. pag. 359. § nu. 9. cum seqq. § nu. 19. pag. 560. vbi agitur de l. 2. §. 28. eiusdem tituli.
- L. 6. tit. 1. lib. 4. noua coll. Reg. intellectus. q. 28. nu. 21. §. 22. p. 361.
- L. 10. tit. 1. lib. 4. nou. coll. Reg. verba illa: Sobre deudas, o cosas profanas, &c. ad secundam prohibitionem referenda sunt. q. 29. nu. 10. §. 13. pag. 366.
- L. 10. tit. 1. lib. 4. noua coll. Reg. in illis verbis, ni emplazar, intellectus q. 30. num. 13. pag. 374. § num. 14. §. 15. ibidem.
- L. 10. tit. 1. lib. 4. noua coll. Reg. tantum punit ipsum merum factum citationis, non verò iuris effectū. q. 30. num. 21. pag. 375.
- L. 15. tit. 1. lib. 4. noua coll. Reg. intellectus. q. 31. nu. 6. 8. §. 9. p. 384
- L. 1. Tauri hodie. l. 3. tit. 1. lib. 2. noua coll. Reg. intellectus. q. 31. nu. 13. pag. 385.
- L. 3. tit. 8. §. 1. 5. tit. 9. lib. 4. nou. col. Reg. concordia & intellectus q. 33 nu. 1. 4. §. 5. pag. 391. cum seqq.
- L. 1. tit. 6. lib. 4. nou. colle. Reg. loquēs in terminis probatorijs concedēdis à supremis iudicibus, obseruatur etiam in praxi ab inferioribus & ab ecclesiasticis, à quibus si non cōceduntur ydem termini, & appelletur & protestetur auxilium regale de la fuerça, declaratur vim fieri si termini prad. non concedantur. q. 33. nu. 9. §. 10. pag. 395.
- L. 4. tit. 24. part. 3. ibi: Pero esto se

ff entiende,

I N D E X

- entiende, &c. intellectus. q. 38. nu. 3. pag. 418.
- L. Segouiens. de secunda supplicatione admittenda loquens inducta est contra ius comune. q. 38. num. 6. pag. 419. & ideo eius forma obseruanda est ad unguem, ita ut neq. iota unum omitti debeat, ibi. n. 7.
- L. 29. Taur. hodie. l. 3. tit. 8. lib. 5. nou. Collect. Reg. intellectus. q. 41. num. 18. pag. 445.
- L. 28. Tauri, hodie. l. 12. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg. intellectus. q. 43. num. 19. pag. 463.
- L. 52. Tauri, hodie. l. 4. tit. 2. lib. 5. nou. Collect. Reg. an habeat locum quando osculum vel copula precesit donationem iocalium. q. 44. per totam pag. 469. cum sequent.
- L. 52. Tauri intellectus, ibi. num. 5. pag. 470.
- L. 52. Tauri distinctio locum habet etiam & ampliatur in casu de quo hic. q. 44. num. 8. pag. 471.
- L. 52. Tauri distinctio non procedit in donatis sponso ab sponsa, ibi. n. 9.
- L. 5. Taur. circa fin. hodie. l. 2. tit. 4. lib. 5. nou. Collect. Reg. sensus & intellectus. q. 44. nu. 5. pag. 474.
- L. 1. tit. 1. part. 6. intellectus, ibi. nu. 6.
- L. 24. tit. 1. part. 6. litera refertur & intelligitur. q. 46. nu. 2. pag. 480.
- L. 35. Taur. intellectus. q. 48. num. 16. pag. 491.
- L. 27. Taur. hodie. l. 11. tit. 16. lib. 5. nou. Collect. Reg. procedit non solum in pupillari substitutione: sed etiam in exemplari. q. 51. num. 5. pa. 503. & nu. 14. in fin. pa. 506.
- L. 27. Taur. absq. dubio procedit in substitutione vulgari & fideicommissaria, ibi. nu. 13. pag. 505.
- L. 27. Taur. ordo, vocationes & verba, ibi, Sus, &c. Vide Verb. Ordo, omnes vocationes: & Verb. l. 27. Taur.
- L. 27. Tauri expressa est contra opinionem. Costa de qua hic. q. 55. nu. 1. cum sequent. ibidem num. 33. pag. 524.
- L. 28. Taur. hodie. l. 12. tit. 6. lib. 5. noua Coll. Reg. intellectus. q. 56. num. 5. & 6. pag. 529.
- L. 27. Taur. hodie. l. 11. tit. 6. li. 5. nou. Collect. Reg. intellectus, & declaratio circa conditiones casuales & mixtas, item & potestatiuas apponendas in omnibus bonis, seu in legitima, ac tertio & quinto simul. q. 57. num. 20. pa. 535.
- L. 30. Taur. hodie. l. 13. tit. 6. lib. 5. nou. Collect. Reg. ibi, aumq. el testador mada lo contrario: intellectus. q. 57. nu. 7. pag. 537.
- L. 41. Taur. non excludit alios modos probandi maioratum ultra in ea contentos, etiam si loqueretur taxatiue. q. 62. nu. 15. pag. 547.
- L. 42. Taur. intellectus. q. 62. num. 22. & 23. pag. 548.
- L. 9. tit. 11. lib. 2. nou. Coll. Reg. ratio finalis dum excipit nobile notorium, ne lite durete super ea nobilitate contribuat. q. 14. n. 123. pag. 153.

L. 20.

A L P H A B E T I C V S.

- L. 20. tit. 13. part. 2. intelligitur. q. 11. num. 17. pag. 75.
- L. 40. Taur. circa representationem in primogenitorum successione, non est iuris comunis correctoria, sed potius iuxta ipsorum naturam, qua est ut in eis succedat primogenitus, &c. q. 66. nu. 16. pag. 576.
- Libertus vocans patronum in ius sine venia, non ideo amittit actionem suam. q. 30. nu. 34. pag. 378.
- Licentiam, quam pater concessit, filio liberè testandi, nulla sibi legitima, an possit idem parès reuocare. q. 75. n. 1. cum seqq. pag. 625. Et ibidem. nu. 3. pag. 626. an licentiam ad faciendam alteri donationem causa mortis concessam filio, donatione semel facta possit pater reuocare in praiudicium donatarij.
- Licentia, qua data est per superiorem reuocari non potest, ibi. nu. 4.
- Limitata dispositio limitatum producit effectum. q. 31. n. 7. pa. 383.
- Linea recta primogenitorum successiue in infinitum in primogenij institutione semper censetur vocata: & sic quilibet eorum habet propriam vocationem iure proprio, non verò in se transmissio: quod nedum procedit in linea recta descendenti, sed etiam transuersalium: quod est praterea ex propria natura, & consuetudine succedendi in maioratibus Hispania. q. 67. nu. 20. 21. & 22. pag. 587. cum sequent.
- Linea primo loco in primogenitorum successione consideranda est, & post modum gradus. q. 67. num. 44. pag. 593. & nu. 53. pag. 595.
- Linea in proximiori quarimus eum qui descendit per ipsam lineam rectam ex filio maiori ut ceteris praferatur. q. 67. num. 46. pag. 594.
- Linea una finita, prius admittitur descendens ex linea sequenti, quam hi, qui sunt in ceteris lineis, etiam si sint propinquiores. q. 67. num. 47. pag. 594.
- Lis verè dicitur cepta per contestatione: improprie verò per citationem. q. 38. nu. 11. pag. 421.
- Litem non contestans intra nouem dies, non restituitur, etiam si eius procurator non sit soluendo. q. 32. num. 3. pag. 387.
- Litera. T. in. D. & C. in. G. antiquissima & iuridice commutantur cum aliquid vertitur de Latina lingua in nostram Hispanicam. quas. 13. num. 7. pag. 92.
- Locum tenens correctoris non potest ab ipso sine causa reuocari. q. 11. num. 8. pag. 74.
- Longuus vsus causarum potest allegari pro iure. q. 16. n. 75. pa. 199.
- Los verdaderos solares y hidalgos, han decendido de aquellos q. quedaron con el Infante don Pelayo. q. 13. num. 25. pag. 96.
- Lucrum legale transmittitur etiam non agniti ad heredes. quaest. 78. nu. 10. & 11. pag. 642.
- Ludouici Molina opinio lib. 1. de Hispan.

Fff 2

I N D E X

span. primog. c. 5. nu. 39. vers. nona coniectura, & iterum lib. 2. c. 6. num. 57. cum seqq. quo casu vera sit & saluetur. q. 63. num. 31. cum seqq. pag. 552.

M

Maioratus qualitates succedendi dubia qualiter & quo tempore probentur. q. 62. nu. 33. pag. 552.

Maioratus in testamento factus, vel melioratio, an traditione sequuta fiat irrevocabilis? q. 63. nu. 1. cum sequentibus. pag. 554. cum seqq. distinguitur nu. 3. & 4. diversum constituitur inter meliorationem & maioratum in hac specie: & nu. 5. ratio differentia assignatur.

Maioratus, seu melioratio irrevocabilis efficitur ex traditione facta per constitutum a quo ac ex vera traditione. q. 64. nu. 22. pag. 564.

Maioratus & melioratio irrevocabilis efficitur in bonis in quibus pater habet dominium, non autem possessionem, & etiam in nominibus debitorum, facta eorum bonorum cessione in primum successorem. q. 64. num. 27. pag. 564.

Maioratus vel melioratio irrevocabilis per constitutum an fieri possit de his bonis in quibus maioratus institutor, vel meliorationis conditor non habet possessionem? q. 64. nu. 36. pag. 567.

Maioratus ultimus possessor potest maioratum ipsum fruendum cui voluerit prestare. q. 71. nu. 12. pag. 615.

Maioratus constituto de bonis immobilibus an in eo veniant census redimibiles? q. 83. nu. 14. pag. 660.

Maioratus probari potest uno ex tribus modis contentis in l. 41. Tan. hodie. l. 1. tit. 7. lib. 5. nov. coll. Reg. instrumentis, testibus, & consuetudine immemoriali. q. 62. n. 1. p. 545

Maioratus est ius incorporeum, licet corpora contineat. ibi n. 5. p. 546.

Maioratus probari potest per testes de ipso actu deponentes. q. 62. nu. 17. pag. 547.

Maioratus an probetur scriptura dubia circa maioratus institutionem simul cum possessione decemij, vel requiratur maioris temporis, ibi. num. 25. cum seqq. pag. 548.

Mala fidei possessor deducit expensas & melioramenta necessaria in re aliena facta. q. 8. nu. 23. p. 60.

Mala fidei possessor expensas necessarias, vel utiliter ab eo factas potest deducere omni casu. q. 68. nu. 11. pag. 601. & ibi num. 12. quod fur potest eas recuperare. & etiam in conscientia, ut in num. 13.

Mandans committi delictum, videtur illud committere in loco ubi mandatum adimpletur. q. 2. nu. 2. p. 15.

Mandans homicidium committi, homicidio sequuto, tenetur de ipso homicidio propter mandatum, non autem ex mandato. q. 2. nu. 3. p. 15. unde iudex loci delicti, non vero mandati debet eum punire, ut in nu. 5. explosa distinct.

Mariani Socin. de qua ibi num. 4.

Mandans

A L P H A B E T I C V S.

Mandans punitur eadem poena, qua puniendus est mandatarius, reiecta distinctione, an mandatarius esset alius factururus, vel non ut in num. 7. q. 2. num. 6. pag. 15.

Mandatarius esse alius factururus ex tribus colligitur de quibus hic q. 2. nu. 8. pag. 16. quod si constat aliquem deliberasse occidere ex proprio odio alterum, etiam si postea alius eundem mandet occidere, eo occiso dicetur occidisse ex proprio odio, non autem ex mandato, ibi. n. 9.

Mandatarius si dicat se non occidisse hominem ex mandato sibi facto ab alio, sed quia occisus erat suus principalis & capitalis inimicus, est audiendus in excusationem mandantis: ex quo datur cautela in favorem mandantis si res ita se habeat. q. 2. nu. 10. & 11. pag. 16.

Mandatum factum cum pacto de non revocando, revocari potest, & precarium etiam cum detrimento alterius, licet causa revocandi non adesset, dummodo dolus absit, maximè in comodum ex revocatione non proveniat. q. 11. n. 24. p. 76

Mandato revocato & nullo modo effectu sequuto, etiam in atrocioribus, non est locus poenae arbitrariae: sed extraordinem arbitrariè puniuntur. q. 7. num. 47. pag. 48.

Los mares, rios, la elada, el frio, alaben y bendigan al Señor, como se entiende. q. 14. nu. 130. pag. 154.

Maritus potest liberè ac tuto mer-

ces venales vendere, atque earum ratione contrahere absque eo quod eius uxor ratione sua dotis possit eas petere, ne commercium impediatur. q. 100. num. 10. pag. 729.

Maritus alienans rem dotalem potest adversus proprium factum venire. q. 41. num. 11. pag. 442.

Maritus & uxor dicuntur secundum communem usum loquendi, qui matrimonium copula, & cohabitatione longa consummarunt. q. 43. n. 4. p. 460

Maritus, eiusque heredes, licet non possint repetere valorem expensarum factarum in rebus maioratus uxoris, possunt tamen eas tollere, atque abraderè ab ipsis aedificijs, absque tamen illorum prauidicio, nisi maioratus successor tantum velit prestare. q. 69. nu. 3. & 5. pag. 604.

Idè est regulariter in alio quocumque voluntarie expendente, ibi. nu. 4.

Marquessados, ducados, y condados donde tuuieron origen y han venido a lo que agora son? quest. 17. num. 254. pag. 286.

Matthai. 21. & Luca. 19. & Ioan. 2. Domus mea, domus orationis, & c. intellectus. q. 5. nu. 9. pag. 40.

Matthai. 22. ibi: Licet cæsum dari Casari, aut non? intellectus. q. 17. num. 162. cum sequent. pag. 264.

Materia probationis non est restringenda, sed amplianda. q. 15. nu. 26. pag. 164.

Mater an possit aliquè filiorum meliorare in arvis? q. 43. n. 21. p. 464.

I N D E X

- Medietas termini probatorij, quæ per viam restitutionis cõcedenda est minoribus, &c. quomodo intelligatur?* q. 33. nu. 7. §. 8. pag. 394.
- Melioratio in testamento facta, an traditione sequuta fiat irrevocabilis?* q. 63. num. 1. cum seqq. pag. 554. cum sequentib. distinguitur. num. 3. §. num. 4. diversum constituitur inter meliorationem & maioratum in hac specie: §. num. 5. ratio differentia assignatur.
- Melioratio tertij an ad hoc ut traditione sequuta fiat irrevocabilis quoad omnia, sufficiat traditio alicuius rei ex his quæ in melioratione, vel maioratu continentur: an verò requiratur omnium prædictarum rerum traditio?* q. 64. nu. 1. cum seqq. pag. 559. cum seqq.
- Melioratio irrevocabilis efficitur ex traditione facta per substitutum æquè ac ex vera traditione.* q. 64. nu. 22. pag. 564.
- Melioratio tertij facta sub conditione per contractum inter vivos, an efficiatur irrevocabilis statim per traditionem veram, vel fictam.* q. 65. nu. 1. cum sequet. pag. 567.
- Quod si ante aduentum conditionis alteri donator tradiderit rem, et si postea aduenerit conditio, præfertur secundus, etiam si in prima melioratione conditionali appositum sit constitutum, ibi. nu. 2. sed contra. num. 3. pag. sequent.*
- Meliorationes, atque adificia facta per patrem in rebus filij in quibus habet ususfructum, pertinent ad filium solutis expensis.* q. 89. nu. 5. pag. 682.
- Melioramenta sunt æstimanda iuxta valorem adificij, non autem ruderum & materia, quæ ex ipso adificio diruto vendi possunt, ibi. nu. 13. pag. 683.*
- Melioratio tertij & quinti irrevocabilis præcedens tanquam debitum deduci debet priusquam quintum* q. 101. num. 6. pag. 733.
- Melioratus ex causa onerosa matrimonij an possit eligere valorem bonorum secundum tempus factæ meliorationis?* ibi. num. 10. pag. 734.
- Melioratio tertij & quinti an vitetur ex heredatione, vel præteritione ignoranter facta.* q. 49. per totam pag. 494. cum sequent. sed num. 4. pag. 495. eligitur opinio, quod sustineatur.
- Melioratio in testamento facta unico filio, conservatur natis alijs postea præteritis, ibi. num. 6.*
- Melioratio tertij potest fieri pure & liberè absq. ullo gravamine, conditione, aut substitutione.* q. 51. nu. 17. pag. 506.
- Melioratio, vel donatio inofficiosa ex causa matrimonij facta in regione potest revocari, etiam constat matrimonio.* q. 41. n. 15. p. 443.
- Melioratione facta à parente habente filios naturales, vel spurios in favorem unius ex his, an possit substitui*

A L P H A B E T I C V S.

- substitui in ea alius extraneus, prætermisitis cæteris filijs illegitimis, & sic non servata forma. l. 27. Tauri? q. 54. nu. 1. cum sequent. pag. 514. Referuntur opiniones: eligitur negativa, ut probabilior indistinctè. num. 6. pag. 516.*
- Meliorationes duæ de quinto bonorum separatim, & in diversos descendentes factæ, an valeant?* q. 56. num. 1. cum sequent. pag. 527. sed num. 2. pag. 528. pars affirmativa eligitur.
- Melioramentorum fructus percepti nõ sunt restituendi.* q. 68. nu. 17. p. 602.
- Mens testatoris maximè dominatur in conditionibus & substitutionibus.* q. 67. nu. 56. pag. 595.
- Merces vendita habita fide de pretio, nisi aliud dictum sit, non sunt venditori pro solutione pretij obligata, sed dominium earum transfertur in emptorem: ideò non sunt reddenda venditori, sed creditores hypothecarij præferuntur in eis.* q. 98. nu. 6. limitatur. nu. 7. pag. 715. cum sequent.
- Minimè sunt mutanda, quæ certam interpretationem habuerunt.* q. 15. num. 72. pag. 199.
- Minor an restituatur adversus omisam probationem, quando in termino probatorio fecit aliquam probationem.* q. 33. nu. 1. §. 2. pag. 392. & ibi. num. 3. hoc de iure Regio esse expeditum affirmatur.
- Minor potest diffinitivè cõdemnari ratione styli, consuetudinis, vel statuti.* q. 34. nu. 2. pag. 397.
- Minor delinquens in absentia cõdemnatus, an post annum præsentatus admittatur ad probandam innocentiam suam per restitutionem in integrum ad bona recuperanda?* ibi. nu. 3. cum sequent. pag. 397. eligitur opinio affirmativa nu. 7. pa. 398. & probatur num. seqq.
- Minor in delictis non restituitur, nisi ad moderandam pœnam, ibi. nu. 5. pag. 397.*
- Minor intra vigesimum nonum ætatis suæ annu potest restitui adversus lesionem sibi causatam durante minori ætate, ibi. nu. 6. pag. 398.*
- Minor adversus quæ fuit facta missio in bonis propter contumaciam ex primo decreto, post annum restituitur, ibi. num. 8.*
- Minor non restituitur post annum se præsentans, si delictum sit verè, ac legitimè testibus probatum: nisi in hac specie aliqua legitima defensio ei cõpetierit, ut hic. q. 34. nu. 10. pag. 399.*
- Minor delinquens post annu se præsentans, an per in integrum restitutionem liberetur à restitutione expensarum?* ibi. nu. 11. cum seqq.
- Minor contumax non resectis expensis repellitur à iudicio, ibi. nu. 13. & quomodo hoc intelligatur. nu. 16. pag. 400.*
- Minor cõtumax, si fuerit infirmitate vel alio iusto impedimento deten-*

I N D E X

tus, ne intra annū se presentet, ob id restituendus erit aduersus adnotationē bonorū ex clausula generali pratoris, Si qua mihi iusta causa &c. ibi num. 17.

Minori cōpetit restitutio in integrū aduersus lapsum sexaginta dierū ad dicendū de nullitate cōtra sententiā cōcessorū. q. 37. n. 16. p. 416.

Minor, qui ob non responsionem positionibus habetur pro cōfesso, an restituatur? q. 3. 2. per totā. p. 386. cum seqq. eligitur opinio affirmatiua. n. 5. pag. 387. secus in muliere, & in rustico, ut in nu. 10. p. 388.

Minor & Ecclesia restituitur cōtra suam non veram nec notoriam contumaciam in nō cōparendo & aduersus dolum presumptū de preterito ad eam, q. 3. 2. nu. 6. pag. 387.

Minor restituatur aduersus lapsum termini ibi num. 7.

Minor restituatur aduersus suā presumptam contumaciam & fictam cōfessionem: secus aduersus verā. ibi num. 14. pag. 389.

Minor an restituatur in integrum aduersus probationem omissam in termino quinquaginta dierum à l. 9. & 10. ti. 7. li. 5. noua collect. Regia? ibi num. 16. pag. 390.

Minor aut pupillus non debet locupletari cum aliena iactura. q. 8. num. 21. pag. 60.

Molendina an dicantur bona trūcalia & de radice, ad hoc ut in eis habeat locum successio trūcalis vigo

re fori consuetudine roborati. q. 91. num. 1. cum seqq. pag. 687. distinguitur num. 12. pag. 688.

Molendina inter bona mobilia solent annumerari, ibi. nu. 2. pag. 687.

Molendina continentur legato mobiliū, ibidem num. 3.

Molendina & bona sita iuxta flumē obnoxia inundationi possunt à tutore & curatore alienari tanquā bona mobilia sine decreto iudicis, ibi num. 4. sed est intelligendum, ut in nu. 11. pag. 688. Superiora procedunt in molendinis Italiae, quae fluminis impetu mouentur, secus in molendinis Hispaniae quae tanquam domus in terra aut ripis fluminum sūt, ibi num. 6. p. 687.

Molendinum est pradiū rusticum, ibi num. 10. pag. 688.

Mola & tegula molendinorum non sunt mobilia quandiu illis sunt applicata, ibi num. 7. pag. 688.

Mola affixa sunt pars adificiorum, alias in instrumento continentur, si sunt operi rustico destinata: idem in columnis: ibidem num. 8.

Monasteria habentia redditus annos super iuribus regijs, non possunt conuenire laicos receptores, regios cōductores, vel alios collectores super eisdē coram iudicibus Ecclesiasticis, sed tantum coram secularibus sub pœnis in legibus regijs cōtētis. q. 26. n. 1. p. 355. & n. 2. & 3. an id procedat in capellania, monasterio, vel hospitali fundatis & ere-

ctis

ALPHABETICVS.

Etis cū cōfessu & auctoritate Episcopi ex redditibus temporalibus? & num. 6. pag. 356.

Moneta forera soluitur in signū dominica absoluta potestatis, q. 17. num. 165. pag. 265.

Monetā foreram non soluit fidalgui Hispania. q. 17. nu. 168. pag. 265.

Moneta forera indicatiua supreme potestatis an sit licita? q. 17. num. 169. pag. 265.

Motus proprius Gregorij. 14. de immunitate Ecclesiastica loquentis & in quibus casibus ea locum non habeat litera refertur, & intellectus literalis & proprius assignatur q. 1. num. 36. pag. 12.

Mulier & rusticus non excusantur in his, quae ad rigorem iuris conseruandū sunt introducta, vel, quae cōcernunt formam actus: sed formā generaliter traditam debēt obseruare. q. 3. 2. nu. 2. pa. 386. secus in minore ut ibidem num. 8. pag. 387.

Mulier & rustico non fauetur nisi in casibus à iure expressis. q. 3. 2. num. 8. & quid de iure regio, ibi num. 9. pag. 388.

Mulier & rusticus non inuuantur in his quae sunt introducta ad rigorem iuris conseruandum, vel pro forma actus, siue potuerint consulere peritiores siue non, ibi num. 11.

Muliere contendente pro dote cum fisco, non habet locum. l. 1. C. de iur. fisc. lib. 11. q. 99. nu. 14. pag. 720.

Mulier in dubio, quando non cōstat

de prioritate tēporis, praefertur pro dote sua fisco ibi, num. 15.

Mulier est magis priuilegiata quā fiscus, ibi num. 16.

Mulier pro sua dote sicut fiscus praefertur in bonis post suam hypothecam quasitis prioribus creditoribus nō priuilegiatis expressam hypothecam habentibus, ibi nu. 18.

Mulier pro sua dote praefertur hypotheca expressa posteriori de qua in l. licet. C. qui potior. in pignor. hab. & l. 30. tit. 13. part. 5. q. 99. nu. 20. cum seqq. pag. 721.

Mulier in hypotheca dotali praefertur habenti priorem tacitam ratione mutui ad refectionem, ibi num. 26. pag. 724.

Mulier ratione suae dotis non potest petere merces venales à marito uēditas, ne commercium impediatur, q. 100. num. 10. pag. 729.

Mulier petēs arras, an teneatur probare eas non excedere decimā partē bonorum eius, qui eas promisit, si cōtrarium sibi obijciatur, an uerò id obijciens quòd excedunt? q. 40. num. 6. pag. 439.

