



ver. P. de la ...
v. 10. h. 1. p. 97

MANIFIESTO

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



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

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



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

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

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

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

consul. 1. vers. Et quāuis. D. Couar. Lessi. Reginal. & Dian. sequenti
a Desbene. dist. cap. 8. dist. 29. sect. 3. à num. 3. Faria ad Couar. lib. 1.
ver. cap. 17. num. 108. & 109. vbi ait, ad consuetudinem introducendam
titulus aut bona si les non desideratur. Pasqualig. de sacrif. nou. leg. tom. 2
quæst. 1191. num. 3.

9. Ni se puede satisfazer con dezir, que la dicha concordia, y la
constitucion de Leon XI. interrumpieron la continuacion de
los años antecedentes, y subseqentes, porque esto procediera si
la dicha concordia se huuiera vñado, y practicado con dicho Co-
legio en dicha Heredad, y el dicho Illustrissimo Cabildo huuiera
hecho algun acto positiuo de cobrar, ó pedir el dicho diezmo,
altas propter non vñum perdidit su fuerça, y no surtió efecto (vti
accidit in quacūque lege ex infra citandis) ex Tond. *Quæstio.*
benef. 1. part. cap. 61. ex num. 7. & cap. 72. num. 19. vbi ad allegandam
concordiam, vti titulum, exigitur actus positivus in solut. one
decimarum. Valeron. de trans. tit. 6. quæst. 3. num. 34.
10. La misma razon milita, respecto de la dicha constitucion, y
Bula, porque en tanto la ley surte su efecto, y tiene fuerça en quā
to se vsa, y practica, y donde no se pusiere en execucion por el
pueblo, ó comunidad in desuetudinem abijt per decennij solius
tempus, l. de quibus 32. ff. de legib. ibi: *Leges nulla alia ex causa nos te-*
nent, quam quod in iudicio populi receptæ sunt; & ibi: Rectissime receptum
est, ut leges non solum suffragio legislatoris, sed etiam tacito consensu om-
niū per desuetudinem abrogentur, l. 1. & l. 2. C. que sit long. consue. cap.
in istis 4. in 4. dist. ibi: Firmantur cum moribus cœcitiū approbantur,
P. Layman. tom. 1. Theol. mor. lib. 1. tract. 4. de leg. cap. 3. à num. 4. P.
Dian. 1. part. tract. 10. ref. 7. P. Donat. Laynent. tom. 1. rer. regul. 1. p.
tract. 1. de legib. in gener. quæst. 17. à nu. 12. & 13. cum seq. & quæst. 19.
à num. 1. & quæst. 20. cum seq. à num. 1. & 7. & tract. 2. quæst. 10. à
num. 7. P. Ant. Cotton. dist. tom. 1. lib. 1. contr. 1. cap. 6. nu. 122. & contr.
2. cap. 1. num. 7. & cap. 2. à num. 13. & 16.
11. Y en todo genero de constituciones latè fundat Ciarlin. 2. par.
controu. cap. 186. à num. 53. ibi: *Siquidem lex etiam canonica non ligat*
vbi non est moribus cœcitiū approbata, quia habet in se tacitam condi-
rem, dummodo vsu recepta fuerit, alioquin ea non ligantur transgressores
textus est in cap. istis, §. leges, dist. 4. vbi Gloss. not. Anch. num. 1. Bellam
in prin. Cardinal. de Turr. Crem. num. 2. & 3. vbi latè tractat, & cō-
cludit leges firmitatē accipere ab vsu populi, &c. & n. 54. ibi: Etiā
si lex esset acceptata quoad vnā partem, quia non obligat quoad partem
non acceptatam, unde et neque Consilium Tridentinum obliget, vbi non est
vsu

usu receptum. Bonac. de matrim. *quæst.* 2. *pari.* 7. *num.* 1. & de legib. *part.* 4. *num.* 36. Sanch. de matrim. *lib.* 3. *disp.* 18. *num.* 6. *vers.* Ad confirmati. Idem Ciardin. 1. *part.* *cap.* 105. *num.* 15. vbi alios multos refert.