Mulier secundo nubens non solum in arris, sed etiam in omnibus bonis, quae quomodolibet habuit ex bonis prioris mariti habet tantum usufructum, quae st. 43. nu. 25. pag. 467.

Mulier trāsies ad secūda uota, quid possit relinquere, aut donare in praedictū filiorū, ibi nu. 23. pa. 465.

Mulier

I N D E X

- Mulier nulliter agens in casu. l. 52.
Taur. circa fin. potest postea intra
terminum dicta. l. iterum eligere. q.
48. n. 24. p. 493. Et n. 25. quomo-
do id intelligatur.*
- Mutare consiliū nemo potest in alte-
rius iniuriā. q. 30. nu. 38. p. 379.*
- Mutuans pecuniam alteri ad emen-
dam aliquam rem, an eam habeat
obligatā à iure pro illius pecunia
solutione, nec ne? q. 98. per totam
precipue n. 3. p. 714. cum sequent.*
- Mutuans ad refectionem domus, vel
navis, an Et quando habeat taci-
tam hypothecam in re illa suis pe-
cunijs resecta? ibi num. 2.*
- Mutuans ad aliquam rem emendā,
cū pacto ut eadē res sibi hypoteca-
ta maneat pro solutione mutui, præ-
fertur in illa re prioribus etiam ex-
pressis hypothecis, ibi nu. 4. pag. 715.*
- Mutuans ad emptionem prædy cum
hypotheca speciali eiusdem ad solu-
tionem mutui, præfertur prioribus
creditoribus, etiam expressam hy-
pothecam habentibus, q. 99. nu. 1.
pag. 717. Et an hoc procedat respe-
ctu dotis prioris, late discutitur per
totam hanc quæstionem.*
- N
- Natus in dubio nemo præsumi-
tur ex infecta radice sed de
proba ac ingenua. q. 14. nu. 3.*
- Natura noua nomina quotidie ede-
reproperat. q. 14. n. 118. pag. 155.*
- Natura terminæ restrictiui hoc habet,
ut sic excludat ab ipso extranea,
ut cuncta ad ipsum pertinentia in-
cludat q. 15. nu. 22. pa. 163.*
- Natura dictionis copulatiuæ est poni
inter diuersa, alias stat extensiuæ.
quæst. 30. nu. 19. pag. 375.*
- Natus ex dānabili coitu, nullo modo
succedit patri, neq; matri, ex testa-
mento nec ab intestato. q. 55. n. 51.
pag. 527. Et ibid. nu. 52. quando
de iure nostro regio dicatur filius
natus ex dānabili Et reprobatō
coitu ut non possit succedere.*
- Natura cōmunis est filijs legitimis
Et spurijs q. 90. nu. 9. pag. 540.*
- Naturalis cognatus tantū vel ex eo
nepos legitimus pupilli descendētis
an excludat eius patrem à successio-
ne bonorum truncalium iuxta forū
patriæ legitimè præscriptum? q. 81.
nu. 1. cum seqq. pag. 650. cum seqq.
nu. 4. affirmatiuè resoluitur Et n. 9.
limitatur in nato ex dānabili coitu.*
- Naturalis tantū comprehenditur in
dispensatione legali seu statutaria,
qua fundatur in iure naturali, san-
guinis, seu cognationis Et æquitate, ni-
si ex qualitate personæ aliud colliga-
tur. ibidem nu. 5. pag. 651.*
- Negatione efficitur res dubia, quæst.
9. nu. 10. pag. 67.*
- Necessitas causatiua facit ne quis li-
beralitatē exercuisse videatur q.
55. nu. 16. pag. 520.*
- Nemo potest in præiudiciū legitimorū
filiorū suorū bona sua pauperib⁹ ero-
gare, neq; capellanas fundare aut
dotare. q. 61. nu. 3. Et 4. pag. 543.*

Nemini

A L P H A B E T I C V S.

- Nemini facit iniuriam, qui utitur in
re suo. q. 34. nu. 11. pag. 399.*
- Nepos ex fratre minori an præfera-
tur in successione maioratus pro-
nepoti ex fratre maiori, utpote re-
motiori. q. 66. n. 12. p. 574.*
- Nihil tale propter aliud tale desi-
nit esse tale. q. 16. nu. 116.*
- Nobilis non cogitur suscipere officii
cōductoris vel collectoris tributorū
aliorum ve iurium regalium. q. 13.
nu. 106. pag. 120.*
- Nobilis conductor extra causam fis-
calem, vel exercens mercantiā non
debet pro eo incarcerari, ibi n. 107.*
- Nobilitas, hoc est, la hidalgua de Es-
paña, quibus modis probetur. q. 14.
per totā pag. 128. cum sequent.*
- Nobilis nemo præsumitur sed potius
plebeius, nisi probetur magnas, ibi
num. 4.*
- Nobilitas primò probatur iure com-
muni per reputationem. q. 14. n. 6.
pag. 129. quæ requirantur ad hoc
num. 51. pag. 139.*
- Nobilitatem ad probandam est ma-
gis necessarius articulus de repu-
tatione Et cōmuni opinione, quā
dicere quod sit ex tali nobili domo,
ibi nu. 8. p. 129. Et reputatio atq;
communis opinio in hoc debet esse
immemorialis, ibi num. 9.*
- Nobilitas nihil aliud est quàm quali-
tas illa a per principē, qua quis ul-
tra honestos plebeios acceptus ostē-
ditur, q. 14. n. 11. pag. 130.*
- Nobilis ut quis dicatur, requiritur
quod à statuto sit nobilis, ibi nu. 12.*
- Nobilitatem ad probandam articulus
debet concludere ut hic: nempe de
actu positiuo Et distinctiuo nobi-
lium à plebeis, ibi num. 13.*
- Nobilem nō probat sola fama, æstima-
tio aut reputatio, sed actus qui vul-
gò reputatur actus nobilium Et nō
plebeiorū id faciunt, ibi nu. 15. Sed
hoc procedit ubi sunt actus positiuui
Et distinctiuui, secus ubi nulli exi-
stunt ut in nu. 15. cum sequent. d.
pag. 130.*
- Nobilitas non est qualitas natura-
lis sed fantastica, non substātia sed
attributum accidentale, variabile,
quia nec habetur in corpore, neq;
in parte corporis sensitua, ibi nu.
16. pag. 132.*
- Nobilis familia non amittit suam
priscam nobilitatem ob hoc solum
quod degeret in hoc loco exempto,
vel inter alios fortè nobiles, ibi nu.
24. in principio pag. 133.*
- Nobilitas probatur per præscriptio-
nem immemoriam, ibi nu. 25.*
- Nobilitas quanto antiquior, tātō nobi-
lior, pfectior Et honoratior, ibi. n. 26*
- Nobilitas iure nostro Regio quomo-
do Et quanto tēpore probetur, ibi,
n. 27. Et 29. p. 133. cum sequenti.*
- Nobilitas localis quomodo probetur
Et vnus casus huiuscemodi reperi-
tur iure regio, ibi num. 28. p. 134.*
- Nobilitas quomodo probetur in lo-
cis ubi nulli sunt actus positiuui di-
stinctiuui, ibi num. 29.*

Nobi-

INDEX

- Nobilitas possidetur in semetipsa sicut & libertas, ibi. num. 37.*
- Nobiles & ignobiles quamuis in locis liberis non soluendo nec in se distinguendo visibiliter videantur uniti & similes, nō tamen ita uniti sunt neque similes in omnibus & per omnia, quin uterq; status opinionem & reputationem distinguatur, & quin primariam ac primariam suam naturam retineat, ibi. n. 40. pag. 137.*
- Nobilitatis obtinenda ratio non solū, sed illius quoq; origo exquirenda est, ibi. num. 42.*
- Nobilitas in familijs notoriē nobilibus valde superlatiue respectu aliarum à fortiori probatur per reputationem & cōmunem opinionem in memorialē etiā si illis absit qualitas de solar conocido, ibi. n. 53. p. 139.*
- Nobilitas an probetur per communem opinionem & reputationem patris vel aui in locis omnino liberis, ubi nulli actus distinctiui existunt, ibi. num. 56. pag. 140.*
- Nobiles exteri huius regni, veluti Genueses, Mediolanenses, Florentini, & alij, qui apud nos negociantur, an gaudere debeant & possint nobilitate nostrā Hispaniā ex nobilitate iuriscōmunis, vel sua patria, ardua quæstio, in qua. 9. cōclus. cōstituit Otal. ex quibus unica resolutio ponitur, ut ibidem. n. 84. cū sequent. p. 143. cū sequēt. & opinio Baeca refertur nu. 91. nostra autē*
- n. 92. p. 145. Praxis accepit ut nobiles exteri hoc probato apud nos pro hidalgis pronuncientur, ibi. n. 96. pag. 146.*
- Nobilis in vna prouincia, non est necessario habendus nobilis in alia, ibi. num. 85. pag. 143.*
- Nobiles ferē per totam Italiam nō absolute immunes sunt à contributionibus, ibi. num. 86. pag. 144.*
- Nobiles en la mayor parte de Andaluza, y en el Espinar, Belmonte, y en el castillo de Garci Muñoz, y en otros lugares, pechan por fuero y costumbre, ibi. num. 87. pag. 144.*
- Nobiles omnes genere, antiquitus in Hispania tributa soluebant, hasta el tiempo del Conde don Sancho de Castilla q̄ los libro, ibi. n. 88. p. 144.*
- Nobiles genere de iure cōmuni cēs sum soluebāt & à muneribus patrimonialibus nemo excusatur ut hic, ibi. num. 89.*
- Nobiles exteri notorij per communem reputationem & inconcussam famam atq; opinionem immemorialē etiā ubi, & apud quos aliqui actus distinctiui positiui non existunt sunt pronuntiandi apud nos nobiles, ibi. num. 97. p. 146. & quid de Mauris. n. 98. ibidem. pa. 147.*
- Nobiles descendentes à Iudais per lineā masculinā nō sunt pronūtiandi nobiles: secus si per lineā maternā tātū ab eis descēdūt, si clarē testis, de prad. macula ex parte matris deponat, ibi. nu. 99. pag. 147.*

Nobiles

ALPHABETICVS.

- Nobiles durante lite super sua nobilitate omnes contribuere tenentur, sino fueren notorios hijosdalgo de solar conocido, o tuuieren executorias vsadas y guardadas cōforme a la ley real que desto habla, ibi. numero. 102. pag. 147.*
- Nobiles notorij si incolletentur, an possint suspendere petitoriū & deducere possessorium, petendo ut de eo summarie cognoscatur, & offerendo probationem in continenti, ut spoliati restituendi, ibi. nu. 104. cum seqq. pag. 148. & nu. 107. cū seqq. pag. 148. agitur late de praxi contraria huius regni & nu. 109. pag. 150. exprimitur opinio authoris, & praxis seruanda in hac specie, quoties notorius nobilis offert se in continenti hoc probare, ne durante lite incolletetur, ibi. numero. 111. pag. 151.*
- Nobilis verbum quamuis sit latum & amplum congruens multis qui non sunt degenerare, proprie tamē restringitur ad solos eos, qui de Ducum, Marchionum, & Comitum genere procedunt, qui reputantur illustres, ibi. nu. 113. pag. 151.*
- Nobilitatis notorietas est fortior quā presumptio ignobilitatis contraria. q. 14. nu. 124. pag. 153.*
- Nobilitas qualiter probetur hodie per. ll. huius regni. quæst. 15. num. 2. pag. 159.*
- Nobilis, probata trium personarum possessione non contribuendi durā-*
- te lite non contribuet, ibi. num. 32. pag. 166.*
- Nobilitas procedit ex dominio & varonia quod homo in homines & fideles suos habet, etiā si castrū unum habeat cum territorio & iurisdictione. q. 16. nu. 5. pag. 180.*
- Nobiliū appellatione Comites & Barones comprehenduntur, prater quā ubi ageretur de derogatione iuris patronatus laicorū, etiā nobiliū, facta à sede Apostolica, quia tūc, &c. ibi. num. 7.*
- Nobilis effectus ex acquisitione feudi, eam nobilitatem perdit si id feudū vendat, aut aliter relinquat. ibi. nu. 12. pag. 181.*
- Nobiles nobiliter viuentes, qui acquisierunt à plebeis res registratas, nō debent pro eis contribuere cum plebeis, ibi. num. 17. pag. 182.*
- Nobiles Hispania (hoc est, los hijosdalgo) unde suam originem ducāt & quare hoc nomine appellētur. q. 13. per totam pag. 91. cum seqq.*
- Nobilitatem Hispanicam diuersam fuisse & nunc fore à nobilitate Italica, diuersasq; habere leges & qualitates, ibi. nu. 18. pag. 94.*
- Nobilis nobiliter viuens, eo q̄ sit rusticus & proprijs manibus laborās, non amittit nobilitatem, ibi. num. 46. pag. 101.*
- Nobiles sunt, qui etiam rus continuo habitant, dum modò viles artes nō exercent, ibi. nu. 48. pag. 101. & num. 96. pag. 117.*

Nobilium

INDEX

- Nobilium precipuum est q̄ duo habeant domicilia, alterum in urbe tē pore hiemis & alterum rure tempore aſtuo, ibi nu. 49. pag. 101.*
- Nobilitas maior est eorum, qui in ciuitate habitant & ideo sunt nobiles ciuitatis, quam habitantium in comitatu, ibi nu. 50. pag. 101.*
- Nobiles apud Gallos, gentiles homines vulgò appellantur: ignobiles autem & plebei, villani & rustici, ibi nu. 52. pag. 101. id quod in Italia est antiquissimum, ibi nu. 75. pag. 112.*
- Nobilis ad hoc ut aliquis possit dici, requiritur q̄ sit nobilis natalibus, honore, luce conspicuus & diues patrimonio, ibi nu. 74.*
- Nobiles por ser pobres, no por esso dexan de ser hidalgos, ibi nu. 85. pag. 115. & nu. 108. pag. 120.*
- Nobilitas fidalgorum non habetur à persona fidalgui, sed à genere & à primo nobili nominato & electione ad militiam, vel ex causa de qua in l. 6. tit. 27. par. 2. & alijs legibus hic allegatis, ibi nu. 86. pag. 115.*
- Nobilitatis primæuus affectus deriuatur in descendentes tãquam à fonte, & ille primus videtur semper dare nobilitatem, ibi nu. 88. pag. 115.*
- Nobilitas est à maioribus, nunquã loco dimoueri potest, ea verò qua non est à maioribus, non solo tantũ patrio eminet, atque ex sanguine prouenit, apud omnes homines splẽdorem retinet, ibi nu. 92. pag. 116.*
- Nobilitas naturalis sanguinis nunquã mutatur, neq; perditur, ibi nu. 93.*
- Nobilitas à maioribus in posteros deriuatur, personam comitatur & velut hereditas in ipsos descendit, ibi num. 94.*
- Nobilis ubicunq; commoretur, siue in propria, siue in aliena patria, gaudet sua nobilitate, ibi nu. 95. p. 117.*
- Nobiles exercentes officium vile, autẽ mechanicam vel mercaturam, nõ amittunt privilegia nobilitatis & contrarium tenentes hic citati non sunt audiendi, ibi num. 95.*
- Nobilis qui per alios utitur huiusmodi arte mechanica, vel officio vili, non amittit nobilitatem, ibi n. 97.*
- Nobiles etiam si artem aliquã exercent mechanicam, receptum est in Hispania ut non contribuãt, ibi num. 98. Idem est quoad materiã l. Regiã de debitore inope creditori addicendo agentis, ibi num. 99. pag. 118. Idem censeo quoad cetera privilegia nobilitatis naturalis, ibi num. 100.*
- Nobilis conductor, aut collector tributorum aliorumq; iurium regalium ob debitum huiusmodi capi debet, ibi num. 101.*
- Nobiles genere habentes simul omnimodã iurisdictionem in oppido, cõtribuere non tenentur in oneribus patrimonialibus cum oppidanis, eo q̄ sunt iudices ordinarij, qui ab huiusmodi extraordinarijs sunt immunes. q. 16. num. 19. pag. 182.*

Nobiles

ALPHABETICVS.

- Nobiles etiam iurisdictionem habentes, probata nobilitate iuxta formã legum huius regni non cõtribuunt cõ plebeis, nisi in his tantũ in quibus alij nobiles contribuere tenentur, à quibus nullus eximitur, ibi nu. 22.*
- Nobiles à noscendo dicuntur veluti noscibiles, & sic nobilitas dicitur tãquam noscibilitas præ ceteris nota, clara, illustris, aperta, spectabilis, conspicua, vulgata, atq; hominũ sermone celebrata: hinc fit ut nobiles claros vocemus, ignobiles autem obscuros: & alia multa referuntur in proposito, ibi nu. 33. p. 186.*
- Nobilitas generalis vel alterius rei excellentia ac dignitas & est inuenta apud nos ad similitudinẽ illius nobilitatis qua est apud Deũ, ibi num. 34. pag. 187.*
- Nobilis apud nos est ille, quem Princeps vel sua gratia sibi gratum facit, ibi num. 35.*
- Nobilitas in genere à mundi origine ortum habuit, ut hic probatur, ibi num. 36.*
- Nobilitas de qua agimus hic, aliquãdo incepit ex bello, scilicet literis, diuitijs vel aliunde, ibi num. 37.*
- Nobilitas quando fuerit introducta & quibus de causis, ibi num. 38.*
- Nobiles domi nobiles apud Latinos qui dicantur? ibi nu. 40. pag. 189.*
- Nobiles origine, longa serie & prosapia prædecessorum suorum habent sua arma & insignia distincta & separata nec vnus patere-*
- tur q̄ alter portaret arma sua, etiam si esset de familia, domo & nomine, nisi cum quadam differentia, videlicet q̄ primogenitus familiae suae domus portet ea plana & integra sine aliqua distinctione, alij verò posteriores, quilibet cum quadam discrepantia, ibi nu. 42. pag. 190.*
- Nobilium in generali mentione non veniunt illustres personæ cõstituta in dignitate, quia ea qua sunt valde notabilia requirunt specialem mentionem, ibi nu. 52. pag. 193.*
- La nobleza de las casas de Vizcaya, y de las de mas Montañas donde se recogieron los nobles Godos, y se defendieron de los Moros quando se perdio España, es antiquissima y muy cierta, y solares conocidos de hijosdalgo notorios, ibi nu. 56. pag. 194.*
- Nobleza no basta para dar el mayorazgo por via de pariente transfuersal, ni los vassallos auídos de quien no es Principe soberano, aunque es exempto de pechos entre los suyos, ibi num. 90. pag. 202.*
- Nobilis qui est, cõfert nobilitatem & noscibilitatem suae domui, adeo ut ex dominorũ suorum immemoriali nobilitate illa talis domus seruit in vim demonstratiuam, & indicatiuam nobilitatis in proprietate, quoad omnes posteros suos, qui de tali domo se legitimè progenitos ostendant, ibi nu. 101.*

Nobleza

I N D E X

- Nobleza sera tanto mas conocida y sera caualleria del linage que tuuiere varonia, vassallage, torre, casa fuerte, o insignias en Montañas, ibi nu. 111. pag. 206.*
- Nobilitas possessoria an in dominio Vizcagie probari possit ubi nulli sunt actus positivi distinctiui. q. 17. per totam pag. 231. cum seqq.*
- Nobilitas iure communi probatur per eos actus, qui faciunt veram distinctionem inter nobilem & plebeium. ibi nu. 5. pag. 232.*
- Nobilitas provenit à Principe, & illi proprie dicuntur nobiles, qui fuerunt ab Imperatore nobilitati. q. 17. nu. 132. pag. 257.*
- Nobilis est ille, quem lex aut Princeps appellat esse talem, precipue si sciens illius conditionem hoc fecerit, ibi nu. 133. pag. 258.*
- Nobilis Hispanus in tota Hispania in regionibus Regi subditis, gaudere debet sua nobilitate dum tamē in Hispania natus sit ut latius hic. q. 17. num. 139. pag. 259.*
- Nobiles sunt pronuntiandi Hispani, quos constat à nobilibus procreatos esse: pero binierō siempre en lugares libres y sin distincion. q. 17. nu. 144. pag. 267.*
- Nobilitas non nascitur in ictu oculi, nec equaliter, sed comparatiue ad alios ignobiles. q. 17. n. 153. p. 263.*
- Nobilitas Vizcaginarum antiquissima. q. 17. nu. 158. pag. 264.*
- Nobilitas gētis est esse indigenas, aut vetustissimos, aut primos duces illustres ac praclaros multos extitisse. q. 17. nu. 159. pag. 264.*
- Nobilitas quomodo possit & debeat probari in locis omnino liberis ubi nulli existunt actus positivi distinctiui. q. 17. num. 190. pag. 271.*
- Nobilitas, quae provenit à maioribus, est vera nobilitas, perpetua & generalis, nūquamq; loco dimouetur. q. 17. num. 191. pag. 272.*
- Nobiles ubi sunt, ibi necessario regulariter positio ignobilitatis sequitur, nō sequitur verò, ergo tributa persoluit qui sunt ignobiles. q. 17. nu. 224. pag. 278.*
- Nobleza induce vassallage, como vega por varonia, confirmacion e investidura del Principe. q. 17. nu. 262. pag. 290.*
- Nobiles non habent dignitatem publicam. q. 17. nu. 265. pag. 291.*
- Nobilitatem & immunitatem praten dens ratione alicuius privilegij de quo non constat, id probat per tempus immemoriale possessionis vel quasi, & reputationis huiusmodi immunitatis & nobilitatis: si verò privilegium minus validum producat, sufficiunt cū eo quadraginta anni possessionis & reputationis huiusmodi. q. 17. num. 304. pag. 298.*
- Nobilitas in Vizcaya potest sufficēter & concludenter probari per reputationem immemoriam. q. 17. num. 310. pag. 301.*

Nobilis

A L P H A B E T I C V S.

- Nobilis contribuens, quanto tempore per contrarios actus amittat suam possessionem legitimam non soluendi tributa. q. 18. per totam. p. 305.*
- Nobilis ad hoc ut amittat suam nobilitatem, possessionemq; legitimam quam antea habebat, non contribuendi. 20. annis, necessario requiritur quod contribuerit, neq; sufficiunt. 10. anni, ut cōtra Auend. probat Ioan. Gars. quem sequor. q. 18. nu. 4. pag. 306.*
- Nobilis verè & realiter expresse agnoscens & solvens tributa, quādo sibi & successoribus suis prauidet. q. 18. nu. 12. pag. 308.*
- Nobilis, qui habet rem iudicatam pro se in possessione nobilitatis, si postea conueniatur in proprietate, an releuetur ab onere probandi in ea, necne? q. 19. per totam. p. 310. Sed num. 30. cum seqq. pag. 317. cum seqq. pars negatiua eligitur, atq; probatur.*
- Nobilis in possessione, si describatur cum ceteris plebeis, pendente lite, tenetur cum eis contribuere. q. 19. nu. 10. & 13. pag. 313.*
- Nobilitatis causa descendens ex privilegio, ubi debeant tractari? q. 28. num. 24. pag. 362.*
- Nobiles notorij de solar conocido, an vllō tēpore amittāt hoc ius, quoad tributa, & contributiones, vulgò para pechar, etiam si ipsi, vel eorū predecessores contribuerint. q. 14. nu. 140. p. 155. & nu. seq. p. 156.*
- Et quid si is, qui vult declarari nobilis in quest. praemissa, simul cū patre, auo, & proauo censum soluerit plebeium, & nu. 142. p. 156. an idem sit in nobili de exequutoria, de solar conocido, vel super nobilitate simpliciter in proprietate, vel possessione.*
- Nobiles, & ignobiles, quamuis in locis liberis non soluendo, nec in se distinguendo visibiliter videantur vniti, & similes, non tamen ita vniti sunt, neq; similes in omnibus, & per omnia, quin uterq; status opinione & reputatione distinguitur, & quin primariam ac primariam suam naturam retineat. q. 14. nu. 40. pag. 137.*
- Los nombres, y sobrenombres, y armas, solo sirven de conocer, y diferenciar se los unos hombres y linages de los otros. q. 16. nu. 105. pag. 205.*
- El nombre que vno se pone, no le constituye su essencia. ibi nu. 106.*
- Nomina hac, hidalgo, y pechero, sunt ciualia; sicut libre y exempto, sunt naturalia. q. 17. nu. 6. pag. 233.*
- Nomina Regum, urbium, populorū, & fluuiorū Cantabriae, antiquissima. q. 17. n. 156. pag. 264.*
- Nominatio omnis, & reputatio realis constituit in quasi possessione talis iuris, si aliud non repugnat. q. 17. nu. 304. pag. 299.*
- Non entis, & non apparentis nulla sunt species, nec qualitates. q. 35. n. 10. pag. 407.*

Ggg Non

I N D E X

- Non probat hoc esse, quod ab hoc contingit abesse. q. 16. nu. 94. p. 203.*
- Notabiles res non veniunt sub generalibus verbis, nec ea, quæ secundum verisimilitudinem exigunt specialem mentionem. q. 16. nu. 53.*
- Notarius non potest errorem suum corrigere. q. 48. nu. 27. pag. 493.*
- Notificare facere sententiam parti, contra quam fertur, spectat ad alteram partem, in cuius favorem lata est, ad hoc ut transeat in rem iudicatam. q. 37. nu. 8. p. 414.*
- Notorietas omnis, est omnium probationum superlativa, & veluti scriptura & sententia. q. 14. n. 52. pag. 139.*
- Notorius nobilis appellatur ille, qui per sententiã, qua transiit in rem iudicatam, declaratus est talis: ille etiã qui sine ulla populi retractatione talis reputatur. q. 14. n. 101.*
- Notorij nobiles si incollectentur, an possint suspendere petitorium, & deducere possessorum, petendo ut de eo summarie cognoscatur, & offerendo probationem in continenti, ut spoliati restituendi. q. 14. n. 104. cum seqq. p. 148. & nu. 107. cum seqq. Agitur late de praxi contraria huius Regni: & nu. 109. pag. 150. exprimitur opinio authoris, & praxis seruanda in hac specie, quoties notorius nobilis offert se in continenti hoc probare, ne durante lite incollectetur. ibid. n. 111. pag. 151.*
- Notorius nobilis, de cuius nobilitate notoria dubitari non valet, licet non sit de solar conocido, comprehenditur in exceptione. l. 9. tit. 11. lib. 2. Nou. Coll. Reg. ac si esset de solar conocido. q. 14. nu. 114. cum seqq. pag. 151. cum seqq.*
- Notorium illud est, quod sui notitiã omnib⁹ exhibet. ibid. nu. 116. p. 152. & ibid. plus est esse, aliquid esse notorium, quàm manifestum.*
- Notorium est in principio, & in fine, manifestum autem potest esse occultum in principio, quod sit manifestum in fine litis per probationes apertissimas. ibi. nu. 117. p. 152.*
- Notoria possunt esse per signa quaedã, quia sunt determinata significationis talia, quibus est datus certus modus significandi, ut hic. q. 14. nu. 118. pag. 152.*
- Notorium est perfecta notitia rerum, visui subiacentium. ibi. n. 119.*
- Notorietas nobilitatis est fortior, quàm presumptio ignobilitatis contraria. ibi. nu. 124. pag. 153.*
- Notorietas nunquam videtur exclusã per. l. precisam & strictam, generaliter & vniuersaliter loquentem. q. 15. nu. 25. pag. 164.*
- Notorium propones, quomodo bene probet. q. 16. nu. 132. pag. 212.*
- Notorium & cognitum dici potest illud, quod habet causam statim permanentem, & inconcussam. ibi. n. 134. pag. 213.*
- Notorium est illud, quod seipsum omnibus*

A L P H A B E T I C V S.

- nibus exhibet, & dat unicuique sui notitiã. ibid.*
- Notorium dicitur, quod iure cõmuni vniuscuiusque prouinciæ est decissum, ac redactum in corpore iuris. q. 17. nu. 126. pag. 257.*
- Notorium dicitur, quod constat ex tenore priuilegiorum. ibi. nu. 127. pag. 257.*
- Noua dispositio verè inducitur propter diuersam personam. q. 67. n. 14. pag. 587.*
- Nouem dies à iure Regio concessi ad retractum iure sanguinis, currunt ignorantibus, minoribus, & absentibus. q. 22. nu. 13. p. 336.*
- Nouem dies iure Regio concessi ad retractum, à quo tempore incipiant, si conuenerit quod scriptura venditionis fiat, an à tempore venditionis, vel à die consecræ scripturæ. q. 94. cum seqq. pag. 697. cum sequentibus.*
- Nullus etiam nobilis iure communi excusatur à muneribus patrimonialibus. q. 16. nu. 18. pag. 182.*
- Nullus casus euenire potest, in quo mala fidei possessor expensas necessarias, vel utiliter factas, deducere non potest. q. 68. num. 11. pag. 601. & ibi. nu. 12. quod fur potest eas recuperare, & etiam in conscientia, ut ibi. nu. 13.*
- Nullitas aliqua etiam ex incõpetentia, vel defectu iurisdictionis, aut notoria iniustitia, quæ ex actis resultat, vel alio modo proponi non*
- potest aduersus sententiã Consilij, vel Cancellariæ Regalis. q. 38. n. 38. nu. 18. pag. 424.*
- O
- Obedientia, & ut tibi pareatur, est dignitas. q. 17. nu. 263. p. 290.*
- Obligatio dandi est indiuidua. q. 30. nu. 49. pag. 381.*
- Observantia, praxis, & stylus curiæ magnã vim habet in decidendis litibus, præcipue si nõ est contra ius, sed pro declaratione iuris dubij. q. 14. nu. 71. pag. 199.*
- Observantia præcedens in eodem casu maxime attendenda est, quando agitur de priuilegij, vel alterius dubiæ dispositionis interpretatione. ibi. nu. 76. pag. 199.*
- Observantia non tantum præcedens, sed multo magis subsequens multum prodest ad declarationem cuiuscumque dubiæ dispositionis. ibi. n. 77.*
- Observantiam ad hanc declaratiuã non requiritur prescriptio, sed sufficit quod aliquibus vicibus ita fuerit obseruatã. ibi. n. 78. p. 199.*
- Occidens alium proditorie, & per insidias non gaudet immunitate ecclesiæ. q. nu. 5. pag. 49.*
- Octauiano Cesar Augusto vino en persona a España, à la guerra contra los Cantabros, conociendo ser mas peligrosa que otras que se le ofrecieron, à las quales embiò Capitanes. q. 17. nu. 17. pag. 235.*
- Officialis creatus ad beneplacitum, cõsetur perpetuo. q. 11. p. n. 2. p. 74.*

I N D E X

- Officialis ad libitū creatus, sine causa immutari non potest.** *ibi. nu. 3.*
- Officialis Episcopi ad suū beneplacitum cōstitutus, sine causa amoueri ab Episcopo nō valet.** *ibi. n. 4. Quod si sit cōfirmatus a Papa, remoueri non potest per Episcopū. ibi. nu. 9.*
- Oficios de la casa del Rey, y Corte, y Chancillerias: y los officios de las ciudades, villas y lugares q̄ fueren dados por vida, no vacan por finamiento del Rey.** *ibi. nu. 10.*
- Officium iudicis mercenarium deseruiens actioni, extinguitur per sententiam, non vero officium mobile.** *q. 25. nu. 10. pag. 348.*
- Officium illud dicitur vile & infame, quod in loco reputatur esse tale.** *q. 14. nu. 139. p. 113.*
- Officia omnia Regia Curie non vacant morte Principis, nec ad vitā officialium concessa.** *ibi. num. 11.*
- Officia cōcessa ad certos annos, durāt vsq; ad illud tempus.** *ibi. num. 13.*
- Officia constitutorum ad vniuersitatem causarum, non expirāt morte concedentis.** *ibi. nu. 14.*
- Officia ppetua, quae vēdūtur, vel per renuntiationē conferūtur, nō expirāt morte cōcedētis.** *ibi. n. 16. p. 75.*
- Omissio formae, licet reddat actū nullum, potest tamen idem actus iterū fieri.** *q. 48. nu. 10. pag. 491.*
- Omissio modica solēnitatis circa probationem immemoriam non vitiat.** *q. 62. nu. 13. pag. 547.*
- Omnes vocationes. d. l. 27. Tau. fiunt ad similitudinem earum, quae in substitutione exemplari formātur.** *q. 52. nu. 2. p. 507.*
- Omnes res cōsiderari debent per substantiam, & non per accidentia.** *q. 14. nu. 38. p. 137.*
- Onus probandi valorem bonorū parentis dotātis filiā ad sciendum an dos sit inofficiosa, necne, cui incumbat?** *q. 40. per tot. p. 437. cum seqq. referūtur opiniones cōtrariae; & n. 4. eligūt, quae opi. sit tenēda.*
- Onus probandi valorem bonorū promittentis arras cui incūbat?** *ibid. nu. 6. pag. 439.*
- Onus probandi vsū, & obseruantia fori, de quo in. l. 6. Tau. incumbit agenti eius virtute: & idem in allegante legem fori huius Regni.** *q. 76. n. 7. & n. 8. pag. 631. cū seqq.*
- Oppida & ciuitates Hispaniae circa quae possunt condere statuta, & an requiratur licentia, vel confirmatio Regis?** *q. 23. n. 1. cum seqq. pag. 337.*
- Opinio cōmunis sequenda est in iudicādo & cōsulendo, atq; in foro animae excusat, licet veritas aliter se habeat.** *q. 13. n. 3. 2. p. 98. Quod procedit praecipue in antiquis dubijs, in quib; DD. inter se dissentiūt: quia tunc quae pluriū opinio fuerit, inquirenda est. quest. 13. nu. 33. p. 98. & ab opinione communi, & crebriori calculo recepta non est recedendum in iudicando, nec in cōsulendo. *ibi. numero. 34. Quod procedit etiam si casus**

A L P H A B E T I C V S.

- casus legis videatur in contrariū, & quomodo hoc intelligatur.** *ibid. nu. 35.*
- Opinionis cōmunis authoritas necessaria nō est, cum casus legis, aut iusta, aut vera ratio, aut cōsuetudinis interpretatio ad dubij decisionem praestans est.** *ibi. n. 36.*
- Opinio nihil potest, quod habeat annullare cōcessionem, quando Princeps facit actum ex certa scientia, vel ex plenitudine potestatis.** *q. 17. nu. 40. pag. 240.*
- Ordo. l. 27. Tau. an sit seruandus nō solum in substitutionibus descendentium legitimorum, sed etiam in ceteris substitutionibus descendentium illegitimorū transuersalium?** *q. 52. num. 1. cum seqq. pag. 508. affirmatiuē resoluitur numero. 5. pag. 509.*
- Ordo seruandus in conscientia in soluendis debitis?** *quest. 100. nu. 10. pag. 730.*
- Origen de solar conocido, de donde, y quādo tuuo principio.** *q. 16. n. 54. pag. 193.*
- Osculo, vel copula praueniente donationem iocalium, an habeat locū l. 52. Tau. ?** *q. 44. n. 1. cum seqq. pag. 69.*
- Osculis, aut copula interuenientibus ante contracta sponsalia, licet postea ipsa celebrētur, nihil ex sponsalitia largitate lucratur sponsa, virtute priorum actū Venereorum.** *ibi. nu. 7. pag. 471.*
- Otalora opinio, de nobilitate. 3. part. cap. 8. nu. 7. declaratur quest. 17. nu. 223. pag. 277.**
- P
- P Acēses, & Emeritenses in nostra Hispania ius Italicum habebant.** *lib. 3. q. 13. nu. 5. pag. 92.*
- Pactum affirmatiuū de succedendo non firmatur iuramento, secus negatiuum.** *lib. 3. q. 75. n. 8. p. 627.*
- Pactum initum inter patrem pupilli decedentis, & cognatos eiusdem super bonis truncalibus certo modo diuidendis, an prauidet alijs cognatis decedentibus, postea paciscentibus.** *lib. 3. q. 79. nu. 1. cum seqq. pag. 643. & nu. 6. pag. 544. Resoluitur validū esse praed. pactum.*
- Pactum initum tempore cōstitutionis dotis, ut annui redditus redimibiles, qui in dotem dantur, sint & habeantur pro bonis immobilibus, ad hoc ut in eis succedatur ut in bonis truncalibus, iuxta forū patrie consuetudine obseruatum, an sit validum?** *lib. 3. q. 84. num. 1. cum seqq. pag. 662. cum seqq. num. 9. cum seqq. pag. 664. distinguitur: & quid erit e conuerso declaratur nu. 16. & n. 17. pag. 667.*
- Paganus licet habeat diuersa bona, vel in diuersis territorijs, non ideo dicitur habere diuersa patrimonia.** *lib. 3. q. 92. nu. 7. pag. 69.*
- Paganus in hostili loco deprehēdatur, & illic decedat, possunt quomodo velint testari.** *q. 17. n. 206. p. 274.*

I N D E X

- Parens dotans filiam ultra metam legis Regia, an possit venire contra proprium factum?* q. 41. per totam pag. 440. cum seqq. § num. 17. pag. 445. amplector negativam.
- Parens nō tenetur precisē in toto tertio bonorum meliorare descendentem.* q. 56. nu. 4. pag. 528.
- Parens non potest uni descendenti in vita donare quintum bonorum, & alteri in morte relinquere tertium, & quintum: contra Pal. Rub. ibi.* nu. 9. pag. 527.
- Parentes, an in vita, vel in morte possint expendere ultra quintum bonorum suorum in praiudicium filiorum legitimorum in elemosynas pauperum, & alia opera pia, & in capellania institutione.* q. 61. per totam pag. 542. Et quid si homo sit ditissimus, & ex hoc filijs parum praiudicetur. ibi. nu. 5. §. 6. pag. 543.
- Parens an succedat filio habito in figura matrimonij, quod inter eius parentes nō constabat ratione alicuius canonici impedimenti, cuius conscius fuit alter tantum parentum?* lib. 3. q. 74. nu. 1. cum seqq. pag. 623. resolvitur affirmatiue nu. 4. pag. 624.
- Parens conscius impedimenti matrimonij, erit illegitimus filio: ignorās autem legitimus.* ibi. nu. 2. sed contra. d. nu. 4.
- Parens, quod nō possit dare licentiam filio ut testetur, secundum Roder.* Suar. quomodo procedat. lib. 3. q. 75. num. 10. pag. 627.
- Parens succedit filio pupillo in pretio rei immobilis vendita, non vero consanguinei ex parte matris, ratione fori quod bona redeant ad truncum vel radicem.* lib. 3. q. 77. nu. 9. pag. 636.
- Parentes an excludantur à legitima, statuto vel consuetudine disponente, ut ipsis ab intestato non succedatur.* lib. 3. q. 82. nu. 5. p. 654. § nu. 8. pag. 655.
- Parens ali debet à filio iure naturali, caduntq; alimenta sub quarto precepto Decalogi.* ibid. nu. 10. p. 655.
- Paria sunt non capere possessionem, beneficij curati, vel stare per aliquem, quominus capiatur.* q. 35. nu. 4. pag. 405.
- Paria sunt esse appellatum, vel esse intra tempus datum ad appellandum.* q. 37. nu. 9. pag. 414.
- Paria sunt facere sine lege, & contra legem.* lib. 3. q. 16. nu. 147. p. 216.
- Pars una populi potest se qualificare super aliam, ad distinguendam, & inducendam suam nobilitatem.* q. 17. nu. 303. pag. 298.
- Pars potest alteram partem compellere, ut de contractu inter se celebrato fiat scriptura pro faciliori probatione, licet à principio id non cōuenerit, & an id procedat etiam respectu instrumenti guarentigij.* lib. 3. q. 94. n. 4. cum sequentibus, pag. 698.

Partes

A L P H A B E T I C V S.

- Partes possunt sponte prorogare iurisdictionē iudicis non sui.* q. 30. num. 44.
- Pater an possit filio suo famil. impuberi, quem meliorauit in tertio bonorum suorum substituere pupillariter extraneum in prad. tertio, alijs descendentibus, vel consanguineis stantibus?* q. 51. nu. 1. cum seqq. pag. 502. § nu. 6. cum seqq. pag. 53. an procedat in melioratione irreuocabili.
- Pater potest filio suo famil. pupillo substituere pupillariter in legitima, quem velit.* ibi. nu. 2. pag. 502.
- Pater in melioratione quinti seruare non tenetur ordinem.* l. 27. Taur. q. 51. nu. 12. pag. 505.
- Pater potest substituere filio vulgariter in legitima, in casu impotētia, vel voluntatis.* ibi. nu. 14.
- Pater meliorans filium in tertio bonorum, si non seruauerit in grauaminibus ordinem & formam.* l. 27. Taur. tantum corruet, quod in contrarium factū fuerit, ut hic. ibid. nu. 15. §. 16. pag. 506.
- Pater relinquit filijs legitimam non ex voluntate, sed ex legis necessitate.* q. 55. nu. 11. pag. 520.
- Pater relinquendo filio legitimam, non videtur ei de suo relinquere.* ibi. nu. 17. pag. 520.
- Pater, nullo quaesito colore, potest filio spurio aliquid relinquere, neque per viam substitutionis vulgaris, vel fideicommissaria.* ibid. nu. 24. §. 25. pag. 521. cum sequentibus.
- Pater etiam in defectum filiorum legitimorum, non potest substituere filium spurium in melioratione tertij.* d. q. 55. nu. 34. pag. 524.
- Pater an hodie, attento iure Regio, possit filium suum spurium pupillariter substituere filio legitimo?* quaest. 55. num. 44. cum sequentibus. pag. 526.
- Pater potest vocare ad maioratum filium naturalem, nō stantibus legitimis, etiam si habeat patrem legitimum.* q. 55. num. 36. §. 37. pag. 525.
- Pater si relinquat filio aliquid ultra legitimam sub conditione, filius nihilominus habebit legitimam sine onere, & in residuo expectatur cōditio.* q. 57. n. 5. pag. 532. § quid in alijs conditionibus casualibus, mixtis, & potestatiuis. ibi. nu. 14. 15. §. 16. pag. 534. cum sequenti, & numer. 19. pag. 535. Et quid in grauamine posito in legitima, quando filio aliquid ultra legitimam relinquitur. ibi. numer. 17. §. 18. pag. 535.
- Pater tenetur alere filium, etiam si ex incestuoso vel nefario coitu natus sit.* q. 66. nu. 8. §. 9. pag. 540.
- Pater qui filio concessit licentiam liberè testandi, nulla sibi legitima relicta, an possit predict. licentiam reuocare?* lib. 3. q. 75. num. 1. cum seqq. p. 625. ubi referuntur opiniones, sed. n. 6. cū seqq. distinguitur.

Ggg 4

Pater

I N D E X

- Pater non potest reuocare licentiam filio concessam, ad faciendam alteri donationem causa mortis, facta iam semel ipsa donatione virtute prad. licentia in praiudicium donatarij. ibi. nu. 3. pag. 626.**
- Pater an succedat pupillo, quē in potestate sua habebat, in bonis truncalibus in proprietate, ratione ususfructus cum onere restituēdi post mortē illis qui sunt de trunco. lib. 3. q. 78. n. 1. cum seqq. p. 640. cū seqq. Resoluitur negatiuē. n. 5. § num. 6. ponitur effectus huius resolutionis.**
- Pater an in bonis truncalibus possit petere residuū suā legitimā, quando in bonis mobilibus pupilli suppleri sibi non potest. libro. 3. q. 82. nu. 1. cum seqq. pag. 653. cum sequentibus. n. 6. pag. 654. negatur; limitatur nu. 9. pag. 655.**
- Pater in praiudicium filiorum potest alteri filio dare licentiam liberē testandi de bonis maternis, vel alijs iam sibi quæsitis, nulla sibi legitima quæsitā. lib. 3. q. 84. num. 12. pag. 664.**
- Pater illegitimus an possit filio suo illegitimo diuiti, vel habenti bona, aut industriā, quibus se alere possit, legare quintum bonorum suorum. lib. 3. q. 93. n. 1. cum seqq. p. 693. nu. 6. cum seqq. pag. 694. resoluitur negatiuē.**
- Pater non tenetur filium spurium alere, qui ex operis suis rusticis, § industria ali poterat: potest tamen si velit ei alimenta relinquere. ibi. nu. 2. pag. 693. § vide nu. 11. § 12. pag. 695.**
- Pater non tenetur alere filiū spurium, si ipse alias habet unde se alat. ibi. nu. 7. pag. 694.**
- Patrimonium defuncti quomodo æstimandum sit ad deducēdam quartam heredi grauato restituere, hereditatem alteri competentem, quoties fundus ei relictus pro ea liber non est, sed pignori subiectus, atq; euinci speratur. q. 42. nu. 53. pag. 454.**
- Pecunia, quibus arma comparantur; § etiam fortalitia defenduntur, recōditā in eis ac destinata ad id, non efficiuntur maioratus. lib. 3. q. 70. nu. 28. pag. 611.**
- Pecunia redacta ex venditione immobilium, an legari possit stante statuto, quod immobilia extero, vel mulieri nupta legari nō possint? lib. 3. q. 86. nu. 4. pag. 671.**
- Pecunia in genere soluta, postquam est consumpta, facit extingui dominium, quod prius penes quemcūq; existebat, nec potest ab eo vendicari. lib. 3. q. 100. nu. 8. pag. 729. Et multo facilius talis consumptio debet cōsumere hypothecā, quæ est debilior. ibi. nu. 10.**
- Pelagij Regis Hispania historia narratur. lib. 3. q. 13. nu. 20. pag. 94.**
- Pelayo si no fue hermano de don Rodrigo, como no falta quien lo diga, à lomenos fue nieto del Rey R-**

A L P H A B E T I C V S.

- à lomenos fue nieto del Rey R-**
cifsunto, segun Romā. ibid. n. 63. pag. 103. adonde se pone lo que en esto se deue tener.
- Pelagius fuit legitimus Rex Hispania, atq; eius successores, qui omnes ab eo, vsq; ad Regem nostrum per lineam rectā descendunt, § iure sibi Principatum Hispania vendicarunt. ibi. nu. 64. pag. 105.**
- Pelayo que no fuisse Godo sino varō principal, natural de las Montañas de Cātabria, hijo del Duque de Cantabria, adonde hasta estos tiempos se ha conseruado la dependencia del linage y lengua del Patriarca Tubal, poblador primero de España, no han faltado autores graues que lo afirmen. ibi. nu. 67. pag. 107.**
- Pelayo, segun la comun de los historiadores de España, fue hijo primogenito de don Fauila Duque de Cantabria, de sangre Real de Godos. ibi. nu. 62. pag. 103.**
- Pelayo deciende de los Reyes Godos de España por lineas rectas: y assi el Rey don Felipe nuestro señor, y sus descendientes vienen de los Reyes Godos de España. ibi. n. 69. 70**
- Pelayo aunq; fuisse de la sangre Real de los Godos, por parte de su padre fue natural Español, primero Rey de España, natural Español, que ganò y cobrò el Reyno de los Moros, que le tenian ocupado y usurpado. ibid. num. 71. pagina. 107.**
- Pœna. l. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Coll. Reg. an incuratur per solā citationem, absq; litis contestatione, si ante eam pœniteat actorem, ad cuius instātiā fuit facta citatio? q. 30. per totam pag. 372. cum sequentibus num. 25. cum seqq. eligitur opinio affirmatiua.**
- Pœna. dict. l. 10. incurritur ex sola citatione, cum effectu facta absq; litis contestatione. ibid. nu. 3. § 4.**
- Pœna incurfa per solā citationē, non est locus pœnitentiæ, vsque ad litis contestationem. q. 30. nu. 28.**
- Pœna quādo incurrat per solā citationē, § quādo ad hoc requiratur litis cōtestatio, ita ut ante eā licitā sit pœnitentiā. ibi. n. 29. cum seqq.**
- Pœna quando imponitur ipso facto, non est locus pœnitentiæ. ibi. n. 36. pag. 378.**
- Pœnalis stip. non vocandi alterū in iudiciū, cōmittitur per solam citationem. ibi. nu. 7. p. 374. § nu. 8. § 9. quomodo hoc intelligatur.**
- Pœna. l. 10. tit. 1. lib. 4. nou. Coll. Reg. non incurritur, quādo laicus spōte comparet coram iudice Ecclesiastico, ut ipse eum, § actorem amicablem componat. q. 30. nu. 43. pag. 380. § num. 45. limitatur quando pracesit citatio, licet reus sponte postea compareat non contradicendo, ut in nu. 47. ibidem.**
- Pœna dict. l. 10. tit. 1. lib. 4. Noua Collect. Reg. incurritur obligatis Clerico, § laico in eodem instrum-**

I N D E X

- mento, si laicus coram iudice Ecclesiastico conueniatur pro debiti solutione. *ibi. nu. 48. pag. 381.*
- Pœnis legalibus licitum est desistere, vsq; ad sententiam. *q. 30. nu. 41. eiusq; ratio assignatur numer. 42. pag. 379.*
- Pendente questione super immunitate, qui se prætendit immunem, debet interim per iudicem cogi ad soluendum ad instâtiâ communitatis, hoc est, Concilij. *lib. 3. q. 14. nu. 103. pag. 152.*
- Pœnitentia nō admittitur in delictis, præterquã in scholastico accipiēte pullos alienos, qui postea pœnitentia ductus eos restituit. *quæst. 30. nu. 24. pag. 376.*
- Pœnitentia non est locus, quãdo pœna incursa est per solam citationem, vsq; ad litis contestationem. *ibid. nu. 28.*
- Pœnitentia non est locus, quando pœna imponitur ipso facto. *ibi. n. 36. pag. 378.*
- Pœnitentia non est locus in casu. *l. 16. tit. 1. lib. 4. Nouæ Collect. Reg. ibid. nu. 39. pag. 379.*
- Pœnitentia locus est ad euadendam pœnam in terminis. *l. in criminali. C. de iurisdic. omn. iud. cum simil. ibi. nu. 40. pag. 379.*
- Pœnitentia non liberatur qui tenetur actione personali ex delicto. *ibid. n. 23. pag. 376.*
- Pœnitentia in contractu venditionis, an hodie iure nouissimo Regio licita sit, non solum iure communi ante confectionem scripturæ, licet partes conuenerint, ut de ipso scriptura fieret. *lib. 3. q. 94. nu. 20. §. 21. pag. 704. cum seq.*
- Percutiens enormiter è loco immunitatis existentem extra Ecclesiam, non gaudet eius immunitate, nisi probet id se animo gaudendi non fecisse. *lib. 3. q. 1. n. 19. pag. 8.*
- Percutiens ex uno territorio existentem in alio territorio, potest ratione huius delicti in utroq; loco conueniri. *ibi. nu. 20. ead. pag. 8.*
- Percutiens vel occidens ex uno territorio existentem in alio, sagitta emissa vel exoneratione archibuschi, potest puniri in utroq; territorio, & inter iudices utriusq; territorij erit locus præuentioni. *ibi. nu. 21. p. 9.*
- Percutiens è loco profano existentem in Ecclesia, sagitta, iaculo, vel sclopo, an immunitate Ecclesiæ gaudeat? *lib. 3. q. 1. nume. 23. pag. 9. & numero. 28. cum sequentibus, pag. 10.*
- Percutiens extra plateam eum, quem ab ea portauit, non punitur tanquã delinquens in platea. *ibi. n. 22. pag. 9.*
- Percutiens aliquem proditoriè, licet inde mors non sequatur, an gaudeat immunitate Ecclesiastica? & num. sequentib. *lib. 3. q. 7. nu. 55. pag. 50.*

Permissum

A L P H A B E T I C V S.