12. A estos terminos de costumbre de no pagar diezmos, segun la caridad que dispuso la Bula de Leon XI. por no averse usado, ni deberse estar a ella en la forma de su paga, sino à la costumbre que avia en el Obispado de Murcia; es cierto que se ajusta la defensa que hizo el señor Presidente Valençuela *conf.* 49. *ex num.* 1. por el Colegio de dicha Ciudad de Murcia: y el dudar que sea lugar en terminos, parece que es cerrar los ojos al conocimiento de la verdad, porque el primer fundamento que asentó el señor Presidente Valençuela por el dicho Colegio, fue la fuerça de la costumbre contra la constitucion de la Santidad de Leon XI. y aunque no expressó el tiempo, se debe confessar de contrario que habló de la quadragenaria; y en tal caso habemos intentum, por que sin assentar la continuacion del tiempo antecedente, no puede tener lugar, respecto de que desde 23. de Abril de el año de 1605. que se expidió la dicha Bula, al año en que se escriuió el dicho Consejo, pasó corto tiempo.
13. Y es cierto, que el señor Valençuela habló en el caso de este nuestro primero fundamento, sobre que la dicha constitucion no interrumpió la posesion, y costumbre antecedente, que era de pagar por la mitad del diezmo a razon de veynte y quatro, vno, que es menos que lo dispuesto por la dicha Bula, como se ve en el num. 6. ibi: *Et ita in dicto Episcopatu Cartaginense, & Murcia dictum Collegium solum debet nomine dimidia decima unum ex viginti quatuor, &c.* Y esta dixo, que no se quitó, ni interrumpió, è inouó por el dicho motu proprio, como consta num. 9. ibi: *Non abstulit nec fuit vissa derogare Sanctitas Leonis XI. cap. 1. de const. in 6. Bald. in Auth. nauigia, num. 1. & 2. C. de furt. quin potius in quocumq; Tribunali debet secundum eam iudicari in fauorem dicti Collegij.* Y lo mismo fundó por el Colegio de la Cõpañia de Jesus de Zamora el señor Valenç. *conf.* 191. *num.* 4. ibi: *Quare dicta commissio non poterat precipitare, quin Societas prædicta interim, quod sua privilegia non reducebantur, posset coram alijs iudicibus petere decimas, sibi debitas doctorum annorum, nec sua possessio poterat ipsis turuari, aut impediri sub prætextu commissionis, & proprij motus præfati.*
14. Tùm, & secundo, porque sino se debiesse atender à la continuacion de los tiempos, se hallaria el dicho Colegio todavia con

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

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

cap. cum sint. de decim. cum ex solum decem annis inducatur consuetudo, l. de quibus, vbi Bart. in princ. quæst. 2. ff. de leg. l. 1. & 2. C. de seruit. & à qua. Idem Bart. in l. 1. quæst. 3. C. qua. sic longa consuet. Abb. in cap. cum sint 18. num. 6. de decim. Alciat. dict. Resp. 31. num. 5. Joseph Ludou. conl. vnic. de consuet. illat 138. post Berouium conf. 19. num. 3. & 4. lib. 1.