- Permissum ad tempus post tempus, censetur prohibitum, & è contrà. *q. 34. nu. 9. pag. 398.*
- Permutatores, Vide Res permutata.
- Perfecta donatio non recipit diem, neq; conditionem. *lib. 3. q. 101. nu. 8. pag. 734.*
- Pisces qui sunt in piscina, stagno, uiniario, vel lacu, & columba existentes in columbario, an sint mobilibus, vel immobilibus assignanda? *libro. 3. quæst. 91. numero. 9. pag. 688.*
- Poni nō potest quod non fuit, neq; est: estq; impossibile illud uelle probare. *lib. 3. q. 14. nu. 46.*
- Populi adherentes supremã potestatem post Deum non agnoscunt, sed tantum obseruant comiter. *q. 17. nu. 235. pag. 281.*
- Possessionis commodum est, ut transferat in alium onus probandi. *q. 19. nu. 2. pag. 310.*
- Possessio contra ius innata uera præsumptione alicuius tituli, licet clarè non constet de qualitate tituli, sufficit ad repellendum proprietarium illius tituli, nisi clarè probetur defectus tituli præsumpti. *q. 19. numer. 8. pag. 311. & numer. 13. pag. 313.*
- Possessionis nihil releuat contra eum, qui fundatam habet suã intentionem iure communi. quousq; uerus titulus demonstratur, ex quo ipsa possessio sustineatur. *quæst. 19. n. 11. pag. 313.*
- Possessio uel quasi, nō releuat possessorem ab onere probandi exemptionem, uel priuilegium. *q. 19. nu. 12. pag. 313.*
- Possessio sola nobilitatis, cum sententia executoria lata simul super ea, cum aliquali præsumptione tituli, non sufficit ad obtinendum in proprietate. *q. 19. nu. 25. pag. 317. Et quid in hac re senserit Otalora, nempe quod absoluat reus. ibid. nu. 26. & tãdem quod relinquatur arbitrio iudicis, ut ibi. nu. 29.*
- Possessione probata unius patroni, & proprietate alterius, à quo præsentatus debeat alteri præferri. *q. 42. nu. 46. cum pluribus sequentibus, pag. 457. cum sequenti.*
- Possessio centenaria non sufficit ad præscriptionem primogenij inducendam, nisi etiam concurrant ea omnia quæ in lege Regia Taur. continentur. *quæstione. 62. numero. 8. pag. 546.*
- Possessione unius rei hereditaria apprehensa, ceterarum rerũ eiusdem hereditatis nō est apprehensa. *lib. 3. q. 64. nu. 3. §. 5. pag. 559.*
- Possessio uera ciuili, atq; naturalis acquiritur ex constituto, etsi actus acquirens sit fictus. *libro. 3. q. 64. nu. 23. pag. 564. & dominium utile atq; directum. ibid. num. 24. Idem contingit in ceteris actibus fictis. ibid. nu. 25.*
- Possessio non solus bonorũ præsentium, sed etiam futurorũ per constitutũ transf-

I N D E X

- trāsferitur, quando constitutum fit de omnibus his bonis expresse, vel simpliciter ex momento acquisitionis, non tamē ex die constituti. lib. 3. q. 64. n. 28. §. 29. p. 564. cum sequenti.
- Possessionis traditio bonorū presentium tantū, an inducat irrevocabilitatē in bonis futuris postea acquirēdis, quæ cadūt sub maioratu, vel melioratione. lib. 3. q. 64. nu. 34. §. 35. pag. 566.
- Possessio per clausulam constituti in dispositione conditionali appositā, acquiritur demum conditione impleta. lib. 3. q. 65. nu. 4. pag. 568.
- Non tamē potest interim donatio revocari, ut ibi. nu. 5.
- Quod procedit nedum inter extraneos, sed etiam in donatione facta à patre filio, nisi alteri filio donationem fecerit, eiq; rem tradiderit, ut in nu. 6.
- Limitatur quando constitutū est purum, licet prima dispositio sit conditionalis, ut in nu. 7.
- Et an hac hodie procedant in melioratione tertij in cōtractu inter vivos facta, attento iure Regio? agitur ibi. nu. 9. §. 10. cum seqq.
- Possessorium remedium, quod appellatur del interim, an possit proponi pendente iudicio super remedio possessorio. l. 45. Taur. ad hoc ut pronuntietur quē in rerū maioratus possessione esse debere, et in ea tuendum per viam interim, et provisionis. lib. 3. q. 73. nu. 1. cum seqq. pag. 622. resolvitur negative nu. 3. limitatur nu. 4.
- Possessorium remedium del interim, quod Hispani dicunt apud nos in iudicijs possessorijs intentari, ac proponi potest ac valet, et super eo pronuntiandum est. ibi. nu. 2.
- Possessor bona fidei ad utrumq; habet actionem, et poterit uti iure retentionis in dictis bonis. lib. 3. q. 8. n. 16. pag. 58.
- Possessorij retinenda, non datur contra eū, qui habet intentionem suā fundatam de iure communi, nisi ostēdatur titulus. lib. 3. q. 14. n. 63. pag. 141. Nec contra illum, qui habet intentionem suam fundatā in genere, ibid. sed non procedunt contra possessionē, vel quasi immemorialem, ut nu. 66. quando presentatus non repugnat.
- Possessio immemorialis dominorū exigendi impositiones à suis vassallis, quod proprietatē habetur loco tituli sufficientis. ibi. nu. 68. p. 142.
- Possessio omnis longa, vel quasi inducit presumptionem tituli, et privilegij à Principe, etiā contra dispositionem iuris cōmunis. ibi. n. 79. pag. 143.
- Potentia et aptitudo, dummodo act⁹ contrarius nō interueniat, sufficit ad retinendum ius. lib. 3. q. 14. n. 45. pag. 138.
- Publicatio processus, vel traditio ipsius intimanda, vel facienda est parti,

A L P H A B E T I C V S.

- parti, ad hoc ut ex tunc incipiant currere quindecim dies, iure regio concessi ad petendā restitutionem in integrū aduersus omissam probationem. quest. 33. n. 12. §. 13. pag. 395.
- Publicatis bonis filijfamil. ob eius crimen, peculiū aduentitium, in quo pater habet usufructum nō publicatur, etiam quoad proprietatem, sed ipsa cum usufructu illa remanet patri. lib. 3. q. 78. nu. 3. pag. 640. Idem in peculio castrensi, et profectitio. ibid. nu. 4.
- Publicus latro immunitate Ecclesia non gaudet. lib. 3. q. 4. nu. 2. p. 23.
- Pueblos libres, como Valladolid, Salamanca, et c. en que se diferencian de Vizcaya. q. 17. nu. 30. p. 299.
- Puella capta in uno territorio, et in alio cognita, an in utroq; possit puniri delinquens. lib. 3. q. 1. nu. 26. pag. 10.
- Pupillus non dicitur intestatus decedere, cū sit intestabilis. lib. 3. q. 76. nu. 2. pag. 630. sed vide num. 3.
- Pupillus, aut minor non debent locupletari cum aliena iactura. lib. 3. q. 8. nu. 21. pag. 60.
- Purgatio moræ non admittitur ubi pœna committitur propter maleficium. q. 30. num. 25. pag. 376. et quid in pœna cōventionali in trāsactione appositā? ibidem nu. 26. §. 27. pag. 377.
- Purgatio moræ non habet locum in pœna, cuius exequutio fit à lege. quest. 30. numero. 37. pag. 378.
- Plato solebat appellare spem futuræ successione somnium vigilatium. q. 55. nu. 29. pag. 523.
- Pluribus reis debendi in solidū obligatis, tenetur unusquisq; pro virili, si omnes sunt presentes, et solvendo, attento iure communi nouo authent. lib. 3. q. 95. n. 3. p. 706.
- Pragmatica Cordub. requirit longē maiorem probationem ad obtinendum in proprietate nobilitatis, quā in possessione. quest. 19. num. 20. pag. 315.
- Pragmatica Cordub. non tollit probationem nobilitatis notoria per solar conocido; sed imò hac est in nostra Hispania melior, præcipua, ac certior probatio nobilitatis, quā alia, et hac stante, alia non requiritur in proprietate, nec in possessione, nec etiam aliquis actus distinctivus positivus, ubi ipsi existunt. lib. 3. quest. 15. nu. 14. §. 15. pag. 162.
- Pragmatica Cordub. non tradit modum acquirendæ nobilitatis, sed eam probandi à maioribus in litigantem derivatam. ibi. nu. 16.
- Praxis procedendi in presentatione Beneficiati, vel Capellani facta in iudicio. q. 42. num. 45. pag. 457.
- Praxis divisionis bonorū defuncti faciendæ. q. 60. num. 10. pag. 541.
- Praxis, et stylus, siue obseruantia Curia magnā vim habet in decidendis litibus, præcipuè si non est contra

I N D E X

- contra ius, sed pro declaratione iuris dubij* lib. 3. q. 16. nu. 71. p. 194.
- Præfatio legis si sit generalis. ipsa genericè intelligenda est, quamvis in seqq. specificè disponat.* q. 17. nu. 91. pag. 252.
- Præscriptio in scripturis publicis non incipit currere nisi à lapsu diei solutionis.* q. 35. nu. 2. pag. 404.
- Præscriptio introducta est ad præscribendum aliquod ius formatum.* ibi. nu. 7. pag. 406.
- Præscriptio iure exequendi, an possit peti recognitio instrumenti, & an ea facta exequi debeat, necne?* q. 36. per totã pag. 408. cum seqq. *eligitur pars affirmatiua.* nu. 3. & *an tunc debitor compellatur iurare & recognoscere, & alia utilia in proposito?* nu. 5. 6. & 7. pag. 410.
- Præscriptio quadraginta annorum, cum tit. qui possit præstare iustã causam præscribendi, simul cum bona fide, an sufficiat ad probandũ maioratum.* q. 62. nu. 2. pag. 545. & nu. 11. cum seqq. pag. 546.
- Præscriptio immemorialis vim obtinet privilegij, eiq; equiparatur.* q. 62. nu. 4. pag. 545.
- Præscriptio. 100. annorũ est verè immemorialis.* q. 62. nu. 9. sed cõtrã num. 10.
- Præscriptio. 40. annorũ, cũ tit. equipulet immemoriali.* ibi. n. 11. & 12.
- Præscriptio immemorialis, qua probatur maioratus, est vera præscriptio, non verò consuetudo, nisi im-*
- propriè.* ibi. nu. 24. pag. 248.
- Præscriptio, siue cõsuetudo immemorialis nunquã à. l. censetur exclusã, etiã si omnis consuetudo, vel præscriptio excludatur, nisi ipsa specialiter rejiciatur.* lib. 3. q. 76. nu. 24. pag. 633.
- Præscriptio aliquo iure uniuersali, nõ habet locũ regula, quòd præscriptio non extenditur in hoc casu alio in possessione non existente, illud ius ad omnes res & personas extenditur.* q. 17. nu. 235. pag. 258.
- Præscriptione acquiritur ius priuato, siue illud trahatur ex publico, siue ex priuato: consuetudine verò acquiritur publico, & non priuato.* q. 18. nu. 10. pag. 308.
- Præscriptio nõ tollitur nisi per contrariam præscriptionem.* q. 18. nu. 11.
- Præsentatus, pbat a possessione unius patroni, & proprietate alterius à quo est præsentatus, debeat alteri præferri.* q. 42. n. 46. cum pluribus seqq. pag. 457. cum sequenti.
- Præsentatus à bona fidei possessore iuris patronatus, licet postea ab eo euincatur, remoueri non debet.* q. 42. nu. 8. pag. 450.
- Præsentatus à bona fidei possessore, præfertur præsentato à vero patrono.* ibi. num. 9. de quo late agitur n. 40. cum seqq. vsq; in fin. p. 455. cum seqq. *Idè in rectore putatino, & in collatione facta ab eo, qui ius conferendi putabatur habere.* ibi. nu. 11. pag. 450.

Præsum-

A L P H A B E T I C V S.

- Præsumptio allegati tituli inducitur eisdem modis quibus præscriptio, nempe ex diuturna præstatione usurarum, præcipuè probata immemoriali, etiam sine allegatione tituli.* lib. 3. q. 14. nu. 61. pag. 141.
- Præsumitur pro iudice tunc demum, cum ipse seruat debitũ & legitimũ ordinem & modũ in procedendo: secus aliàs.* q. 21. nu. 13. pag. 329.
- Præsumitur pro eo qui est in quasi possessione alicuius iuris, & nihil aliud debet probare.* lib. 3. q. 41. nu. 80. & 82. dum tamẽ præd. quasi possessio sit indubia, & sine contradictione, ut ibi. nu. 83.
- Prærogatiua proximioris, & primogenitura in successione transuersalium, an sit admittenda quoties ultimus possessor transuersalis est?* lib. 3. q. 66. num. 4. pag. 572. & nu. 30. pag. 580.
- Præmium rei nõ dicitur res ipsa.* lib. 3. q. 77. nu. 10. pag. 636.
- Præmium in uniuersalibus succedit loco rei improprie, non verò in particularibus ullo modo.* ibi. nu. 11.
- Præmium succedit loco rei in uniuersalibus, & id quidem improprie & ex fictione.* lib. 3. q. 87. nu. 7. pag. 675. & nu. 16. pag. 676.
- Præmium in particularibus non succedit loco rei.* ibi. nu. 10. pag. 675. nisi aliud agatur, ut in nu. 12. & 13. pag. 676.
- Præmium redactũ ex venditione feudi non habet vicem, aut locum feudi,*
- nec quod ex ipsa pecunia comparatur.* ibi. nu. 11. pag. 675.
- Præmium redactũ ex re maioria, vendita, seu res, quæ ex post facto ex illo pretio empta fuit, an censeatur subrogata in locũ rei maioria vendita?* lib. 3. q. 87. nu. 23. p. 678.
- Præmium non succedit loco rei in particularibus, sed tantum in uniuersalibus.* lib. 3. q. 86. nu. 4. p. 671.
- Præmium rei empta, posita in maioria, soluendum est ab omnibus heredibus pro hereditarijs portionibus, non verò a succedente in maioria.* lib. 3. q. 92. nu. 10. pag. 692.
- Præmium conuersum in utilitatẽ Ecclesiæ est restituendum emptori id probanti, tam in casu. l. 6. quam. 7. & 10. hoc tit. 2. lib. 1. nou. Collect. Reg. lib. 3. q. 8. nu. 26. pag. 61.*
- Præmium iustum rei ad sciendum re-curri debet ad communem estimationem incolarum illius loci ubi venditur.* quæst. 16. nume. 136. pag. 213.
- Prætor Papiæ potest cognoscere de causis cloacarum: etsi adsint super illis speciales iudices.* q. 24. nu. 2. pag. 343.
- Primogenitura an habeat locum, cum succeditur fratri.* lib. 3. q. 66. n. 6. pag. 572. & num. 24. cum seqq. pag. 577.
- Primogenitus nascendo se inclusit, & ideo exclusit perpetuò secundogenitum.* lib. 3. quæst. 66. num. 18. pag. 576.

Primo-

I N D E X

Primogenitura ius cedi, vendi, ac renuntiaripotest, præcipue si fiat sequenti in gradu, etiamsi uiuopraecedente fiat renūtiatio. lib. 3. q. 71. nu. 4. §. 5. pag. 614.
Primogenitus potest cedere in vita in fauorem secundigeniti, ius possessionis sibi competēs ex. l. 45. Tau. ibid. nu. 6.
Princeps solet voluntarijs accessionibus prouinciarū magnopere gratulari. q. 17. nu. 295. pag. 296.
Princeps consuetudinem futurā tollere potest. q. 31. nu. 3. pag. 382.
Princeps aduendus est directō pro declaratione priuilegij ab eo concessi. q. 28. nu. 2. Sed hoc procedit quoties de valore § intellectupriuiliegij principaliter contenditur: si uero incidenter, iudex inferior potest de hoc cognoscere. ibi. nu. 3. § nu. 4. an hoc procedat etiam de iure Regio?
Princeps Ecclesiasticus licet pœnam mortis non inferat per sententiam iudicalem, legem tamen cōdendo benè potest id facere. lib. 3. q. 7. n. 16. pag. 41.
Princeps in Francia non solet tollere officia quæ semel dedit, extra mortem, renuntiationem, uel delictū, lib. 3. q. 11. nu. 6. pag. 74.
Princeps supremus solus potest dare plenam, completam, § uniuersalem nobilitatem. quæst. 16. nu. 110. pag. 205.
Princeps quotiescumq; confirmando,

potest dare, § dando confirmare, simpliciter prouidēdo, facit utrūq; lib. 3. q. 17. nu. 48. pag. 241.
Principis intentio tūc dicitur fundari super narratis, quando narrata habent se per modum causæ ad id, quod in literis cōtinetur, uel quando sunt necessaria, uel conferunt ad id, de quo agitur. q. 17. n. 67. pag. 249.
Principes nihil audiunt, aut instruntur, nisi ualde elaboratū, ac limatum. q. 17. nu. 180. pag. 269
Principes Castella nullam commutationem legibus § consuetudinibus Vizcaia inferre possunt, nisi ut hic. q. 17. nu. 212. pag. 275.
Principium, uel finis in fauorem rei attenditur, quod magis ipsi fauet. ib. 3. q. 1. nu. 25. pag. 10.
Prior, § Consules Burgenses, an habeant iurisdictionē accumulatiuē, uel priuatiuē cum iudicibus ordinarijs eiusdem ciuitatis? q. 24. per totam pag. 342.
Prior, § Consules mercatorum Burg. an possint exequi suas sententias, quæ in rem iudicatam transferint, an uerò earum exequutio ad iudicem ordinarium ciuitatis spectet. q. 25. n. 1. cum seqq. p. 346.
Prior creditor hypothecarius, etiam priuatus, auocat pecuniam secūdo creditori solutam, si ipsimet extat incommixta: idem si esset consumpta mala fide. lib. 3. q. 10. nu. 12. pag. 730. Idem, quando pecunia soluta

ALPHABETICVS.

soluta nō fuit creditori sed eius procuratori, quæ nondum reddita est domino, ibidem num. 13. idem est in casu. l. fin. S. § si præfatam C. de iur. de lib. ibi. nu. 14. quid in creditoribus banchi, ibi num. 15.
Priuiliegij declarationem quis faciat? q. 28. per totā p. 358. cū sequent.
Priuiligia confirmationis quid debeant continere? q. 28. num. 11. pag. 306.
El priuilegio de donadio de heredad, o de otra cosa q̄ el Rey da a otro, nolo deue ninguno juzgar sino el mesmo Rey que lo concedio, o los q̄ Reynaren despues del, q. 28. num. 16. pag. 360.
De los priuilegios que son de cōfirmacion en forma comun pueden conoscer y juzgar los juezes ordinarios de las tierras donde fueren mostrados, ibi num. 17.
De los priuilegios y cartas foreras, y de las otras gracias en q̄ se da quitamiento de pecho, portazgo o otra cosa, si naciere cōtienda sobre ello, denen juzgar los juezes ante quien parecieren, ibi nu. 18. § ratio differentia inter suprad. ponitur ibidē num. 20.
Priuiliegium. l. in rebus. C. de iur. dot. minimè transit ad heredes extraneos mulieris, lib. 3. quæst. 77. nu. 17. pag. 638.
Priuiliegium tacitæ § fictæ stipulationis transit ad heredes etiam extraneos, nō tamē cū prælatione, ibi n. 18

Priuiliegium datū ab Imperatore non subdito, non potest postea sine eius consensu reuocari, lib. 3. quæst. 5. n. 3. pag. 28.
Priuiliegium eligendi iudicem miserabilibus personis concessum, intelligitur si iudex electus habet aliās iurisdictionem in cōuētum, secus uerò aliās lib. 3. q. 9. nu. 13. pag. 68.
Priuiligia non faciendi non amittuntur nisi usu contrario lib. 3. quæst. 14. nu. 44. pag. 137.
Priuiliegium ubi requiritur, quasi possessio non sufficit, ibi. num. 55. p. 130. § num. 65. pag. 141. limitatur in possessione immemoriali, ut ibi. num. 66.
Priuiliegium debet regulari secundā petitionem, § concessio dubia: debet referri ad petitionē § secundum eam intelligi. lib. 3. quæst. 17. num. 44. pag. 241.
Priuiliegium principis intelligitur § declaratur secundum petitionē partis impetrantis, ibi num. 50.
Priuari quis non debet suo iure ignorans § absq; culpa, quæst. 37. nu. 12. pag. 415.
Probatio plena intentionis resultat ex pluribus præsumptionibus simul iunctis, q. 17. nu. 286. pag. 294.
Probatio quando iure communi est fundata, intentio negantis incumbit aliud affirmanti. quæst. 19. nu. 6. pag. 311.
Probata possessione unius patroni § proprietate alterius, à quo præsentata

I N D E X

- tus debeat alteri præferri.* q. 42. nu. 46. cum pluribus sequen. pag. 457. cum sequent.
- Probatio maioratus per præscriptionem.* 100. annorū absq. immemoriali benè excluditur virtualiter à l. 41. Taur. q. 62. n. 21. pa. 548.
- Probationes sunt arbitraria.* lib. 3. q. 96. nu. 8. pag. 710. Et ibi. num. 9. quod in civilibus plura iudicia Et præsumptiones inducunt probationē.
- Probationes omnes sunt arbitraria.* lib. 3. q. 12. num. 12. pag. 83.
- Probatio illa dicitur sufficiens, qua iudicē ad credēdū inducit.* ibi. n. 13.
- Probatio plena resultat in civilibus non solum ex pluribus imperfectis sed etiam ex coniecturis.* lib. 3. q. 12. num. pag. 84.
- Prouança superlatiua en qualquier materia que sea, entonces es visto verificarse, quando aliquid nulla inficiatione celari, aut negari potest.* lib. 3. q. 14. nu. 120. pag. 152.
- Probationis sufficiens modus excludi non potest per. l. vel statutum.* lib. 3. q. 15. nu. 27. pag. 164.
- Probatio insufficiens nō dicitur probatio effectiua.* q. 33. n. 6. p. 393.
- Procurator Et fiscales, quādo possunt alios accusare vel non?* q. 21. num. 18. pag. 231.
- Procuratoris cōtumacia an noccat domino.* q. 32. nu. 12. pag. 389.
- Procurator, filius, vel seruus, quod te neatur parere dño, vel patri respectiue, quomodo intelligatur.* lib. 3. quæst. 2. numer. 18. pagin. 19.
- Procurator etiam lite contestata reuocari potest cum clausula. Saluo honore.* lib. 3. q. 11. nu. 23. pag. 76.
- Proditor non gaudet immunitate Ecclesia.* lib. 3. q. 4. nu. 8. pag. 24.
- Proœmium Et præfatio consideranda sunt tanquā id propter quod sunt ceteræ dispositiones, qua omnino sunt ad ipsum referenda, ne ab eo discrepent.* q. 17. nu. 89. pa. 252. Et quod colligitur ex præfationibus, dicitur expresse actū. ibid. n. 90.
- Prohibitus vocare alterum in ius sine uenia, eo ipso quod eum uocat cōmittit delictum perfectū, Et uenia non datur.* q. 30. n. 5. p. 573.
- Prohibitus petere, an ex sola citatione delinquat?* ibi. num. 6.
- Prohibitum ad tempus, post tempus censetur permissum Et e contra.* q. 34. num. 9. pag. 398.
- Prohibitio alienationis domus maiorū, semper uidetur inducere tacitū fideicomissū in fauorē agnationis ex qualitate rei, etiā si ratio illa nō exprimat.* q. 17. n. 27. pa. 292.
- Pro iudice præsumitur tunc demum, cum ipse seruat debitum Et legitimum ordinem, Et modum in procedēdo, secus aliās.* q. 21. n. 13. p. 329.
- Promissio arrarū decimā partem bonorū eas promittentis excedere non potest, Et an bona fide possessa si postea euincantur, cōprehendantur.* q. 42. n. 1. cū seqq. p. 449. Et ratio prioris dicti ponitur. n. 13. p. 451.
- Promissio

ALPHABETICVS.

- Promissio arrarum in dubio intelligitur de bonis, qua tēpore promissionis promissor habebat, nisi de futuris quoq. eas promiserit.* ibi. nu. 2. pag. 449.
- Promissio seu datio arrarū ultra. 10. partem bonorum iuramento non confirmatur.* q. 42. nu. 16. p. 452.
- Promissum, vel datū nomine arrarū an imputandū sit in quintū relictis filijs legitimis prioris matrimonij, vel tanquam as alienum deducendum sit de corpore hereditatis?* q. 43. per totam. pag. 45. cum seqq.
- Promissio arrarum.* Vide etiam Arrarum promissio.
- Pronunciandū est secundū regulam nisi contrarium, probetur.* lib. 3. q. 4. nu. 14. pag. 25.
- Proprietas semper est utilior vsu fructu, cum sit perpetua Et transitoria ad heredes.* q. 57. nu. 3. pag. 551.
- Prorogatio termini compromissi debet partibus intimari.* q. 37. nu. 11. pag. 415.
- Protestari de impedimēto proficuum erit, quamuis id nō sit necessariū.* q. 34. num. 30. pag. 404.
- Protestatio nō est necessaria ubi impedimētū procedit à necessitate natura. Et quid si pcedat à uoluntate Et arbitrio alterius?* ibi. n. 31.
- Protestatio maioris valoris tritici, Et c. solet fieri in prima petitione exequutionis, Et postea pducuntur litera testimoniales eiusdem valoris in iudicio.* q. 93. n. 23. p. 434.
- Prouision Real, en q se manda quitar y testar del libro de Iuan Garcia Fiscal de los hijosdalgo de Valladolid, lo q toca cōtra la nobleza de Vizcaya.* q. 17. n. 311. p. 301.
- Prouincia unita alteri. quib. legib. et cōsuet. regatur.* q. 7. n. 21. p. 276.
- Prouincia ita alteri uniri potest, ut utraq. suam naturam retineat.* ibi. num. 216.
- Proximioris prærogatiua Et primogenitura in successione transuersalium an sit admittenda, quoties ultimus possessor trāsuersalis est?* lib. 3. q. 66. num. 4. pag. 572. Et num. 30. pag. 580.
- Proximitas in successione primogenitorum ultimi possessoris consideranda est, non uero primi testatoris iuxta uerorē Et cōmunem sententiam, licet contraria sit etiam cōmunis.* lib. 3. q. 66. n. 7. p. 572. Et nu. 8. pag. 573. in descendentibus autem ultimi possessoris in dubio pcedit prior opinio, ut in. n. 9. præterquā si à familia primi institutoris nō procedant, ut in. n. 10.
- Proximitas ultimi possessoris maioratus descendens absq. descendētibus attendenda est, non uero primi fundatoris, dūmodo ex familia eiusdem trāsuersalis proximior ultimi possessoris sit.* n. 11. ibi. p. 573.
- Proximior uocatus in materia representationem admittente, prout est maiorat. intelligitur per representationē.* lib. 3. q. 66. n. 36. p. 581.

I N D E X

Proximiior sicut in descendentibus testatoris non praefertur, sed ille, qui est ex linea primogeniti: ita idem dicendum est in transversalibus, lib. 3. q. 67. num. 23. pag. 588.

Qualitas impertinens non impedit in legato contineri, quod alias reuera in eo veniebat. q. 16. num. 117. §. q. 17. num. 258. pag. 289.

Qualitas & circumstantia extrinseca non praesumitur nisi probetur. q. 16. num. 111. pag. 206.

Qualitatum diuersitas non facit rem diuersam in specie, sed eadem est. q. 14. num. 39. pag. 137.

Qualitas facilius probatur, quam substantia. q. 62. nu. 32. pa. 552.

Qualitates succedendi maioratus dubia qualiter & quo tempore probentur? ibi. num. 33.

Qualitas adiuncta verbo, debet regulari secundum tempus verbi? q. 85. nu. 8. pag. 669. in fin.

Quando pretium reru ecclesie distractarum in specie non est conuersum in utilitatem ecclesie, potest ipsum repeti ab aconomo administratore vel prelato uedente, ecclesia reiuēdicante suas res sic distractas: hoc tamē procedit quando emptor fuit bona fidei, ut in nu. 7. Idem si male fidei, ut in nu. 8. §. 9. non tamē poterit emptor uti retentione rei ecclesie, pro pretio, ut in nu. 6. q. 8. num. 5. pag. 54.

Quando iure antiquo duo casus sunt equiparati per modum regulae, lex noua loquens in uno, habet locum in altero, & quomodo hoc procedat. q. 8. nu. 14. pag. 58.

Quarta debita uxori inopi in casu aurb. prater ea. C. unde vir uxor. etiam si ex suis operis possit sustentare, ei debetur. q. 93. n. 5. pa. 694. §. nu. 11. §. 13. pa. 695.

Quasi possessio non releuat ab onere probandi, quando eidem repugnat primarius status natura, nisi adiuuetur praesumptione alicuius tituli, vel aequitatis. q. 14. nu. 54. pag. 139. §. nu. 62. pag. 141.

Quasi possessio in incorporalibus releuat ab onere probandi. q. 19. nu. 4.

Quasi possessio ingenuitatis, vel libertatis releuat ab onere probandi.

Quasi possessio non releuat ab onere probandi, quando primarius status natura repugnat eidem quasi possessioni. q. 19. nu. 9. pag. 313.

Quasi possessio non releuat possessore ab onere probandi exemptione, vel priuilegio. q. 19. nu. 12. pa. 313.

Quasi possessio illius status quem indicat praesens possessio, quando est talis, quae non potuerit haberi sine priuilegio, hoc est, titulo, non releuat ab onere probandi. q. 19. n. 29. p. 315.

Querere actio eoru quae sunt a tempore immemoriali introducta, impossibile est. q. 14. nu. 48. pag. 138.

Quasibile priuilegio, est quasibile tempore immemoriali, ibi. n. 57. p. 140.

Quaestio

ALPHABETICVS.

Quaestio iuris in causis spiritualibus & eis annexis, etiam inter laicos, non tantum principaliter, sed nec etiam incidenter coram iudice seculari agi potest. q. 26. nu. 3. pag. 352.

Quae sunt diuersae rationis non possunt producere aliquam formam uiuificae perfectionis, ibi num. 118.

Quilibet naturali praesumptione praesumitur esse bonus ex bonis & naturalibus principijs. lib. 3. q. 14. num. 2. pag. 128.

Quindecim dies post publicationem, intra quos debet peti in integrum restitutio aduersus omissam probationem, incipiunt currere statim quod publicatio testium fit. quaest. 33. num. 11. pag. 395. non tamē sufficit publicationem esse factam, sed requiritur parti esse intimatam uel eidem in publicatione esset traditum processum. quaest. 26. nu. 12. §. 13.

Quinque dies ad appellandum iure regio concessi currunt a die intimationis sententiae. q. 37. nu. 6. pag. 414. neque sufficit notificatio domi facta ad hoc, ibi num. 7.

Quintum an deducatur de tertio prius reuocabiliter alteri donato. lib. 3. quaest. 101. nu. 1. & per totam quaestionem pag. 732. cum seqq. resoluitur negative. nu. 5. & sequent. pag. 733.

Quintum priusquam tertium deducitur ex hereditate diuidenda fa-

uore anima, ibidem. n. 2. p. 732. & quomodo intelligatur, ibi. num. 12. pag. 735.

Quinto uno praelagato descendenti potest alterum quintum legari. q. 56. nu. 3. pag. 528.

Quinto legato descendenti & tertio extraneo, legatum tertij conuertitur in quintum, ibi num. 8. pag. 529.

R

Raptores virginum an gaudeant immunitate Ecclesiarum, & per totam quaestionem eligitur pars affirmatiua communis. lib. 3. q. 5. num. 1. pag. 27.

Ratio differentiae ponitur inter res benedictas tantum Ecclesiae & res consecratas, quando ipse alienantur respectu redditionis pretij, si ab Ecclesia repetantur, sed ex pluribus impugnatur num. 12. cum seqq. lib. 3. q. 8. num. 4. pag. 54.

Ratio differentiae inter decisionem text. in. l. si. s. si communi. de lega. C. & text. in. l. si fundum. C. de euiet. cum simil. lib. 3. q. 8. nu. 18. pag. 59.

Ratio. l. quoties est generalis, extenditur ultra casum. l. lib. 3. q. 13. n. 104. pag. 120.

Ratio finalis ac principaliter contemplata ad aliquam dispositionem, non modo non restringitur ad casum decisum, uerum etiam extenditur ad omnes illos casus qui ueniunt & inseruntur sub sua ratione finali expressa. q. 17. num. 75.

I N D E X

- pag. 250. quod procedit etiam si sequeretur legum correctio, ibi num. 76. Et etiam in exorbitantibus, ibi num. 77.
- Ratio expressa debet attendi tanquam virtus animalis ipsius. l. Et tanquam genus predicans de suis singulis speciebus. q. 17. nu. 78. pag. 251.
- Ratio quando est expressa in dispositione, in ea comprehendi intelliguntur omnes casus, qui ipsi rationi conveniunt, non quidem per viam extensionis, sed sicut genus comprehendit suas species. q. 17. num. 80. pag. 281.
- Rationem expressam si lex habeat, dicitur habere spiritum et animam patentem, sicut enim homo consistit ex anima et corpore, sic et lex siue statutum ex verbis et ratione: verba autem sunt sicut corpus, et superficies, ratio vero sicut spiritus et anima: et virtus. l. consistit in substantia rationis, maxime quando ratio est expressa. q. 17. num. 81. pag. 251.
- Ratio se habet ad. l. sicut anima ad corpus, et sicut dicitur corpus ex dispositione anime, ita lex ex dispositione rationis. q. 17. n. 83. p. 251.
- Ratio. l. ubicumque locum habet, ibi quoque. l. dispositio, ibi num. 84.
- Ratio generalis omnis ostendit evidenter quid sit statuendum in ceteris casibus ex illa et ead. causa et ratione dependentibus. q. 17. nu. 92. pag. 252.
- Ratio alicuius dispositionis, nihil aliud est quam ordo rerum ex causa illa gerendarum. q. 17. n. 94. p. 254.
- Rationem per viam interpretamur scripturas: ratio enim non fallit neque fallitur, ibi num. 95.
- Ratio quando est generalis et finalis, extendit et ampliat dictam speciale ad omnem casum in quo militat ead. ratio. q. 17. nu. 97. pag. 252.
- Ratione etiam presumpta et coniecturata qualibet dispositio regulatur, ibi num. 98.
- Ratio dicitur lex communis ad omnes casus, et non inspicitur an in dispositione sit idem casus vel non, sed tantum ratio consideratur, quia non sufficit diversificari casus, nisi ratio diversitas reddatur. q. 17. nu. 100. pag. 252.
- Ratio legis quando est generalior, et de decisio particularis, tunc ratio illa generalis pro ipsa et lege habetur, et decisio loco exempli est. q. 17. nu. 101. pag. 253. Quod procedit etiam si sequeretur legum correctio et in exorbitantibus, ibi nu. 102.
- Ratio generalis facit omniſum predicari veluti de ipsa. l. q. 17. n. 103. p. 253.
- Ratio. l. expressa quando aliquem casum ambit ac complectitur, proinde est ac si ab ea fuisset expressa decisio. ibi num. 104.
- Ratio dispositionis est ipsa dispositio, vel saltem potissima pars ipsius, veluti sunt spiritus et sua anima, ibi num. 105.

Ratio

ALPHABETICVS.

- Ratio expressa in lege habetur pro ipsa. l. adeo ut legis decisio loco exempli habeatur: sicque non ardet regulam, id est, illam rationem generalem quae pro regula habenda est. q. 17. num. 11. pag. 254.
- Ratio generalis expressa considerari debet, ut genus et continens omnes species etiam diversas sub illo genere. q. 17. nu. 117. pag. 255.
- Ratio expressa et ad unguem conveniens casui de quo agitur, observanda est et secundum illam iudicandum. q. 17. nu. 118. pag. 255.
- Ratio expressa quando ad unguem convenit casui de quo agitur, dicitur esse casus legis. q. 17. nu. 119. p. 255.
- Ratio. l. decidit omnes casus, non per extensionem, sed sicut genus comprehendit species, lib. 3. q. 71. nu. 2. pag. 614.
- Rayz del infanzonazgo de Vizcaya no se puede vender libremente, sino con cierta solemnidad de pregonos y asoramiento, ut latius hic. q. 17. nu. 269. pag. 291.
- Larayz del infanzonazgo de Vizcaya, nadie puede disponer por testamento, teniendo parientes tronqueros dentro del quarto grado, aunque sea en favor de causa pia, ibi num. 271. et num. 273. q. hoc fuit necessarium illi provincia.
- Rayz del infanzonazgo de Vizcaya no puede ser confiscada, aunq. sea por crimen lesa maiestatis divinae vel humanae, ibi num. 270.
- El Recetor de las prouaças de hidalguia, no asiente en la declaracion de los testigos esto de vengar quinientos sueldos, lib. 3. q. 16. num. 148. pag. 216.
- Rectores civitatis, qui sunt iudices in causis appellationis de quibus possunt cognoscere, hodie novissime possunt exequi suas sententias si executionem iudici a quo non remiserint, q. 25. num. 5. pag. 346. Poterunt etiam de nullitate sua sententia cognoscere simul cum ordinario, ibi nu. 6. pag. 347. Et quid si executionem iudici a quo remiserint, ibi num. 7.
- Rectores civitatis id possunt facere, intra terminum suae instantiae in quo habent iurisdictionem, non vero eo elapso, ibi nu. 8. cum seqq. p. 347.
- Rectorum instantia et iurisdicchio in causis appellationum prorrogari non potest pacto partium, neque per restitutionem in integrum, ibi nu. 11. pag. 348.
- Recognitio scripturae privatae, a debitore facta retrahitur in prauidicium recognoscentis, non vero in prauidicium tertij, et sic aliorum creditorum. q. 35. nu. 9. pag. 406.
- Recognitio instrumenti an possit peti prescripto iure exequendi, et an ea facta exequi debeat, necne. q. 36. per totam pag. 408. cum seqq. eligitur pars affirmativa nu. 3. Idem dicendum est debito etiam prescripto, ut compellatur debitor iurare

Hhh 4 ea

INDEX

- ea recognoscere utrum debeat debitum, necne? ibi nu. 5. pag. 410. imò et tenetur tunc si ab eo petatur, recognoscere instrumentum, ad sciendū se iā soluisse, si ita res se habeat: quo adiecto recognitio sibi nō nocet, si ius executiuū instrumēti publici prescriptū fuerit: secus si simpliciter cōfiteatur. ibi nu. 6. et 7.*
- Recognitio instrumenti debiti iā prescripti non prauidicat recognoscēti. q. 36. nu. 13. pag. 412.*
- Re comparata ex pretio rei immobilistrūcalis vendita an succedatur iure fori consuetudinarij. lib. 3. q. 81. nu. 1. cum seqq. resoluatur negatiue. nu. 8. p. 675. nisi consuetudo legitime prescripta aliud habeat, ut ibidem nu. 22. p. 678.*
- Recedi non debet ex verbis dubijs à legū sententia. lib. 3. q. 67. nu. 37. pag. 592.*
- Reditus bonorum truncalium si non sufficiant pro alimentis patris, proprietatis aliqua vendi debet ex cuius pretio parens alatur. lib. 3. q. 82. nu. 20. et 23. pag. 657.*
- Refertur communis opinio Doctorū tenētium raptores virginum gaudere immunitate Ecclesiarum: ipsaque defenditur ab impugnationibus Couarr. lib. 3. q. 5. nu. 7.*
- Refran comun, que los que vienen o decienden de los Godos, son muy hidalgos, es muy verdadero, y se ha de tener por tal. li. 3. q. 11. n. 43. p. 100*
- Regnū Hispania ante Pelagiū usque ad Roderici infelicis tēpora electione prorsus, non successione constabat. li. 3. nu. 39. pag. 99.*
- Reges nostri Hispania an sint descendentes à Regibus Gothis nobilissimis? ibi. num. 62. cum seqq. pag. 103. cum seqq.*
- Reges nostri Hispania descendunt à gloriosissimo Rege Gotho Reccaredo, ibi nu. 66. p. 106.*
- Reges primi Gothorū ex gratiosa Honorij Imperatoris Hispani concessione Hispanias viriliter aggressi sunt. ibi nu. 72. pag. 108.*
- Reges Hispania quo iure patronatus ius Ecclesiarum cathedralium sibi acquisuerint? ibi nu. 72. p. 109. in vers. cum autem.*
- Regnū Castella et Legionis cōtinuatū fuit ab Athanarico Rege usque ad regiam maiestatem Ferdinadi V. Hispaniarum Regis Catholici per lineam rectam eiusdem gentis siue sanguinis, absque alicuius extraneae familiae aut stirpis interpositione per. 83. gradus, computādo quemlibet regem pro uno gradu, lib. 3. q. 13. nu. 65. pag. 105.*
- Regnum unitum alteri, quibus. 11. et consuetudinibus regatur. quas. 17. nu. 215. pag. 276.*
- Regnū est caput omnium primogeniorū Hispanorū, ab eoq. cetera primogenia tāquā à capite deriuantur. li. 3. nu. 36. pag. 591.*
- Regum. 2. cap. 24. sensus et intellectus. q. 17. nu. 170. pag. 266.*

Regula

ALPHABETICVS.

- Regula generi per speciem, nō procedit in iurisdictionibus fauore publico. q. 24. nu. 6. p. 343.*
- Reyes de la sangre real de los Godos, ha auido en España. 85. contādo desde el primero, que fue Ataulfo, hasta nuestro señor el Rey don Felipe el segundo. li. 3. q. 11. pag. 103.*
- El Rey sibi haze a vno Duque, Cōde, o Marques, y le da tierra cō vasallos, es visto darle exempcion cō nobleza, aūque aliās el tal no sea hijodalgo, o sea espurio, o descienda de espurio. lib. 3. q. 16. nu. 6. p. 180*
- Reiteratio et exactio pœnæ habet locum in pœnalibus, stante clausula roties quoties. lib. 3. q. 11. nu. 28. pag. 78.*
- Religiosi et clerici delinquentes confugientes ad Ecclesiam, an debeant immunitate ipsius gaudere in casibus in quibus laici ea gaudēt? per totam questionem, ubi due opinionēs fundantur: affirmatiua ut verior iure approbatur. lib. 3. q. 3. n. 1. pag. 20. eaq. limitatur quodam casu ut in nu. 2. Sed negatiua in praxi seruatur, ideo tenenda est ut in nu. 30. Sed hæc praxis quātū adiudicem Ecclesiasticum intelligenda est, secus quo adiudicem laicum, ut in nu. 4.*
- Religiosi cōuenti pro debitis ciuilibus corā iudice ordinario ecclesiastico an possint declinare eius iurisdictionē et eligere conseruatorē corā quo conueniatur. lib. 3. q. 10. nu. 1. cū seqq. pag. 70. cū seqq. et nu. 4. p. 71. ponitur duplex praxis procedēdi per ordinariū iudicē Ecclesiast. contra religiosos in prad. specie.*
- Relatum censetur esse in referente cum omnibus suis qualitatibus, lib. 1. q. 17. nu. 46. p. 141.*
- Relatione pendente facta principi, nihil est innouandum. q. 23. nu. 4. pag. 338.*
- Relationis natura simpliciter atq. absolute prolata est, ut omnia ea, ad quæ potest fieri relatio absque aliqua restrictione comprehendat. li. 3. q. 66. nu. 28. pag. 578.*
- Relatum dicitur esse in referēte cum omnibus suis qualitatibus. li. 3. q. 15. num. 41. pag. 167.*
- Reliquisse nō videtur, qui qd. reliquit reddere debuit. q. 55. n. 15. p. 520.*
- Remedium possessorium, quod appellatur del interim, an possit proponi pēdente iudicio super remedio possessorio. l. 45. Taur. ad hoc ut pronuntietur in rerū maioratus possessione esse debere, et in ea tuendum per viam interim et provisionis? lib. 3. q. 73. nu. 1. cū seqq. pag. 622. resoluatur negatiue. nu. 3. limitatur num. 4.*
- Remedium possessorium del interim quod Hispani dicunt apud nos, in iudicijs possessorijs intentari ac proponi potest et valet, ac super eo pronuntiandū est, ibi num. 2.*
- Renūtiatio cōsanguineorū de trūco cū iuramēto hereditati trūcali, an illos postea*

I N D E X

- postea excludat? lib. 3. q. 80. num. 1. cum seqq. p. 647. §. nu. 3. pag. 648. resolutur non excludere §. nu. 9. p. 650. limitatur.
- Renuntians hereditati paterna, non videtur renuntiare hereditati fraterna, lib. 3. q. 80. nu. 5. p. 648.
- Renuntians hereditati paterna admittitur ad retractum, ibi. nu. 7. p. 649.
- Renuntiatio generalis bonorum non comprehendit legitima supplementum. lib. 3. q. 82. nu. 2. pag. 653. Quod procedit etiam si aliquid sit relictum pro legitima iure institutionis, §. testator iusserit quod debeat illo relicto esse contentus, nihilque amplius petere possit. ibidem nu. 3. p. 654. quia illud onus adiectum non valet, sed ipso iure rejicitur, ut ibi. Limitatur nu. 4.
- Renuntiatio vassalli in manibus domini facta non praevincit agnatis vassalli, quando feudum est antiquum §. paternum lib. 3. q. 84. num. 15. pag. 665.
- Representationi locus non est quo ad successionem transversalium post filios fratrum, attento iure communi. lib. 3. q. 66. nu. 2. pag. 572.
- Representatio in successione primogenitorum an admittenda sit quoties ultimus possessor transversalis est? ibi nu. 5. cum seqq. pag. 572.
- Representatur tantum persona patris quo ad qualitatem primogenituram, non vero gradus. ut in lib. 3. q. 66. nu. 21. pag. 577.
- Representatio in terminis legis. 40. Taur. non est coarctanda ad fratres fratrumque filios sed, ad omnes primogenitos protrahenda, ibi. nu. 23. pag. 577.
- Representatio non excluditur per verba illa: Succedat proximior, in materi arepresentatione admittere, prout est maioratus, ibi nu. 36. p. 581.
- Representatio an locum habeat in successione maioratus, quoties in eo cauetur. ut deficientibus descenditibus succedat consanguineus proximior, vel quod in eo succedatur salva gradus prerogativa, vel etiam quando in eo admittitur representatio solum nepotis ultimi possessoris, §. de ceteris personis succedere debentibus nihil dispositum est quo ad representationem? Difficilis questio in qua sunt opiniones contrariae, sed nn. 18. cum sequen. affirmativa eligitur lib. 3. q. 67. num. 1. cum seqq. p. 584.
- Representatio locum non habet in fideicommissio relicto proximiori de familia, praecipue inter patruum §. nepotem ex primogenito natum, ibi. n. 2. p. 585. sed vide. n. 52. §. 54. pag. 595.
- Representatio locum non habet siate clausula vocationis filij superstitis tempore mortis ultimi possessoris: tunc enim filius secundogenitus superstes excludit nepotem ex filio maiori praedefuncto, ibi. nume. 4. pag. 585. sed contra num. 35. §. 40. cum seqq. pag. 591. cum sequent.

Repra-

ALPHABETICVS.