- 18. Con que para assegurar la conciencia no se puede dudar, que sea este sentir muy probable, y asì lo confiesan aun los que son del contrario, vt videre est ex Thom. Delben. dict. cap. 8. dub. 19. sect. 3. num. 2. ibi: *Lex decimarum probabiliter abrogabitur per contrariam consuetudinem decem annorum intervallo præscriptam.* P. Diana 5. part. tract. 14. res. 42. ibi: *At verò pro consuetudine non soluendi decimas sufficiat tantum spatium decem annorũ probabile putat Caslrus, &c.* P. Coton. tom. 2. contr. celebr. lib. 1. controu. 18. cap. vnic. num. 7. ibi: *Et Palao, tom. 2. tract. 10. disp. vnic. punct. 4. num. 6. probabile putat sufficere consuetudinem decem annorum, & Zypæo. consul. canon. tit. de decim. consul. 1. vers. Et quamuis, & ita alij.*
- 19. Segun lo qual, aunque se quiera considerar solamente el tiẽpo que ha corrido desde dicha concordia, se hallará que el dicho Colegio tiene bastante probabilidad que le ponga en tuta conciencia; quanto mas, que como se fundó a num. 7. & 8. ad 13 se halla en costumbre de mas de quarenta años, porque la dicha cõcordia no interrumpió la possession antecedente, para que los tiempos de la prescripcion no se continuassen, y q̃ la alegada por el dicho Colegio no sea mera prescripcion, fino costumbre, en que corre la diferencia ya alegada; se justifica, porque vna de las diferẽcias es, el que aquella solum á persona priuata potest opponi, seu melius per eam adquiri exemptio à decimis, hac verò à cõmunitate etiam Monachorum, seu Clericorũ constituitur, D. Valenç. conf. 33. num. 203. Tond. Qu. es. benef. dict. cap. 72. num. 9. & Pater Coton. dict. lib. 1. controu. 2. cap. 2. num. 13. ibi: *Ita respondit Villalobos tom. 1. tract. 2. diff. 38. num. 4. vbi aduertit, cõmunitatem Clericorum sufficere ad introducendam consuetudinem contra ius Canonicum, & Fermolin. in cap. causam 7. de præscript. quæst. 1. à num. 38.*
- 20. Y quando respecto de nuestra ley Real no tuuiera tanta probabilidad como tiene la dicha decennial, debiera sin embargo el dicho Ilustrisimo Cabildo estar a ella solo ex dicto tempore, siquiera por el motiuo en que se fundó de impedir las nouedades por fer odiosas, y origen de muchos disturbios, ex cap. consuetud. 9. de consuet. & cap. fin. dist. 11. que solo el temerlos es causa legitima para

para que sea loable dicha accion, como late ponderan en justificacion de dicha ley Real Greg. Lop. in l. 1. tit. 20. part. 1. Closs. 3. Avend. dit. 1. part. cap. 1. nu. 32. vers. Ista. Gutier. lib. 2. Canon. cap. 21. num. 39. & ad casum D. Valenç. cons. 114. num. 30. ibi: *Quare novitas aliqua in petitione, & solutione decimarum quarumcumque non est inducenda, nec permitti debet, sed antiqua forma servuari debet, & cons. 146. à num. 46. ubi num. 51. ait: Quare novitas aliqua in decimis petendis, aut percipiendis, nec inducenda, nec permittenda est, sed precedens servanda consuetudo.* P. Barbof. in l. Titia 35. nu. 47. ad fin. ff. solut. matr. D. Salg. de suplic. ad sanctis. 1. part. cap. 6. ubi num. 35. & D. Solerç. de iur. indiar. lib. 3. cap. 21. ex num. 6.

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

22. Las palabras de Santo Thomás refiere Faria ad D. Couarrub. lib. 1. var. cap. 17. num. 130. y el dicho autor à num. 129. dize: *Posset nihilominus mens Divi Thomæ aliter interpretari, asserendo loquutū fuisse non de consuetudine iam præscripta, sed usu aliquibus annis iam inveterato, non soluendi decimas, nam tunc etsi ministri Ecclesiæ ipsæ habeant ad exigendas eas, si illi cedant ob evitandum scandalum, quod ex in solita petitione temeretur laudandi sunt; fideles autem non solbentes à peccato excusantur propter bonam fidem qua credunt se ex benignitate Clericorum debitas decimas retinere, quia ex diuturnitate temporis iusta causa siue titulus iure præsumitur, y præfigue num. 130. Et comprobatur ex communi Theologorum sententia, qua docet non peccare facientes contra legem interim dum consuetudo contraria non est legitime præscripta postquam iam ita usurecepta est, ut à plerisque etiam timorata conscientia viris sine scrupulo observatur.*