- Representatio sublata videtur ex verbis, salva gradus prerogativa, ibi num. 5. pag. 586. sed contrarium nu. 43. cum seqq. p. 593. cum seqq.
- Representatio facit ut remotior dicatur propinquior li. 3. q. 97. num. 25. pag. 588.
- Representatione admissus non dicitur corrumpere gradum, ibi nu. 26. sed representare, ibi nu. 45. pag. 593.
- Representatio ubi admittitur gradus representatur, §. filius in loco patris succedit, ibi nu. 27.
- Representatio habet locum in regni §. maioratus successione ultra filios fratrum §. usque in infinitum, etiam inter transversales. ibidem. num. 33. pag. 591. ampliatur §. declaratur. num. 34.
- Representationem ad excludendam requiritur dispositio expressa, aut ita tacita quod in dubium revocari non possit, ibi num. 38. §. 39.
- Representatio admittitur etiam in pro nepotere respectu aui, imo in omnibus alijs descenditibus id locum habet: quomodo procedat, declaratur, lib. 3. q. 67. nu. 58. §. 59. pag. 596.
- Reputatio omnis §. nominatio realis constituunt in quasi possessione talis iuris, si aliud non repugnat. q. 17. nu. 304. el. 2. pag. 299.
- Reputatio §. communis opinio ad probandam nobilitatem, debet esse immemorialis. q. 14. nu. 9. pag. 129.
- Requisita ad probationem tantum non viciant dispositionem, si omittatur, si aliter de re illa constare possit. li. 3. q. 15. nu. 20. pag. 163.
- Rescriptum recipit interpretationem declarationem §. supplementum a supplicatione. li. 3. q. 17. nu. 43. p. 241.
- Responsio indefinita principis debet adaptari ad petita, ut quod petitum est videatur concessum, vel denegatum. ibi num. 43.
- Responsio simplex aut ambigua, seu rescriptum recipit interpretationem a supplicatione. q. 41. nu. 12. pag. 442. §. nu. 21. pag. 447.
- Res furtiva, vendita, vel alteri pignoratata, reddi debet domino absque solutione pretij. lib. 3. q. 8. n. 29. p. 64.
- Restat eiusdem generis siue sanguinis, absque alicuius extraneae familiae aut stirpis interpositione per. 83. gradus, computando quemlibet regem pro uno gradu. lib. 3. q. 13. nu. 65. p. 105.
- Res una ita post uniri alteri ut utraque retineat sua privilegia, suaque prima natura. li. 3. q. 14. n. 41. p. 137.
- Res veluti domus, §. c. sapientissime accipiuntur per personas, ut in exemplis hic positus. li. 3. q. 14. nu. 127. p. 154.
- Res a persona non ex diverso conditionem accipit, ibi nu. 129.
- Res hominibus accedunt, non vero rebus homines §. locus. li. 3. q. 16. nu. 98.
- Res maioratus addita ab eius possessore, quae potest per se subsistere, non sequitur maioratus naturam, neque pertinet ad ceteros maioratus successores, lib. 3. q. 70. nu. 24. p. 610. ampliatur, num. 25.

Res

I N D E X

- Res addita maioratui eidem non cedit, si potest ab eo separari, ibi. nu. 26. §. 27. pag. 611. quando dicitur inseparabilis §. individua*
- Res aestimata in dotem data quando fecit emptionem aestimatio etiam si sit in eadem bonitate, non potest reddi uxori à marito ea inuita lib. 3. q. 77. nu. 8. p. 635.*
- Res empta durante matrimonio ex pretio rei alicuius ex coniugibus vendita, subrogatur in eius locum, ad eumque pertinet cuius erat res vendita, lib. 3. q. 86. n. 3. p. 674.*
- Res empta ex pecunia dotali accedente uxoris consensu dotalis est, ibi nu. 4. intellige ut in n. 18. p. 676.*
- Res empta ex pretio rei patrimonialis vendito censetur patrimonialis ibidem. nu. 5. pag. 674. sed contra num. 18. §. 19. pag. 676. §. 677. §. ex breuitate temporis presumitur pecuniam aliunde receptam conuersam fuisse in pradij emptionem ut ibidem. n. 6. p. 975.*
- Res non succedit loco pretij, licet pretium non succedat loco rei. lib. 3. q. 87. nu. 9. pag. 675.*
- Res qua succedit in locum alterius rei fidei commissio subiecta, efficitur fidei commissaria ibidem. num. 14. pag. 676.*
- Res patrimonialis non efficitur ex sola protestatione, vel pacto, cum ea verè talis aliàs non sit. ibidem, nu. 20. pag. 677.*
- Res permutata cum truncali an truncalis censeatur ad hoc ut in ea tanquam in truncali succedatur. lib. 3. q. 88. nu. 1. cum sequent. pag. 679. resoluitur negative. nu. 7. limitatur. nu. 9. pag. 680. stante consuetudine legitime praescripta in contrarium.*
- Res permutata cum re dotali dotalis efficitur, ibi num. 3.*
- Res permutata eandem naturam rei cum qua fuit permutata recipit, ibi num. 2. pag. 679.*
- Res immobilis à patre recepta ex alterius permutatione eand. omnino sortitur naturam, §. ideò filij eodem modo succedunt in ea sicut in illa, ibi num. 4.*
- Res permutata cum re fidei commissio subiecta efficitur fidei commissaria, ibi nu. 5.*
- Res feudalis non efficitur qua additur fundo feudali. lib. 3. q. 90. nu. 6. pag. 685.*
- Rei appellatione continetur res cum omnibus suis accessorijis iuribus §. continetis. li. 3. q. 90. n. 2. p. 684.*
- Res vendita ad mensuram contractus an ante mensuram sit perfectus? li. 3. quest. 94. nu. 14. cum seqq. pag. 700. ubi etiam quando venditur ad pondus vel gustum?*
- Res trunci vendita, an in ea, vel in pretio eius succedatur iure communi vel foro consuetudinario, quo cauetur ut bona redeant ad truncum vel radicem. lib. 3. quest. 86. num. 1. cum sequent. pag. 670. cum sequent.*

Reser-

A L P H A B E T I C V S.

- Reseruatio reseruat integrum ius quod competebat, §. alia in proposito. q. 16. nu. pag. 311.*
- Restitutio in integrum nunquam censetur exclusa nisi expresse excludatur. q. 32. nu. 15. pag. 389.*
- Restitutio etiam concedenda est in causis summarijs §. breuioribus, quando breuissimè deffinienda sunt, ibi nu. 17. pag. 390.*
- Restitutio in integrum minori an concedatur, §. c. Vide litera Minor. §. c.*
- Restituas verbum à iudice prolatum in sententia, plenam habet significationem, ita ut fructus quoque comprehendat. quest. 38. num. 30. pag. 428.*
- Restrictiui termini natura hoc habet ut sic excludat ab ipso extranea, ut cuncta ad ipsum pertinentia includat. lib. 3. q. 15. nu. 22. p. 163.*
- Retentionis ius competit pro expensis à bona fidei possessore utiliter factis. lib. 3. q. 68. nu. 7. p. 600.*
- Retractus non habet locum in redditibus annuis etiam perpetuis. lib. 3. q. 83. num. 6. pag. 659. §. num. 16. pag. 651.*
- Retractus locum non habet in pradijs emptis pecunia ea. l. in dotem data ut essent hereditagium li. 3. q. 84. num. 5. pag. 663.*
- Retractus iure nostro regio solum habet locum en los bienes heredados vendidos, y no en los que el vendedor ouo por contracto entre vivos. lib. 3. q. 87. num. 21.*
- Retractus an locum habeat in re permutata cum re patrimoniali, lib. 3. quest. 88. nu. 6. §. nu. 8. pag. 680.*
- Reuocatio mandati assassini non sufficit quod fiat re integra ad effugiendam poenam. c. 1. de homicid. lib. 6. in quo sunt duae opiniones contrariae: conciliantur tamen hic §. num. 45. sed. num. 46. additio ad jicitur. lib. 3. q. 7. nu. 44. p. 47.*
- Reus criminis lesa maiestatis non videtur gaudere immunitate Ecclesiae, sed contrarium num. 17. lib. 3. q. 4. num. 9. pag. 24.*
- Reus etiam post lit. contest. potest suspendere petitorium ab actore deductum, proponendo possessorium recuperanda ratione spoliationis lite contestata contingentis, secus si spoliatio ante litē contestatam contigerit. q. 39. num. 26. pag. 435.*
- Reus conuentus coram iudice conseruatore, si neget iniuriam notoriam, aut violentiam notoriam §. manifestam à se commissam, potest iudex conseruator recipere probationes an factum illud sit notorium, ut sic videat an sit sua iurisdictio. lib. 3. q. 9. nu. 14. p. 68.*
- Reus debet diffinitive absolui, non verò ab obseruatione iudicij, ubi utraque parte presente fuit assignatus terminus ad probandam, si actor non probauerit. q. 19. nu. 27. p. 317.*
- Rex, Imperator vel alius, qui ius habeat conferenda nobilitatis, si cõceserit*

I N D E X

- serit feuda regalia, aut alia nobilia, ignobilia cuiquam, quem scit esse ignobilem, illi eo ipso nobilitatem concedere videtur, secus si alius, cui id ius non sit, ea feuda concesserit, lib. 3. q. 16. nu. 11. pag. 181.
- Rex nunquam litigat sine possessione in his, quæ sibi ut summo Regi conceduntur. q. 19. num. 17. pag. 314.
- Rex eo ipso quod incipit cognoscere de aliqua causa, tacite videtur eam ab alijs aduocare. q. 23. num. 5. pag. 338.
- Rex potest ex gratia concedere secundam supplicationem, ubi ipsa alias locum non habet. q. 38. num. 25. pag. 429.
- Ricos homes en España quales se llaman. lib. 3. q. 16. nu. 124. cum sequent. pag. 209. cum seqq.
- Los ricos homes de España son de mayor qualidad, y se diferencian de los hyosdalgo notorios de solar conocido, ibi nu. 127. p. 211.
- Ricos hombres en Castilla, segun Iuã Garcia Gallego, se llaman los que tenian vasallos, ibi n. 26. p. 183.
- Romani nullam Cantabrico idiomati commutationem inferre potuerunt, licet apud victos omnes unam cum imperio linguam quoque suam inuexerint. q. 17. num. 160. pag. 264.
- Rogitus tabellionis ad testamentum conficiendum non inducit voluntatem precisam testandi in scriptis: etiam si testator postea incodicillis dicat se testamentum in scriptis fecisse. q. 45. nu. 12. §. 13. pag. 476.
- Romana sola ciuitas ciuesque Romani immunes et nobiles reputabantur, eorum immunitatis ius primo Italica prouintia, velut proximiori et principaliori communicatum fuit, quæ sola inter alias, prouintias nobilis et immunitatis à principio fuit, postea vero alia prouintia, ciuitati Romana subdita vel confederata propter earum in rempublicam Romanam benemerita consequuta sunt id ius Italicum, hoc est, immunitatis lib. 3. q. 13. nu. 4. pag. 92.
- Rusticus et mulier non excusantur in his quæ ad iuris rigorem conseruandum sunt introducta, vel quæ concernunt formam actus, sed formam generaliter traditam tenentur obseruare. q. 32. nu. 2. p. 386. siue potuerint consulere peritiores, siue non. ibi nu. 11. pag. 388.
- Rustico et mulieri non fauetur nisi in casibus à iure expressis, ibi nu. 8. p. 387. et quid de iure regio. num. 9. pag. 388.
- Rusticorum mali mores, sigillatim hic referuntur. q. 13. nu. 56. pag. 102.
- Rupto testamento. Vide Testam. rupto.

S

- Sacrilegus dicitur violans immunitatem Ecclesie. q. 1. nu. 33. p. 12.
- Sacrilegus non gaudet immunitate Ecclesie. q. 1. nu. 33. p. 12.
- Secundum regulam pronuntiandum est, nisi contrarium probetur. q. 4. n. 14. p. 25.

Sena-

A L P H A B E T I C V S.

- Senatus non habet auctoritatem abroganda, aut condenda. l. q. 17. nu. 231. pag. 281. sed recurrendum est ad assensum populi liberi qui talem legem sibi est de pactus, ibi num. 234.
- El señor de vasallos que viene entre ellos en España, no puede ser enpadronado por los vasallos, quest. 9. num. 9. pag. 180.
- Los señores de vasallos que antes no eran nobles, sino que por auerlos adquirido se hazen nobles, y por ello no pechan, no se podran llamar hijosdalgo de solar conocido, ibi nu. 13. pag. 181.
- Los señores de Vizcaya no entraron dando o trocando, sino recibiendo ciertos dineros limitados, y la mitad de la rayz, que tenian los hijosdalgo, quest. 17. nu. 218. p. 277.
- Los señores de Vizcaya, y de la casa de Lara eran a par de Principes, y mucho mas que hidalgos, q. 11. num. 121. pag. 208.
- Semel exclusus remanet semper exclusus q. 79. num. 7. pag. 645.
- Sententia lata contra. ll. expressas et manifesti iuris formam, est nulla, q. 17. num. 236. pag. 281. et notorietas erroris in proposito constat per facti euidenciam, etiam si in decreto vel sententia non fuerit expressus, ibi num. 238.
- Sententia absolutoria simpliciter lata diffinitiuam est, nec iterum de ea causa tractari potest. quest. 19. num. 28. pag. 317.
- Sententia appellatione intelligitur de diffinitiuam, q. 38. num. 20. p. 424.
- Sententia tamen declaratoria assensum non requiritur, per quam iudex pronuntiet eum esse assassinum, quest. 7. num. 24. pag. 43.
- Separatio bonorum pupilli et patris fit à lege, propter incapacitatem substituti. q. 55. n. 5. p. 519. et in hac specie limitatur regul. 1. sed si plures §. ff. de vulg. et pupil. subst. ibidem num. 6.
- Sermo simpliciter prolatus ultra primam vicem intelligitur, quando hoc constat ex mente disponentis q. 11. num. 29. pag. 78. item etiam quando dispositio inducta per modum privilegij intellecta de prima vice esset temporalis, ibi nu. 30.
- Sermones qui sunt cum vulgari sermone prolati, debent interpretari secundum communem usum loquendi, nisi producantur à literatis, quia tunc debent interpretari secundum artem literarum, quest. 16. num. 82. pag. 200.
- Seruus impignoratus non consequitur à suo domino eodemque debitore impignorante libertatem directè sibi legatam, quæ tamè iure directo alioquin voluisset, nisi praesens retentionis impedimentum sub fuisset, sed obseruatur quod hic dicitur. q. 17. num. 278. pag. 269.
- Seruo, procurator vel filio quod teneatur parere domino vel patri respectiue, quo modo intelligatur. q. 2. n. 18. p. 619.

Seruus

I N D E X

- seruus: si pro libero se gerat bona fide, statim priuat dominum possessione, & ista sua quasi possessio est habilis ad prescriptionem libertatis longo tempore. quæst. 14. nu. 23. pag. 132.*
- Seruitus simpliciter constituta ne luminibus officiat, intelligitur etiã de futuris luminibus, q. 31. nu. 2. pag. 382.*
- Sexaginta dies ad appellandũ de nullitate contra sententiam, à quo tempore currere incipiant, q. 37. per totam pag. 414. cum sequentib.*
- Sexaginta dies prad. ad agendum de nullitate, currunt à die intimatiõnis sententia, ibi num. 5.*
- Silentium & negligentia in petenda possessione virtute. l. 45. Taur. quo tempore & in quibus casibus noceat q. 71. num. 24. pag. 619.*
- Similitudo ad hoc ut sit bona, sufficit quòd extet in eo ad quod fit comparatio, non enim necesse est, ut in tota ipsa re similitudo sit q. 5. nu. 6. pag. 29.*
- Syndici ratione officij, quando excusentur vel non à condemnatione expensarum, si in probatione deficiant? q. 21. num. 16. pag. 330.*
- Si vinco vincentem te, a fortiori vincam te, q. 99. num. 3. pag. 718. declaratur, ibi num. 25. pa. 724.*
- Solar conocido de hidalgos, qual se diga, y que sea necessario prouar para ello? q. 16. per totam, pag. 178 & ibi nu. 2. que no ay ley en Casti-*
- lla que lo declare, & num. 3. pag. 179. que sea casa de solar conocido, segun Ioan Garcia Gallego, y alli en el num. 4. que ha de tener el solar.*
- Solar conocido ha de ser heredado por varonia, y no comprado, aunq esto no es de mucha consideracion, como quiera que en la succession del Reyno se admite hembra a falta de varon, conforme a la ley. 2. tit. 15. par. 2. & ibi num. 14. pag. 181.*
- Solarío solarías, penultima producta, significat in altum edificare, & solarium Latini vocant plana tecta, ibi nu. 41. pag. 190.*
- Solar conocido donde tubo su origen, ibi nu. 54. pag. 193.*
- Solar conocido y su titulo en esta materia de nobleza puede ser en una de dos maneras, o de un terreno o pedaço de tierra, o de sola una familia de notorios hijosdalgo en la comarca do esta sito, q. 16. nu. 31. pag. 186.*
- Solar verdadero conocido, primeramente consiste en el linage y en la familia antiguamente noble, q. 16. num. 100. pag. 203.*
- Solares verdaderos conocidos de hijosdalgo notorios de España, y mas antiguos, ay y está sin vasallos en las montañas de Catabria y Vizcaya, q. 14. nu. 67. pa. 197.*
- Solares estos tan antiguos y la descendencia de ellos de los notorios hijosdalgo,*

A L P H A B E T I C V S.

- dalgo se puede prouar, y basta la comun è inmemorial reputacion y suma dello. ibi. num. 68. pag. 198.*
- Solares conocidos, y casas de hijosdalgo se admiten, alegan, y prueua sin vasallos, conforme à la pratica comun de stos Reynos. ibi. nu. 69.*
- Solar conocido no se prueua solamete por auer sido algunas casas habitadas por hijosdalgo de tiempo inmemorial a esta parte. ibi. nu. 123. pag. 209.*
- Solar propriamente es un solar de casa antigua, aunq no tenga vasallos. ibi. nu. 120. pag. 207.*
- Solar conocido de hijosdalgo notorios, es aquel que se prueua que es tenido y comunmente reputado por tal en la prouincia y comarca do està sito, y que dello es assi la publica boz, y fama de tiempo inmemorial a esta parte, sin contradicion alguna. ibi. nu. 129. pag. 211.*
- Solar conocido de hijosdalgo notorios, non solum probatur quãdo omnes de populo hoc sciunt, vel scire possunt, sed etiam quando decem testes conformiter hoc ita testantur. ibi. nu. 133. pag. 212.*
- El soldado por solo serlo, si es hijodalgo? q. 17. nu. 247. pag. 285.*
- El soldado puede desafiar a un Canallero, como lo dezia Iuã Iacobo Tribulcio, Capitan General de la cavalleria del Rey Francisco de Francia. quæstione. 17. num. 248. pag. 285.*
- Solennitas eadem requiritur in actu reuocando, qua in eo conficiendo. q. 75. nu. 5. pag. 626.*
- Submittens se in uno apertè, in alio non vult esse obligatus. quæst. 17. nu. 21. pag. 276.*
- Subrogatus sapit naturam subrogati. q. 27. nu. 4. pag. 356.*
- Subrogatus sapit naturam eius, in cuius locũ subrogatur, etiã in particularibus. q. 87. num. 2. pag. 674. sed improprie, ut in numero. 17. pag. 676.*
- Substantia talis presumitur, qualis est qualitas, & superficies: & tale presumitur inuisibile esse, quale visibile illud esse figuratur. q. 17. nu. 267. pag. 290.*
- Substantia non perficitur ex singularibus imperfectis discrepantibus. q. 11. nu. 114. pag. 206.*
- Substitutio compendiosa filio impuberi meliorato facta valet, & quã substitutionem continet. q. 51. n. 3. pag. 502.*
- Substitui non potest extraneus filio meliorato in tertio simpliciter, etiã absq primogenio, stantibus consanguineis. q. 51. num. 10. pag. 504. limitatur. nu. 11. pag. 505.*
- Substituendi alij necessario non sunt exemplariter, ultra descendentes legitimos. q. 52. nu. 3. pag. 508.*
- Substitutio exemplaris assimilatur illi, de qua in. l. 27. Taur. ubi contrarium expressũ non reperitur. q. 53. nu. 3. pag. 513.*

I N D E X

- Substitui an possit in melioratione facta uni filio naturali, vel spurio alius etiam extraneus, pratermissis ceteris filijs illegitimis, & sic non seruata forma.* l. 27. Tauri? late igitur. q. 54. num. 1. cum seqq. pag. 514.
- Substitutus pupillaris non succedit patri, sed pupillo.* quaest. 55. num. 2. pag. 518.
- Substitutione neganti sufficit dicere substitutio non loquitur in hoc casu, neq; hac conditionem comprehendit: & qui contrarium dixerit, debet id probare.* quaest. 69. num. 10. pag. 586.
- Substitutio, qua expresse non legitur, facta in scriptura, non censetur facta a disponente.* ibi. numero. 11. pag. 587.
- Succeditur in maioratibus primo institutori, non vero ultimo possessori.* q. 66. num. 13. pag. 574.
- Successio inter ascendentes, & descendentes est reciproca inter se regulariter affirmatiue, & negatiue, nulla distinctione facta, an peccauerint ascendentes in procreatione descendentium.* quaest. 74. num. 5. pag. 624.
- Successio trunci, de qua in l. 6. Taur. hodie. l. 1. tit. 8. lib. 5. nou. Coll. Reg. ibi: Saluo en las ciudades, &c. an procedat in pupillo decedente infra pupillarem etate, absq; substituto pupillari?* q. 76. num. 1. cum seqq. pag. 629. cum seqq. Resoluitur affirmatiue nu. 3. cum seqq.
- Successio truncalium bonorum non defertur iure hereditario, sed iure sanguinis a radice proueniente.* q. 80. num. 6. pag. 649.
- Successio truncalis an habeat locum in horto, & area contiguas rei truncali eidem additis.* q. 90. num. 1. cum seqq. pag. 684. Resoluitur negatiue nu. 5. pag. 685.
- Sucumbens in causis criminalibus, an debeat in expensis condemnari?* q. 21. num. 9. pag. 328.
- Supplicatio secunda in quibus causis locum habeat.* q. 38. num. 1. p. 418.
- Supplicatio secunda an locum habeat quoties acta in prima instantia coram iudice inferiori fuerunt annullata apud Regiam Cancellariam, & in ea causa duabus sententijs definitiuis decisa contra appellantem.* q. 38. per totam quaest. pag. 418. cum seqq. precipue. n. 21. 22. & 24. pag. 425. cum seqq.
- Supplicatio secunda, ad hoc ut locum habeat petitio in tribunali superiori producta, non debet se referre ad aliud prius, actio tantum super eodem negotio, petendo restitutionem, vel reclamationem, vel de nullitate agendo, &c.* q. 38. num. 5. pag. 419.
- Supplicatio secunda non habet locum quoties facta prima petitione coram iudice inferiori ex interlocutoria sententia appellatione causare tenetur in Consilio, vel Cancellaria, ibiq;*

A L P H A B E T I C V S.

- ibiq; deciditur ex dicta prima petitione.* ibi. nu. 8.
- Supplicatio secunda locum non habet a sententia lata per iudices supremos, quoties causa fuit cepta coram inferiori, & ibi contestata, & postea per privilegium fuit deducta ad Curiam, &c.* q. 38. num. 10. pag. 421.
- Supplicatio secunda locum non habet a sententia dominorum de Consilio confirmatoria alterius sententia de Alcalde de Corte, o de rastro.* ibi. nu. 9. pag. 421.
- Supplicatio secunda an locum habeat a sententijs latis super aliqua datione fructuum, vel eius, quod interest, in quibus reus fuit condemnatus per exequutoriam?* q. 38. n. 26. cum seqq. pag. 427.
- Supplicationis in fauorem in dubio iudicandum est, precipue si constaret de notoria iniustitia sententia de reuista, a qua secundo supplicatur.* ibi. nu. 14. & 15. pag. 423.
- Supplicatio secunda an habeat locum, ubi causa non poterat tractari in prima instantia in Curia, si de facto ibi agatur, & retineatur, atque decidatur per secundam sententiam.* ibi. nu. 16. Et quid si reus tunc declinauerit Curia iurisdictionem in prima instantia, & causam ad iudicem inferiorem remitti petat? ibi. nu. 17. pag. 424.
- Supplicationem secundam potest concedere Rex ex gratia, ubi ipsa*
- alias locum non habet.* q. 38. n. 25. pag. 426.
- Scientia eius, contra quem prescribitur, non requiritur in prescriptione immemoriali.* q. 62. nu. 7. pag. 546.
- Scientia & patientia Principis ubique requiritur ad prescriptionem, sufficit suorum officialium.* q. 31. nu. 9. pag. 384.
- Scientia & patientia Principis an requiratur in reputatione immemoriali nobilitatis?* q. 14. num. 30. & 31. pag. 135. & nu. 71. pag. 142.
- Scholares Salmantini quotidie conueniunt suos debitores ciuiles coram suo conseruatore Apostolico magistro scholarum.* q. 9. nu. 3. p. 66.
- Scriptura pro forma maioratus non requiritur.* q. 62. nu. 18. pag. 547.
- Scriptura priuata recognita in iudicio, vel confessio redacta in publicam formam vim exequutoriam habet, ac si a principio id factum fuisset.* q. 35. num. 3. pag. 405. Et quomodo id intelligatur. num. 12. pag. 407.
- Scriptum dicitur quod ex verbis & ratione colligitur, aut infertur.* q. 17. nu. 109. pag. 254.
- Scriptura non requiritur pro valore contractus venditionis, nisi hoc agatur in ipso contractu, vel antea: secus vero erit si postea id partes asserant contractum iam perfectum, & absoluto.* q. 94. n. 2. & 3. p. 697.
- Scriptura quoties ad perfectionem, & substantiam contractus ex uoluntate*

I N D E X

- luntate partium requiritur, quibus verbis id colligitur, inducatur, vel exprimat? *ibid.* num. 11. cum seqq. pag. 698. cum seqq.
- Specialis derogatio constitutionum Conciliorum requiritur. q. 17. n. 231. pag. 281.
- Sponsus vel maritus nulla lege cogitur ad arras promittendas sponsa vel uxori. q. 43. num. 15. §. 17. pag. 462.
- Sponsa ex communi usu loquendi in his regnis semper dicitur ante velationem, postea vero dicitur uxor. q. 44. nu. 3. pag. 469.
- Sponsus si miserit mundos muliebres sponsa absenti, et ipse prius accessit, quam nuntius, eamque sculatus fuerit, vel carnaliter cognouerit, deinde accesserit nuntius, et sponsa dona tradiderit, nihilominus locum habet distinctio. l. 52. Tauri. q. 44. nu. 8. pag. 471.
- Spurius filius spurij filij, Vide Filius spurius, et filij spurij.
- Spurij nomen plerumque filium de adulterio conceptum significat. q. 55. nu. 49. pag. 527.
- Status eius quod a nobis abire potest, accipitur eo tempore in quo est antiquam abdicetur. q. 17. num. 277. pag. 292.
- Statuti determinationem ubi habemus, ulterius non est investiganda. q. 17. nu. 4. pag. 240.
- Statutum praefigens formam et modum probandi nobilitatem confirma-
- tum a Principe valet. *ibi.* nu. 54. pag. 245.
- Statutum vel lex prohibens fieri alienationem rerum immobilium in ecclesia, vel piam causam an valeat? q. 17. nu. 272. pag. 291.
- Statuta circa quae possint ciuitates, et oppida Hispania condere, et an requiratur licentia vel confirmatio Regis. q. 23. per totam pag. 337.
- Statuta ciuitatum, vel oppidorum Hispania confirmantur in Consilio supremo nostri Regis: et si sunt noua, iubetur ad petitionem cuiuslibet ne custodiantur, donec in Consilio Regio videantur et confirmentur. q. 23. nu. 9. pag. 339.
- Statutum etiam quod fit in praesentia Principis, requirit confirmationem. *ibi.* nu. 8. pag. 339.
- Statuta quaecumque ciuitatum et oppidorum confirmari debent a Rege nostro, alias nulla sunt, et an inrim seruari possint. q. 23. nu. 10. §. 12. p. 339. cum sequenti. limitatur nu. 18. pag. 341.
- Statuta oppidorum particularium dominorum sufficit quod confirmentur per eos. *ibi.* nu. 13. pag. 340.
- Statuta ciuitatis vel villa concernentia bonum regimen ciuitatis super utensilibus, et ad victum spectantibus, alijsque similibus negotijs, non egent confirmatione Regia, maxime cum periculum esset in mora petendi confirmationem. q. 23. n. 17. §. 18. pag. 341.

Statuta

A L P H A B E T I C V S.

- Statuta condita a castris, vel villis confirmari possunt per Concilium cui subiacent. q. 23. nu. 14.
- Statutum ciuitatis et villa, si non est confirmatum, ad hoc ut obseruetur, requiritur quod usu probatum sit. q. 23. nu. 19. pag. 341.
- Statutum Florentiae, quo datur iurisdicatio iudici mercatorum in eorum causis, accumulatiue et non priuatiue eam dare intelligitur. q. 24. n. 5. pag. 343.
- Statutum, quod mater filio non succedat, non excludit ipsam a successione filiae, vel alterius personae, ultra filium. q. 76. nu. 17. pag. 632.
- Statutum vel consuetudo disponens, ut parentes ab intestato non succedant, non excludit eos a legitima. q. 82. num. 5. p. 654. sed contra *ibi.* num. 8. pag. 655.
- Statutum vel consuetudo loquens in casu vero, non habet locum in casu ficto. q. 83. num. 11. pag. 660. Intellige tamen ut *ibid.* nu. 13.
- Statutum vel lex, quando se fundat in aliqua qualitate, debet ante omnia de illa constare. q. 1. num. 4. pag. 4.
- Stipulatio poenalis non vocandi alterum in iudicium, committitur per solam citationem. q. 30. nu. 7. p. 374. §. n. 8. §. 9. quomodo hoc intelligat.
- Stipulatione vel promissione facta Titio praesenti, aut Seio absenti, cui eorum actio queratur, an utriusque, vel neutri. q. 97. n. 1. cum seqq. p. 711.
- Stipulatio in persona duorum alterna-
- tiue concepta, si cuiuslibet eorum posset acquiri obligatio, non valeret ratione incertitudinis. *ibi.* n. 3. p. 712.
- Stipulatio serui alternatiue concepta, Titio, aut Seio dominis suis, licet olim iure veteri vitaretur propter incertitudinem, iure tamen nouiori valet, et debitum diuiditur aequaliter inter dominos. *ibi.* nu. 6. p. ead. 712.
- Stipulatio in fauorem stipulantis, et tertij extranei, valet in persona stipulantis pro medietate, et in persona tertij extranei est inutilis: iure tamen regio valet in utriusque persona, et quilibet poterit agere pro medietate illum tangente. *ibi.* nu. 9. pag. 713.
- T
- Tabelliones a domino creati ad suum beneplacitum, sine causa amoueri non possunt. q. 11. nu. 5. pag. 74.
- Tabellionis rogatus ad testamentum conficiendum non inducit voluntatem praesentem testandi in scriptis, etiam si postea testator in codicillis dicat se testamentum in scriptis fecisse. q. 45. nu. 12. §. 13. p. 476.
- Tale censetur unumquodque, quale denominatur ab appellatis. q. 17. nu. 302. pag. 298.
- Tempus aequialet veritati. q. 17. nu. 299. pag. 297.
- Tempus idem requiritur ad perdendum, quando aliquid acquiritur consuetudine, quod fuit necessarium ad acquirendum. q. 18. n. 2. p. 306. et nu. 6. pag. 307. Quod procedit

lii 3 nisi

I N D E X

- nisi res reducat per contrariam consuetudinem ad ius commune. ibi. nu. 3. sed contra. n. 5. pag. 206.*
- Tempus datum in fauorem alicuius ad agendum actum, non in odium alterius, currit ignorantibus, et impeditis. q. 22. nu. 14. pag. 336.*
- Tempus ad appellandum, vel de nullitate dicendum, currit à tempore lata sententia, quando lata est in praesentia partis, vel procuratoris. q. 37. nu. 14.*
- Tempus. 30. ann. iure communi concessum ad agendum de nullitate contra sententiam, curreat ignorantibus. ibi. nu. 15. pag. 416.*
- Tempore traditionis rei potest quis apponere conditionem & modum, quae sibi placuerit, etiam quoad successionem. q. 84. nu. 6. & 7. p. 663.*
- Theorica absq. praxi est res inermis. q. 16. nu. 74. pag. 199.*
- Terminus. 60. dierum concessus à lege regia, ad agendum de nullitate contra sententiam, à quo tempore incipiat currere. q. 37. p. tot. p. 414. cū seq.*
- Tertia seu gabella emptæ à possessore maioratus oppidi maioratus eidem non accrescunt. q. 70. n. 35. p. 612.*
- Testamentum in script. vel nuncupatum sustinetur & valet cū testis eius tempore testamenti liber existimabatur, licet postea seruus appareret. q. 42. num. 6. pag. 450.*
- Testamentum in script. quod non potest valere, ut tale ex defectu solennitatis, an valeat ut testamentum nuncupatiuum solennis eius interuenientibus. q. 45. per tot. p. 473. cū seqq. eligitur pars affirmatiua in dubio. num. 2. & num. 8. & 9. pag. 475. agitur de eius intellectu.*
- Testamentum contra voluntatem testatoris sustineri non debet, aliterq. ipse voluerit. q. 45. nu. 16. p. 477.*
- Testamentum quod neutra solennitatem habet, non valet, neq. ut nuncupatiuum. ibi. nu. 4. pag. 474.*
- Testamentum in script. valet ut nuncupatiuum, etiam si testes in eo contenti ignorauerint. ibi. n. 11. p. 476.*
- Testamentum valet ut nuncupatiuum, si eius solennitas interueniat in dubio, quando non constat quod ipse se restrinxerit ad testandum in script. etiā si ex ordine testandi appareat quod voluerit testari in scriptis, si eius solennitas deficiat. q. 45. n. 14. p. 477. Secus si expresse se restrinxerit ad testandum in scriptis, & non aliter, ut ibi. nu. 15.*
- Testamentum primum solenniter conditum coram 7. testibus, in quo institutus est extraneus, iure communi reuocatur per. 2. testamentum perfectum, cum. 5. testibus, in quo sunt instituti venientes ab intestato, qui succedent ab intestato, sed iure regio ex testa. q. 47. n. 1. et. 3. p. 488.*
- Testamentum primum probatum. 7. testibus, tollitur per. 2. ad pias causas probatum duobus testibus. ibid. n. 2. p. 485. Et relictum extraneo in dict. 1. testamento, accrescit ipsis legitimis*

A L P H A B E T I C V S.

- legitimis heredibus, vel pia causa institutis in. 2. testamento. ibi. n. 7. Debent tamen institui omnes venientes ab intestato primi gradus. ibi. nu. 4. p. 485. etiam si sint instituti ex disparibus partibus. ibi. num. 5. non tamen ubi in primo testamento essent instituti venientes ab intestato, vel saltim unus eorum. ibi. n. 6. & an hodie hac procedant attento iure regio. ibi. n. 8. & 9. cum seqq. pag. 486.*
- Testamento rupto ex causa prateritionis, quomodo succedat inter se filij, quorum unus fuit institutus, alter prateritus, vel exheredatus, alius vero institutus in. 3. & 5. bonorum. q. 50. num. 1. cum seqq. p. 497. & n. 12. cum seqq. p. 499. ponitur opinio authoris cum suis declarationibus, de quibus nu. 13. 14. & 15. ibidem.*
- Testamento rupto ex causa prateritionis, vel exheredationis, non conseruatur institutio etiam quoad. 5. ibi. nu. 11. pag. 498.*
- Testamento rupto, vel annullato ex causa prateritionis, vel exheredationis, in quo fuit facta melioratio. 3. & 5. utrum legitima sit detrahenda ab intestato de ipsa melioratione, necne? ibi. num. 17. p. 500.*
- Testamentarius non seruans formam sibi à testatore traditam, vel alias nullum condens testamentum, an aliud validum possit postea condere? q. 48. per totam. pag. 488. cum sequentibus: & num. 8. cum sequentibus. p. 490. eligitur opinio affirmatiua.*
- Testator si adhibuerit solennitatem sufficientem ad testamentum in scriptis, & nuncupatiuum, valebit in vtriusq. forma. q. 45. n. 4. p. 474.*
- Testator quando facit longam dispositionem, & potest verisimiliter multos casus cogitare, tunc si de uno casu loquatur, non potest fieri extensio ad alium, et si maior ratio disponendi adsit. q. 67. n. 8. p. 586.*
- Testator in dubio videtur se conformare cum dispositione iuris communis. q. 70. nu. 29. pag. 612.*
- Testator an in vita sua possit conueniri ex confessione sua de debito, emissa in testamento in fauorem tertij ante reuocationem, vel etiam post. q. 96. per totam pag. 708.*
- Testator in dubio videtur se conformare cum dispositione iuris communis. q. 101. num. 3. pag. 732. & alia in proposito. nu. 14. pag. 735.*
- Testator si expressit, ut suum testamentum valeat omni meliori modo quo valere possit, tunc si non habet solennitatem requisitam ad testamentum in scriptis, habet tamen quae sufficit ad nuncupatiuum, proculdubio valet ut nuncupatiuum. q. 45. nu. 17. pag. 477. & quid si à principio testator voluit se arctare ad testandum in scriptis? ibi. nu. 19. p. 478. & quid si iurauit? ibi. nu. 20.*
- Testatore dicente coram sufficienti numero*

INDEX

- numero testium, talem scripturam velle esse suum testamentum, licet coram testibus non exprimat nomen heredis, neque legata, si tamen non sit perfectum, ut in scriptis, valebit ut nuncupatum. q. 45. n. 21. §. 25. pag. 478.
- Testatorem sufficit implicite per relationem ad certam scripturam habere nomina expressisse. q. 45. nu. 22. pag. 478. §. ibid. nu. 23. quomodo hoc procedat §. nu. 24. cautela datur ut hoc recte fiat.
- Testatore dicente in codicillis se prius testamentum in scriptis fecisse, non ob hoc rumpitur quod a principio valuit ut nuncupatum, quia ut in scriptis valere non potuit. q. 45. nu. 27. pag. 479.
- Testator consulto incidens fila, quibus testamentum in scriptis erat clausum, an eo ipso videatur testamentum renocare? q. 46. per tot. p. 408. cum seqq. §. n. 4. §. seqq. p. 481. pars affirmativa eligitur §. nu. 10. p. 483. ampliatur ut procedat etiam in dubio, quando non apparet a quo fila incisa sunt, nisi testamentum sit ad pias causas, ut in nu. 11. pag. 483. limitatur. n. 9. pag. 482.
- Testator abscindens testium signa, non videtur testamentum renocare. ibi. nu. 5. p. 481.
- Testator incidens linum, quo testamentum ligatum est, ipsum evertit. q. 45. n. 6. p. 481. Idem est si chorda, quibus pendent sigilla, scindantur. ibid. nu. 7.
- Testator si linum vel signacula incidit vel abstulerit, utpote eius voluntate mutata, testamentum non valet: secus si alia quacumque ex causa, prater mentem testatoris hoc contigerit: quod si sigillum post mortem testatoris inueniatur a testamento remotum, praesumitur ab ipso testatore sublatum, nisi ex coniecturis aliud appareat. q. 46. n. 8. pag. 482.
- Testes duo singulares, de duabus confessionibus extrajudicialibus diuersis loco et tempore emisissis, an sint coniungendi ut plene probent. q. 12. per totam. p. 80. cum seqq.
- Testes singulares non probant etiam secundum ius diuinum. ibi. nu. 4. pag. 81.
- Testes sufficit conuenire in unum et eundem rei finem, licet in alijs discrepent. ibi. n. 8. p. 82.
- Testes singulares sufficiunt ad probandum quid in genere, nempe heresim, iurisdictionem, usuram, possessionem, famam, et similia. ibid. nu. 9. pag. 82. Sed in hoc sunt opiniones contrariae, et quadam optima distinctio assignatur ibi. nu. 20. §. 21. pag. 84. cum sequentibus.
- Testes singulares, quando sufficiant vel non, ad probandum originem, vel unam causam inductam per plures actus. ibi. nu. 10. p. 82. in fine.
- Testes

ALPHABETICVS.

- Testes non redduntur singulares ex diuersitate temporis et loci, quando locus aut tempus non sunt de substantia. ibi. nu. 11. pag. 83.
- Testes recipi possunt in secunda instantia super eisdem articulis, vel contrarijs prima instantia, si tunc temporis non erant in patria, vel de nouo nunc peruenerunt ad notitiam producentis eos, prauio eius iuramento super hoc. q. 20. n. 2. p. 324.
- Textus in auth. de equalit. dot. S. his consequenter. coll. 7. intellectus. q. 98. n. 5. p. 715. §. iterum. q. 99. nu. 19. §. 21. pag. 721.
- Text. in. l. si. S. si. C. comun. de leg. dicitur probat emptorem rei subiectam restitutioni scienter non posse petere meliorameta, si ab eo res predicta euincatur, loquitur respectu creditoris: secus tamen est respectu eius, cui res restituenda est, ad quem peruenerunt sine causa, alioqui is locupletaretur cum iactura aliena. q. 8. nu. 19. pag. 59.
- Text. in. c. 1. de homicid. lib. 6. an loquatur contra laicos Summo Pontifici non subditos in temporalibus. q. 7. nu. 19. pag. 42.
- Text. in. c. 1. de homicid. lib. 6. procedit, etiam si ex Assassinio non sit sequuta mors, dummodo per conantem non steterit, quin delictum consummaretur, §. nu. 30. §. 31. sed nu. 32. quod mitius punitur. Constituntur tamen quatuor casus n. 34. cum seqq. q. 7. n. 27. p. 44.
- Tituli allegatio non est necessaria probata immemoriali, secundum communem. q. 17. nu. 142. pag. 206.
- Titulus immemorialis possessionis debet in dubio referri ad causam vetustiore, et ad illam, quae eam potuit precedere. q. 17. nu. 289. pag. 295.
- Titulus utcumque probatus simul cum possessione nobilitatis, quae dicebat Ioan. Garzia sufficere ad obtinendum in proprietate nobilitatis, quomodo possit verificari, difficile est cognitum. q. 19. nu. 37. pag. 321.
- Titulum quando liceat non producere, sed adiuuari immemoriali, idque consulere vel non. q. 62. nu. 35. cum seqq. pag. 553.
- Titulus Infantionatus semper fuit verus titulus ac proprius antiquae et perfectae nobilitatis in proprietate. q. 17. nu. 301. pag. 297.
- Tubal, nieto de Noe, vino a poblar a España. 142. años despues del diluuiio general, y començo en Vizcaya: y este fue el mayor primero señor que huuo en ella. Otros dicen que començo a poblar a Portugal. q. 16. nu. 59. pag. 195.
- Tubal y sus compañías començaron a hazer estancias y habitaciones por las alturas de aquellos montes de Cantabria: y en cada casa que poblauan ponian su nombre propio, y estas se llaman agora caserías y solares. ibi. nu. 60.
- Tubal, segun la comun opinion, partio

INDEX

- de las Orientales regiones para España, de spues del diluio general, año de. 2163. antes del nacimiento de nuestro Señor, cō la religion y costumbre q̄ de su aguelo Noe auia deprendido, conforme à la ley de naturaleza: porq̄ entonces la idolatria no estava comunicada en el mundo. *ibi. n. 62. p. 196.*
- Tutor pupilli potest remunerare solennia mittere parentibus, & cognatis pupilli in specie, de qua hic. *q. 45. nu. 8. pag. 461.*
- Traditio simplex rei, vel rerum in melioratione prius in testamento contentarum, in dubio, nulla testamenti commemoratione facta, ad quam causam sit referenda. *q. 63. nu. 6. pag. 556.*
- Traditio alicuius rei ex his qua in melioratione, aut in maioratu continentur, an sufficiat vel requiratur omnium præd. rerum? *q. 64. nu. 1. cum seqq. p. 559. cum seqq.*
- Traditio aliquarum rerum inducit voluntatem tradendi ceteras in melioratione contentas. *ibi. nu. 2.*
- Traditione transfertur dominium in maioratus successorem, vel melioratum. *q. 64. nu. 6. pag. 560.*
- Traditio facta de una re operatur iuris acquisitionem, quoad alias si eo animo fiat, ut illudius, quoad omnia acquireretur, quando non agitur de possessionis apprehensione, sed de alterius iuris acquisitione. *q. 64. nu. 14. pag. 562.*
- Traditione facta per constitutum aq̄ ac ex vera traditione maioratus, seu melioratio irrevocabilis efficitur. *q. 64. nu. 22. pag. 564.*
- Traditio possessionis bonorum presentium tantum, an inducat irrevocabilitatem in bonis futuris postea acquirendis, qua cadunt in maioratu, vel melioratione. *q. 64. nu. 34. §. 35. pag. 566.*
- Traditio quando fit, ex contractu conditionali statim transfertur dominium. *q. 65. nu. 8. pag. 508.*
- Traditum à maioratibus nostris sequendum est. *q. 12. nu. 31. p. 98.*
- Trajano Emperador Español franqueo los pechos à las ciudades. *q. 13. nu. 15.*
- Transactio facta à Cõcilijs populorum, cū aliquibus prætendentibus se esse nobiles, ut in posterum ipsi & successores eorū in certa quantitate, & forma contribuerent, & non amplius, nec aliàs, an præiudicet successoribus, & fisco, vel releuet, vel saltē teneantur successores pro illa parte vel quota. *q. 14. nu. 144. pag. 157.*
- Triplex est singularitas testium: obstativa, diversificativa, cumulativa, & unaquaq; harum declaratur qua sit. *q. 12. nu. 7.*
- A los Troyanos fueron concedidos todos los privilegios que auian los ciudadanos Romanos: porq̄ estos se prueua ser de la dependencia de aquellos. *q. 17. nu. 186. pag. 269.*
- Vacatio

ALPHABETICVS.

V

- Vacatio maioratus non contingit per alienationem rerū maioratus, ac proinde tunc non competit remedium. *l. 45. Tauri. nisi hoc causerit testator: estq; hac bona cautela. q. 71. n. 15. §. 16. p. 616.*
- Vacatio non minus contingit per renuntiationem, quam per mortem. *ibi. nu. 3. pag. 614.*
- Vale la consecuencia, Vix caynos, ergo hidalgos. *q. 17. nu. 136. p. 259.*
- Valor bonorum, quoad meliorationes attenditur tempore mortis meliorantium. *q. 101. nu. 4. pag. 733. nu. 10. §. 15. pag. 734. §. 735.*
- Valor bonorū parentis ad respectum legitimarū filiorū tempore mortis ipsius considerandus est. *q. 41. §. n. 19. p. 446. §. idem respectu meliorationis. ibi. numer. 20. pag. sequenti.*
- Valor bonorum parentis ad deducendam meliorationē tertij & quinti quo tempore considerandus sit. *d. nu. 20.*
- Valuasores quien sean, y como fuerō llamados por otro nombre Capitanes, o caudillos de la milicia. *q. 17. nu. 262. pag. 290.*
- Vassallage como venga por varonia, cõfirmatur, & inuestitura del Principe induze nobleza. *q. 17. n. 162. pag. 290.*
- Vassallos non requirunt leges & historia Hispania ad probationē & essentiã solarij de notorios hijosdalgo. *q. 16. numero. 70. pagina. 198.*
- Vendita domo, venit hortus eidem coniunctus, quando per eum aditus ad domum parabatur. *q. 70. num. 16. pag. 609.*
- Venditio conditionalis statim est perfecta, antequam conditio existat, ita ut non liceat cõtrahenti, altero inuito ab ea discedere. *q. 86. n. 8. pag. 673.*
- Venditor tenetur se obligare in instrumento de euictione. *q. 94. num. 8. pag. 698.*
- Vendita re ad mensuram, cõtractus ante mensuram an sit perfectus. *q. 94. nu. 14. cum seqq. pag. 700. ubi etiam quando venditur ad pondus, vel gustum.*
- Vendens res suas cum pacto expresso, ut sibi sint expresse hypothecata, præfertur in illis ceteris creditoribus. *q. 98. nu. 8. pag. 716.*
- Vendens rem feudalem, vel fidei commissio subiectam, seu aliàs alienari prohibitā, potest eiusdem rei alienationem reuocare, & quomodo debeat hoc intelligi. *q. 14. nu. 7. §. 8. pag. 441.*
- Vendito fundo per nuntium, vel epistolam existenti Bononia, ibidem consentienti Bononia, est verè contractum, & ibi potest agi. *q. 1. nu. 27. pag. 10.*
- Vendi potest ius primogenitura, & sic domus significatiua & indicatiua nobilitatis. *q. 16. num. 103. pag. 204.*

I N D E X

Verba illa, Succedat pximior, in materia representatione admittente, prout est maioratus, representationem non excludunt. q. 66. nu. 36. pag. 581.
Verba illa, El pariete mas propinquo, intelligenda sunt secundum iuris dispositionem, ac subiectam materiam successione maioratus, de qua testator loquitur, & sic per representationem. q. 67. nu. 19. pag. 587. & nu. 24. pag. 588.
Verba hac, El mas propinquo, non habent vim excludendi representationem, non solum attento iure communi, sed etiam de consuetudine Hispanie. q. 67. nu. 28. & 29. p. 589. Alias in nullo penè primogenio representationi locus esset. ibidem num. 30.
Verbū, Proximus vel propinquior, in fideicommissis non est exclusivum representationis, alijs contradicentibus. ibi. n. 31. sed nu. 32. ponitur resolutio tenenda.
Verbum, Semper, in maioratus successione perpetuo & omni tempore intelligendū est. q. 66. n. 25. p. 577
Verba enuntiatiua inducunt dispositionem, quando enuntiatiū importat dispositionem, & profertur ab eo, vel ab his, qui disponere possunt. q. 17. nu. 68. pag. 249.
Verba enuntiatiua in antiquis bene probant etiā contra tertium, quando in pluribus scripturis illud enuntiat, vel quando cōcurrit longa

possessio. q. 17. nu. 69. pag. 247. Quod procedit etiam si non profertur à Principe, nec cōstet illis fuisse de ipsis informatū: & verba ex certa scientia, & animo deliberato apponi consueta in decreto Principis, efficiunt presumptionem informationis, quamvis non essemus in antiquis. ibi. nu. 70.
Verba enuntiatiua in non antiquis probant & inducunt dispositionem quādo Princeps rescribit, aut aliquid cōcedit motu proprio, & super tali assertione eius fundatur intentio. q. 17. nu. 71. pag. 249.
Verba enuntiatiua inducunt dispositionem, quoties narrantur per modum causae finalis ad id quod disponitur. q. 17. nu. 7. pag. 250.
Verba enuntiatiua per modum causae finalis in sententia prolata disponunt. ibi. nu. 77.
Verbum, Sum, es, fui, denotat essentiam & substantiam veram. q. 17. num. 116. pag. 255.
Verba enuntiatiua Principis probant aduersus ipsū. q. 17. n. 124. p. 256.
Verba narrativa per modum causae ad seipsam, cum antiquis scripturis inducunt dispositionem. q. 17. nu. 125. pag. 256.
Verba enuntiatiua geminata inducunt plenum effectum & dispositionem. ibi. nu. 128. pag. 257.
Verba legis ubi non conveniunt, ibi legis dispositio locū non habet. q. 17. nu. 227. pag. 279.