23. Y si bien nos consta, que a estas, y las demás razones que se podrán por el dicho Colegio, la parte del Ilustrit. Cabildo satisface con el escrúpulo, que dize le causa el derecho de los demás interesados, porque en lo que puede tocar a la Santa Iglesia, desde luego cede qualquier derecho que se considere; porque en este asientan la donación, y remisión, sin el escrúpulo que en el otro. A todo ello se responde, así con lo que se dirá a la solución de la quarta duda, como con que la fortuna que corre el un derecho, y lo que lo excluyere, ha de correr, y excluir el otro por ser indiuiduo, y deberse considerar solamente a la Iglesia, a quien tocan in origine los diezmos, aunque despues se reparta dellos lo que tocara a cada interesado; y así la Iglesia es la parte legitima en todo, sin que lo impidan, ni se deban atender los demás participes, quia solum est attendenda causa principalis in perceptione decimarum, *l. vnic. C. de impon. lucr. descript. quæ ab Ecclesia possidentur non à participantibus cum decimæ solum Dei respectu, non verò personarum debeantur, Cap. decima, cum Clus. 16. q. 1. Laté ad omnia in terminis D. Valenc. conf. 33. ex num. 113. ad 122.*

24. Las palabras del Sr. Presid. son dilatadas para insertarlas aqui todas, pero no son para omitidas algunas dellas; dize, pues, a dict. num. 113. *Et quod hoc ita sit verum constat, quia causa decimarum, quæ debentur Ecclesie est indiuidua, quia non considerantur personæ, sed ipsa Ecclesia cui sunt debite, & non potest dici magis illas deberi uni parti Ecclesie, quam alteri, sed debentur toti Ecclesie in solidum, ut ait Crauct. conf. 206. n. 9. Ioan. Bapt. Ferret. conf. 138. n. 3. & 4. Dicens ea ratione decimarum præstatione esse indiuiduam, ita ut quavis plures participent de commoditate decimarum non debeat hoc attendi, sed ipsa causa principalis, &c. ut est dicta Ecclesia ex cuius origine, & iure decima percipiuntur, Ecclesia enim ipsa est, quæ possidet. Inoc. in cap. cum super, col. 2. de caus. possess. vbi Abb. n. 74. Borg. Fuzza. dec. 45. n. 5. p. 1. cap. commissum, vbi Abb. & in cap. Parrochianos de decim. Capyc. dec. 20. n. 26. Nam à primordio tituli posterior formatur euentus, l. 1. C. de impon. Lucr. describe. lib. 10. Vldar. Zaf. conf. 9. n. 15. lib. Rol. à Vall. conf. 76, n. 2. lib. 3. Et origo spectanda est in omnibus rebus, &c. Y và profiguiendo con otros fundamentos hasta el num. 122. vbi concludit: *Ei ita considerandum non est si est Parrochus, aut præstimonarius, qui suam habet partem in his decimis Ecclesie iure, cum omnes concurrant in perceptione quoad suas quotas doct. Arc. Ant. columna intr. de Eccles. rediv. orig. & iure. par. 2. cap. 10. num. 2. & cap. 14. à num. 1.**

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

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

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

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

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

de este titulo, solo su alegaci3n basta q se pruebe por c3jeturas. *Arg. l. si quis a liberis 5, § si mater. ff. de liber. agnosce. Antald. conf. 45. a n. 22.*

29. La primera conjetura que funda el dicho titulo resulta racione personæ dantis, que lo es el dicho Ilustris. Cabildo, en qui3 concurren todas las prerrogatiuas de dignidad grande, y mucha nobleza en todos sus Prebendados, que han sido, y son, de cuyo liberal, y magnifico animo, y mas siendo benefactor de el dicho Colegio, no se puede presumir menos, *ex l. filius 7. §. non numquam ff. de donat. l. si longius 8, §. fin. de indic. l. cum plures 17, §. cum tutor. ff. de adm. tue. cap. 1, de donat. & cap. & si quæst. 18, de simon. Clos. fin. per textum in l. uxori 32. §. fin. ff. de leg. 3, quam p3derat P. Sanch. de mari. lib. 6, disp. 25, num. 19. ibi: Vbi textus ait presumi donationem, cum vir solbit pro uxore, & redurati3n3 Glossa, quia erat vir nobilis. Nig. Ciriac. lib. 1, controu. 120. num. 72.*

30. La segunda racione personæ accipi3ntis, que lo es el dicho Colegio, en cuyos Religiosos, por lo muy utiles que son al servicio de la Sãta Iglesia, a sus feligreses, y a la iuuetud, por sus estudios, y por la general doctrina, y enseñaça, concurren todos los meritos, y partes necessarias, no solo para q el dicho Ilustris. Cabildo le hiziesse esta tan corta liberalidad, sino para que le remunerasse, como lo acostumbra por su benefactor, y lo execut3 siendo la parte formal, para q se le vniesse por raz3n de dichos estudios la vigesima de las r3tas decimales, como se puede ver de los autos della; todo por el conocimiento de lo prouechosos que son los Religiosos de la Compañia de Jesus, de cuya Religion se puede ver lo mucho que todos en su gloria han escrito, que refiere el P. Mendo *in sua stat. oppin. in apentic. dis. 15. Crisis de Societ. Iesu, ex §. 3. cum seqq.* donde en 13. parrafos junto quanto se ha dicho.

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

32. La misma conjetura infer3 los autores, por la causa que estã alegada

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

33. La tercera ratione rei datæ nempe si parua fuerit, lo qual conuienen al caso presente, porque es constante, y notorio, y por tal se alega, que el año que mas fruto se cogiere de la dicha Heredad, a penas llegará a vna bota, de que es el diezmo a 30. vno, solamēte vna arroba, de la qual se han de hazer seys partes; y lo mismo procede respecto del trigo, y ceuada q̄ se sembró vn año para el gasto de los Religiosos, y siruientes de dicha Isla, y para las caualgaduras del dicho teruicio, de que se reconoce la parvedad de dicha pretension; y esto aun quando se debiesse pagar en vino, y no se verdeassen, como se verdean, muchos años las vbas: de forma que en esta pretension vendrá a arresgar mas el dicho Ilustri. Cabildo que lo que puede cōseguir del dicho diezmo, pues para vn grano que puede tocar al año a cada Prebendado, avrá de costear vn pleyto tan dilatado, como será este, de que no se conseguirá utilidad alguna, pues el gasto de cobrar el dicho diezmo es cōstāte importaria cada año mucho mas q̄ este, cosa q̄ se opone á la razón de toda buena administracion, como se fundará despues.
34. Y es inefable moralmente, que considerandolo así los antecessores del dicho Ilustri. Cabildo, hizieron donacion de dicho derecho al dicho Colegio, y así se debe presumir de personas tā ilustres, y de cosa tan exigua, l. si quis 46. ff. locat. l. cum plures 12. §. eum tutor. ff. de adm. tut. l. uxori 33. §. fin. ff. de leg. 3. ibi: *Quod presumpsum esse debet nisi contrarium ab heredē approbetur, vbi Gothofr. lit. T. optimus, & singularis, textus in cap. et si quaestiones 18. de simon. cap. si quos 59. 12. q. 2. & cap. statutum 11. q. 4. Glos. in l. cum quid 3. ff. de reb. cred. & si cert. peccet. verb. Pro cauto, Gloss. in l. si filius 16. C. de don. inter vir, & uxer. verb. Proba. in fin. Bart. in l. qua dotis, ff. solut. matr. num. 7. Tiraq. tract. de iudic. in reb. exig. num. 47. P. Sanch. de matr. lib. 6, disp. 25. num. 19. & Nig. Ciriac. lib. 1. controu. 126. num. 67.*
35. La quarta, y vltima propter exclusionē peccati, & iniquitatis in antecessoribus, porque no es de presumir, que tan doctos, y Christianos capitulares como los que han ilustrado el dicho Cabildo dexassen de proceder rectissimamente, y como buenos ad-