Verbum

A L P H A B E T I C V S.

Verbum, Restituas, à iudice prolatū in sententia, plenam habet significationem, ita ut fructus quoque cōprehendat. q. 38. n. 30. p. 428.
Verbum, Potest, quoties affirmatiue profertur à. l. & in personā agentis eligitur, respicit potentiam deductam ad actum, & causatiue inducit necessitatē. q. 52. n. 6. p. 509
Verba illa. l. 27. Taur. Sus decedentes: & illa, Sus ascendentes: item illa, Sus parientes, an intelligantur de descendentes filij praelatarij, vel testatoris meliorantis? Resoluitur hoc ultimū. q. 53. nu. 1. & 2. pag. 511.
Verba. l. ubi non conveniunt, neq; eius dispositio locum habet. q. 54. n. 2. pag. 514.
Verba facultatum regiarū ad faciendum maioratū in quascunq; personas, ad habiles tantum, & capaces restringuntur. q. 55. num. 35. el. 2. pag. 524.
Verbum unum quodq; etiam minimum non debet censeri appositum sine virtute aliqua operadi. q. 10. nu. 3. p. 71. & q. 39. pag. 116.
Verbum, Nobilis, quamvis sit latū, & amplum congruens multis, qui non sunt de genere, propriè tamen restringitur ad solos eos, qui de Ducum, Marchionum, & Comitum genere procedunt, qui reputantur illustres. q. 14. nu. 113. pag. 151.
Verba impropriari, secundum subiectam materiam, & negocij naturā

publicè interest. ibi. n. 126. p. 154.
Verbum unū pro alio accipimus, secundum subiectam materiam. ibi. nu. 128. pag. 154.
Verba nunquā intelliguntur impropriari, quādo intelliguntur secundum communem usum loquendi. ibi. nu. 136. pag. 155.
Verba debent intelligi, secundum communem usum loquendi: & communis usus loquendi dicitur propria significatio. q. 16. nu. 131. p. 212.
Verbis enuntiatiuis propter aliud emisiss standum non est, quando contigerit de ipsis principaliter dubitari. q. 17. nu. 60. pag. 247.
Verba narrativa supplicantiū non habent vim dispositionis. ibi. nu. 61.
Verba fori de Vizcaya, quibus cauentur Vizcaginos omnes esse nobiles, sunt dispositiva. ibi. num. 62. pag. 248.
Verba enuntiatiua dicuntur illa, quae continent praeambulū, vel proemium, in quibus non consistit voluntas, seu per se non constant, sed in aliud transeunt & non est verbum principale orationis. q. 17. nu. 63. pag. 248.
Verba enuntiatiua, quando sunt necessaria ad actū de quo agitur, & eius validitatē, tunc probant quoad illum actū. q. 17. n. 44. pag. 248.
Verba enuntiatiua, in quibus Princeps fundat suā intentionē, habent vim dispositionis. ibi. num. 65. p. 249.
Idem indicatur de verbis narratiuis, quando

I N D E X

- quando legislator se fundat in illis quo ad dispositionem, quod de verbis dispositiuis. *ibi. nu. 66.*
- Veritas & rerum substantia hominum denominatione mutari non debet. *q. 84. nu. 2. p. 663.*
- Veritas praefertur opinioni. *q. 42. nu. 14. pag. 451.*
- Verus intellectus à practica sumitur. *q. 16. nu. 73. p. 199.*
- Vespasiano. VII. Emperador de Roma, señor de España, tornò por todo el mundo los pechos q̄ el Emperador de Galba auia quitado: y hizo otras cosas q̄ aqui se cuentan. *q. 13. num. 14. pag. 93.* Lee se tambien del en las Coronicas de España que era muy vagaroso en dar las dignidades a los nobles homes, a quien las auia de dar: y tardaua mucho en soltar los presos, quier fuesen con culpa, quier sin ella: y tenia algunos que lo hazia cõ codicia q̄ auer algo q̄ todos, etc. *q. 1. nu. 110. pag. 121.*
- Via ordinaria prius intentata, an prauidicet via executiua pro eod. competenti. *q. 39. per tot. p. 430. pars affirmatiua eligitur nu. 5. p. 432. limitatur. 7. modis, ut in nu. seqq. Primo, ubi reus nondum litem ordinariam contestatus esset, nec eam acceptasset. Item & secundo, quando via ordinaria intentata esset sine prauidicio via executiua. *ibi. nu. 6.* Tertio, quando intentans viam ordinariam eidem renuntiaffet, petens condènari in expensis, quo facto, hisq; solutis, poterit via executiua postea agere. *ibi. n. 7.* Quarto, quando intentata prius via ordinaria, reus resisteret cõtumaciter solutioni. *ibid. num. 8.* Idem est si contumacia ex parte iudicis nolentis prouidere prouenerit. *ibid. num. 9.* Quinto, quando iudex sine consensu partium expresso processisset ordinariè, licet non contradicerent: tunc enim in occurrentibus postea contradicere poterunt. *ibi. n. 10. & .24. p. 434.* Sexto, quoties via ordinaria ageretur cõtira tertium possessorem actione hypothecaria: tunc enim hoc nõ obstante poterit quis via executiua agere contra principalem debitorem ei competenti, ut *ibid. n. 11.* Septimo, quoties via ordinaria est tanquàm praebula ad executionem. *ibid. n. 12. p. 433.**
- Vitoria de la batalla de las Nauas de Tolosa quando se ganò, y como se repartio lo ganado en ella por dõ Diego Lopez de Haro, señor de Vizcaya, por mandado del Rey. *q. 1. nu. 111. pag. 122.*
- Villa est praedium rusticum. *q. 13. n. 53. pag. 101.*
- Villani & rustici ignobiles dici possunt à villa & rure, nõ propterea quòd sit ignobilis & plebeius quisquis rus habitat. *ibi. n. 54. p. 101.*
- Villa qua teneatur ad emendationem damni, quando vnus fuit captus, & ligatus

A L P H A B E T I C V S.

- & ligatus super equo in vna villa, & in alia fuit depraedatus? *q. 1. n. 24. cum seqq. pag. 9.*
- Vinea vel area addita patrimoniali, an tota dicatur patrimonialis, & truncalis? *q. 90. n. 4. & .10. p. 685.*
- Vinculum dũ nõ dissoluitur, habet vim impeditiuam, & facit rē predicari, prout nunc. *q. 17. nu. 275. p. 292.*
- Violans ecclesiam nõ gaudet eius immunitate. *q. 1. n. 30. & .31. p. 12.*
- Violans immunitatē ecclesiae, dicitur sacrilegus. *ibi. nu. 32. pag. 12.*
- Violator immunitatis ecclesiasticae debet excommunicari & condemnari pecuniariter, & imponitur sibi publica poenitentia. *q. 4. n. 11. p. 25.*
- Vir in re dotali representat imaginem mulieris, & in illa imagine representatur naturaliter dominium mulieris. *q. 77. nu. 4. pag. 635.*
- Vizcagini originarij immemorales, an sint nobiles, hoc est, hijosdalgo. *q. 17. nu. 1. cum seqq. pag. 131.*
- En Vizcaya ay algunas casas y familias q̄ son notoriamente hidalgas, quales se nombrã aqui. *q. 17. nu. 4. pag. 232.*
- En Vizcaya es difficilima la prouaça q̄ nobleza, segun Iuã Garcia. *ib. n. 2.*
- Los Vizcaynos todos de las villas, y ciudades, y de los otros pagos del señorío de Vizcaya, aunq̄ no seã de los q̄ tienen solar conocido, ni dependientes dellos, como muestren y prueuen ser originarios Vizcaynos, y su decendencia y parentela immemorial por linea recta de varo de su origen, y con ella la reputacion immemorial, y comun opinion, son y han de ser declarados por hijosdalgo notorios, salvo en los de fuera parte, y en los bastardos. *ibi. n. 13. cum seqq. pag. 234. cum seqq.* Lo qual largamente se prueua en el discurso desta question. *17.*
- Los Vizcaynos fueron los postreros q̄ reconocieron à los Godos, quando vinierõ a señorear a España, y de ellos, ni de los Romanos jamas recibieron leyes, sino siempre biuierõ en las suyas propias antiguas. *q. 17. nu. 21. pag. 231.*
- Vizcaya en q̄ difiere de otros lugares exemptos de pagar pechos. *q. 17. nu. 145. pag. 261.*
- Vizcaya quando se perdio España, hallose libre, soberana, y sin señor: y por q̄ razones. *q. 17. nu. 23. p. 231.* En el num. 24. como el Rey don Alonso, no advertiẽdo a ellas, pretendiõ incorporar en su Reyno a los Vizcaynos por el derecho de las armas, los quales vencieron y mataron en la batalla a dõ Ordoño, hijo del Rey don Alonso: y quando fue esta batalla.
- Los Vizcaynos en que tiempo levantaron por su señor, o caudillo a don Zuria, nieto del Rey de Escocia, y y le dieron titulo de señor, no absoluto ni soberano, sino so ciertas capitulaciones, y condiciones. *q. 17. nu. 25. pag. 238.* En los numeros siguientes

I N D E X

figuētes se ponē las capitulaciones.
 Los Vizcaynos se encomendaron à los gloriosos Reyes de Castilla, de baxo de las dichas leyes y condiciones, y lo estan de presente muy honrados y regalados del Rey don Felipe nuestro señor, cuyo poder es grandissimo, como aqui se refiere. q. 17. nu. 35. pag. 239.
 La Vizcayna nacion no es menos respetada de lo que fue quando se juntò al Rey Suintila, y de quando se perdio España, y de quando eligio a don Zuria, ni de quando se encomendò à los Reyes de Castilla. ibid. nu. 36.
 Vizcaya y su señorío todo que leguas tiene al presente, y que pueblos. ibid. num. 37.
 Vizcagini ex cōsuetudine immemoriali, & huiusmodi possessione, vel quasi, sunt fidalgi. q. 17. nu. 141. pag. 206.
 Vizcagini omnes ab origine sunt notorij nobiles in proprietate. q. 17. n. 146. pag. 262.
 Vizcagini in vim, & virtutem legū suarum in materia sua nobilitatis possunt dicere, sicut de instrumēto & scriptura publica, quòd semper facit rem manifestam certā, atq; notoriam, & indubitam. q. 17. nu. 148. pag. 262.
 Vizcagini, respectu sua nobilitatis, possunt etiam dicere quòd sunt in casu claro ac expresso nobilitatis iam probata. q. 17. nu. 149. p. 263.

Vizcagini sunt puri ac impermixti Hispania aborigine, qui nullis unquam aut status sui conuulsionibus fuere conquassati, aut precisa sua lingua amictus, vel libertatis commutationem pertulere, prater illā Augusti Caesaris tēporariam calamitatē. q. 17. nu. 154. p. 263.
 Vizcaginalingua una ex septuaginta illis Babylonica temeritatis diuinitus inspiratis censerit potest. ibi. nu. 155. pag. 263.
 Vizcagini nunquam persoluerunt Principi suo tributū ullum. q. 17. nu. 166. pag. 265.
 Cum Vizcaginis à Principibus suis non minus liberaliter actum est, quàm cū nobili virgine, & valde formosa à suo sponso. q. 17. n. 167. pag. 265.
 Vizcagina gens egregiam fidē exhibuit ceteris Hispania populis tempore destructionis generalis Hispania, & occupationis ipsius à Mauris, ut hic. q. 17. n. 173. pag. 267.
 Vizcagin^o originarius, ergo fidalgi. q. 17. n. 177. pag. 268. duosq; casus circa hoc contingentes narrantur. ibid. nu. 178. & 179. pag. 268.
 Vizcaya, y Guipuzcoa, y los Valles de Orozco, Llodio, Mena, y los Yesca, por solo auerse defendido de los Moros, son auidos, tenidos, y reputados por solares cōocidos de hidalguia, para sus naturales originarios inmemoriales. q. 17. n. 185. pag. 279.

Vizcaya

A L P H A B E T I C V S.

Vizcaya es tierra partida, y tiene sus fueros jurados y guardados, y aldeas sobre si, como se refiere en la Coronica del Rey don Iuan el primero, año. 12. c. 2. colum. 4. q. 17. nu. 219. pag. 277.
 El Vizcayno que prouasse solar conocido, o la possession inmemorial de su nobleza, es hijodalgo. q. 17. nu. 229. pag. 280.
 El Vizcayno Infanzon no puede ser executado en su cavallo y armas, ni en las casas de su morada, aunque aya renunciado su hidalguia, ni el executor le ha de llegar con quatro braças a su casa: y otras preeminencias. q. 17. nu. 249. pag. 285.
 El Vizcayno Infanzon es hidalgo por via de solar conocido, indicatio de su nobleza, demas de ser hijodalgo notorio por solo ser Vizcayno. q. 17. nu. 306. pag. 299.
 Vocaciones maioratus nō restringuntur, sed omnes agnatos & cognatos vsq; ad millesimum gradum comprehendere debent. q. 66. nu. 22. pag. 577.
 Vocatus ultimo loco ad maioratus successione, potest liberè maioratus cedere, siue illum in fauorē alterius renuntiare. q. 79. num. 10. pag. 645.
 Vocabula rerum moribus utentium, intelliguntur emanasse à iure scripto. q. 14. nu. 137.
 Voluntas morte finitur. q. 11. nu. 20. pag. 78.

Vota, quae ecclesiae sancti Iacobi in Gallæcia persoluantur quotannis, quādo, & ob quam causam introducta fuerint. q. 16. nu. 142. cum seqq. pag. 215.
 Vbi est casus. l. non est questio dubitabilis. q. 15. n. 5. pag. 72. & nu. 31. pag. 116.
 Ultimus maioratus possessor potest maioratum ipsum fruendum, cui voluerit prestare. q. 71. num. 12. pag. 615.
 Uteriores in cōcursu semper admittuntur, ubi constat de mente testatoris, etiam ex coniecturis collecta, quòd voluerit filium intrare locum patris. q. 67. nu. 57. pag. 595.
 Vna eademq; res, quoad intellectualem considerationem, ubi plures intelligendi formae concurrunt, bene diuiditur & diuersificatur. q. 17. nu. 215. pag. 276.
 Vnusquisq; natus ex patre primogenito, admittendus est ad successione maioratus, solū ex qualitate primogenitura parētis in eo representata, atq; subrogata. q. 66. nu. 27. pag. 581.
 Una res ita potest vniri alteri, ut utraque retineat sua privilegia, suamq; primariam naturam. q. 14. nu. 41. pag. 137.
 Vnumquodq; verbum, etiam minimum non debet censerit appositum sine virtute aliquid operandi. q. 10. nu. 3. pag. 71. & q. 15. nu. 39. pag. 166.

Unita

I N D E X A L P H A B.

Vnita prouincia alteri, quibus. ll. Et consuetudinibus regatur. q. 17. n. 215. pag. 274.
Vsusfructus patris in bonis filij, non finitur morte ipsius filij, sed morte patris. q. 78. nu. 3. pag. 640.
Vsusfructu omnium bonorum relicto, intelligitur deductis debitis testatoris. q. 42. nu. 18. pag. 452.
Vsus longaeuus causarum potest allegari pro iure. q. 16. nu. 73. pag. 199.
Vsus communis loquendi in testamentis, Et in omnibus alijs dispositionibus attendendus est, etiam si repugnet propria significationi verborum. ibi. nu. 81.
Vsusfructus omnium bonorum legatus uxori an valeat, vel in quinta parte, de qua poterat parens liberè disponere stantibus filijs legitimis? q. 57. num. 1. cum seqq. pag. 551. resoluatur ultimo num. 4. Et seqq. pag. 552.
Vsusfructus omnium bonorum legatorum valet dummodo aestimatio eius non excedat quintum bonorum, in quo potest pater grauare filios. q. 57. n. 2. pag. 551. sed contra nu. 24. cum seqq. pag. 532. Et nu. 11. pag. 533.
Vsusfructus omnium bonorum legatario non est soluenda in pecunia aestimatio vsusfructus aliarum. 4. partium, in quibus in praed. specie

non valet legatum vsusfructus, sed tantum in. 5. parte vsusfructus. d. q. 57. nu. 10. pag. 533.
Vsusfructus omnium bonorum legatum, stantibus ascendentibus, tantum valet respectu tertiae partis bonorum vsusfructus. ibi. nu. 12. pag. 534.
Vsusfructus omnium bonorum legatorum, stantibus descendentibus legitimis, tunc demum valet compensata proprietate quinti cum valore vsusfructus aliarum quatuor partium, quoties constiterit hoc ita voluisse testatorem, nempe quod fieret praedicta compensatio. ibi. num. 13.
Vsus praescribentis, Et patientia eius contra quem praescribitur regulariter requiritur ad praescribendum. q. 62. nu. 6. pag. 546.
Vsus non potest renouare consensum praestitum marito ad testandum de suis bonis, si eius testamentum cum consensu uxoris sit factum: secus si ipsa simul cum viro testatur, poterit enim tunc quilibet eorum suum testamentum renouare. q. 75. nu. 12. pag. 628.
Vxor grauata à marito restituere bona sibi relicta pauperibus post mortem, non potest in vita ea illis restituere. q. 79. num. 4. pag. 644. sed contra. nu. 11. pag. 646.

L A V S D E O.



E R R A T A S.

Pagina. 4. col. 1. lin. 38. expectet di spectet 8. 2. 33. d. C. fi. cap. nec non di d. c. fi. (necnon 14. 1. 6. missi di missis 21. 2. 38. degradatione di degradatione 42. 1. 35. minus di minis 43. 1. 37. constitutum di constitutissimum 47. 1. 7. cuius opiniones di cuius opinionis 49. 1. 33. et pototam di per totam 55. 1. 24. l. 9. tit. 4. part. 14. di l. 11. tit. 14. part. 1. 94. 1. 2. an dar di en dar 98. 2. 12. hoc inuenio di hoc non inuenio 103. 1. 5. adiu- di adiuu- 139. 1. 15. morialico, ncurrentibus di moriali, concurrentibus 170. 1. 24. ab di ad 148. 1. 22. nobilit. c. numeri. di nobilit. c. 2. numer. 178. 2. antep. de visa di diuisa 179. 1. 13. de visa di diuisa 183. 2. 17. diuida di diuidida 185. 1. 21. praefigi Et di praefigi 187. 1. 8. fit etiam splendor na- di sic etiam splendor na- 188. 2. 19. delate di delete y lin. 29. amexa di annexam 190. 1. 34. vltima di penultima 195. 1. 14. so di caso y lin. 15. nostram di, nostra 196. 2. 8. Iahpet di Iaphet. 200. 1. 21. esta aya di esta ya 203. 1. 35. sua di suo 203. 2. 34. diga tate, si ille aliunde non est nobilis, Bene 206. 2. 13. las di les y lin. 33. execu. di excu. 206. 2. 13. frustra tsi di frustra fit 211. 1. 35. juntas. 11. 2. 2. Et. 13. di juntas. 11. 12. 9. 13. 212. 2. 15. ciuitatis di ciuitates 213. 1. 38. soluu di solium 214. 2. 5. Don Ra- di Don Rami- 216. 1. 21. de abominable di de aquel abominable 233. 1. 2. tes di: cantes 234. 1. 3. vca di vee 235. 1. 34. Desta di Destas y lin. 36. de la di la 236. 2. 2. nuestro religion di nuestra region 239. 1. 1. halla son di hallassen y lin. 15. conformacion di confirmacion 239. 1. 1. segun di go segun 240. 1. 30. ca, como di caya, como 255. 1. 34. conseri di cerferi 255. 2. 12. expressum di expressam 256. 2. 7. immemoriali di inimmemoriali y lin. 18. leges di legas 257. 2. 20. gemitatio di geminatio y lin. 40. Principe, secundum à Paul- di à Principe, secundum Paul. 259. 2. 15. y en ley di y en la ley 267. 1. 2. eria di etiam 262. 1. 14. Vizcaya, en di Vizcaya y lin. 26. entiendan di entierenden y lin. 32. iuus di suus 264. 2. 19. largiliter di largiter y lin. 41. filij di filios 266. 1. 27. fastu. di fastu 266. 2. 21. de que es como di de que, como 267. 2. 26. Obmegregiam di Ob egregiam y lin. 40. Petrum di patrum 275. 1. 6. probationabiles di proportionabiles 275. 1. 37. circū- di circunstan- 281. 1. 32. indu- di indubi- 281. 2. 43. Quarta di Quarto 284. 2. 8. nombres di nōbre 294. 2. 19. caudas di causas 297. 2. 43. vitim di vitim 303. 1. 7. deuia di deuian 312. 1. 12. chidia- natui di chidiaconatus 313. 2. 21. intitulo di cum titulo 315. 1. 15. honore di onere 317. 1. 7. dictio- ne, Et copulatiue di dictio, Et stat copulatiue 319. 1. 6. capitali di capituli 319. 1. 7. Archidiaconatus di Archidiaconatui 319. 1. 27. de di eiusdem 323. 2. 27. ortum. l. di ortum à. l. 329. 1. 10. fuerit, hoc di fuerit, 330. 2. 13. fiet di sit 335. 2. 12. licet di iacet 336. 1. 1. praestiti di praestet 346. 2. 23. terminis nostri nostrae di terminis nostrae 346. 2. 28. dictio alia di dictio alius, alia, 358. 2. antep. datur. di dicitur 361. 2. 37. priuilegioq; di priuilegio, quam 362. 2. 6. pertetes pertinet di petentes pertinet y lin. 28. iudicis di iudices 365. 1. 39. ibi. l. 9. in gloss. à mundar di ibi in l. 9. in gloss. à mudar 374. 1. 1. cū sit di ci sit 384. 1. 34. videtur demoue- di videatur dimoue- 390. 2. 5. non di nunc 395. 2. 3. pro- cessum di processu 398. 1. 24. Responso num. di Responso. 15. num. 401. 1. 32. stando di standum 402. 2. 42. quartum di quantum 410. 1. 8. retinere di reticere 416. 1. 25. concedenda di concedendam y lin. 38. Et nos versus di Et aduersus 421. 2. 33. casu fuit aduocata di causa fuit auocata 425. 2. 2. sententijs di sententiae y lin. 20. inferior di inferiore 426. 2. 32. Auendañus di Auendañum 428. 1. 28. rem di res y lin. 36. fructum di fructuum 433. 2. 2. vtrumq; di vtrunque 434. 2. 3. renouandam di renouandum 445. 1. 11. considerauerum di considerauerim 464. 2. 34. deducitur di deducit 475. 1. 7. ende di e non de y lin. 22. escrito en en di escrito, e non en 476. 2. 2. la di lo 479. 1. 5. li- mitatio, vera di limitatio, nec vera 481. 1. 19. efficiunt di officunt 505. 1. 21. liqui di ling 510. 2. 14. illegitimam di illegitimum 521. 2. 7. bonis in di in bonis 523. 1. antep. vrger di vigr 546. 2. 11. omnino di nec omnino 550. 1. 7. dendum di cendum 561. 1. 1. plerum di plerumque 565. 1. 19. prefatum di prefatam 569. 1. 11. credo re- di credo nec re- 589. 1. 10. gradus di gradum 592. 2. 18. deducta di deductam 596. 2. 39. cavit, ita ergo di cavit ita: ergo 604. 1. 10. nost' quicquid di no- stra lege (quicquid 607. 2. 43. loquitur di loquatur 608. 2. 33. maioribus di maioratus 624. 2. 29. legitimatis di legitimitatis 632. 2. 3. villa di villas y lin. 4. iecta di iectas 643. 2. 12. re morte di tem 644. 1. 24. praenire di praeniri 644. 2. 41. potissimum di potissimo 660. 1. 43. verè bona di verè nec bona 682. 1. 29. fructum di fructuum 691. 1. 24. delinquenti di delinquentis 699. 2. pen. pta di ptura 702. 2. 12. resilere di resilire 703. 2. 7. tradis di traditis 706. 2. 7. diga contrarium Gregor. Lopez: quia illud pro 715. 2. 37. parem esse esse di parem esse 716. 1. 3. vendita sint non habitae di vendita sint non habitae 722. 1. 5. in pro di in 725. 2. 18. pecuniae di pecunia 730. 1. 33. casul. di casul.

Iuan Vazquez del Marmol.