minif=

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

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

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

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

D tacita,

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

39. Y para que se reconozca, que el ser el derecho graue no excluye la dicha regla, y que así no obliga grauiter in reuēi, se prueba lo mismo in præcepto non furandi, audiendi Missam, & in simoniæ iure ex parte qua pōsitium, & in alijs similibus, *ex dict. cap. etsi quæst. 18. de Simon. cum Clos. verb. Præiij, cap. statutum 11. §. in sup. de rescript. in 6. cap. reuera de consecr. dist. 2. & cap. Episcop. 11. q. 4. Ricci. in d. 2. edit. 1. p. ref. 244. à nu. 1. & p. 4. ref. 59. à nu. 4. P. Layna. 1. eol. Mor. lib. 1. tr. 3. ca. 5. à nu. 6. P. Cotton, lib. 3. cōtr. 3. cap. 2. à nu. 28 & latiff. Scobar de vtroque foro, art. 3. à nu. 1. cū seq. P. Donat. Laynens. tom. 1. rer. regul. 2. p. tr. 14. q. 36. nu. 1. & tr. 7. q. 15. Paqualig, de sacrif. nou. leg. tom. 1. q. 400. à nu. 6. & tom. 2. q. 1028. nu. 3. & q. 1077. nu. 8. vbi concludit: *Nam modicum augmentum non habetur in consideratione tanquam nihilo equiparatum, & ideo propter modicum incrementum non est aliquid innouandum. Valasc. de iudic. perfect. rubr. 9. à nu. 3. per totam, & alij à num.**

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

fante

fante sea cierto, y no probable cōtra el poseedor, porq̃ la posesi-
 ñon asistida de probabilidad, *transit in rem certam*.

41. Así lo asientan el P. Molin. *de iust. & iur. tom. 3. disp. 691. nu. 1.*
 P. Vazq. *in opusc. de refut. cap. 6. §. 3. dub. 5. na. 83.* P. Sâch. *in De. alog.*
lib. 6. cap. 3. nu. 7. in hæc verba: *Sicut haberi opinionem probabilem, uno*
probabiliorē dicentem suam esse rem ab altero possessam, non licet alterum
spoliare sua possessione, quia dum est certitudo, probabile non est licitum esse
spolium alterius. Y mas claro en sus cōsejos morales, *lib. 4. cap. 1. dub.*
14. nu. 12. Lo proprio dize Suar. *de legib. lib. 1. cap. 18. nu. 20.* y con-
 cluye con la misma razon, ibi: *Quia tunc non potest applicare ad opus*
prius illud inditium probabile, cum sciat in simile uentū meliorem esse cō-
ditionē possidentis. Villalob. *in summ. tom. 1. tr. 1. diffic. 17. n. 4.* Rebell.
de iust. & iur. 1. p. lib. 2. q. 18. nu. 4. & Lefius, *eod. tr. lib. cap. 1. dub. 10.*
nu. 58. Caramuel. *Theol. fundamental. fund. 37. nu. 889.* ita: *Super reg-*
standum est possessioni, & iusta semper censenda est, quāmdū in iusta non
demonstratur: sic ait, consulto demonstratur dixi: Nulla eum ratio pro-
babilis tanti momenti potest esse, ut præualeat possessioni. Layman. *Theol.*
moral lib. 1. tr. 1. cap. 5. Sanch. disp. 44. num. 3.
42. Deinde sin mendigar iuffragios de argum. esta regla es segura
 de derecho, porque la posesiõn por si sola, si no consta de su vi-
 cio, assegura el derecho del poseedor, *l. utifruī 5. ff. si usus fr. petet,*
 ibi: *Vincet tamen iure, quo possessores sunt potiores, licet nullū ius habeāt,*
l. fin. C. de rei vind. mucho mas con tanta probabilidad, aunque
 fuesse igual la del dicho Illust. Cab. *l. si seruus 91. §. sequitur, ff. de*
U. O. Quæ in sententia, & facto antiquorum concludit: Et sane
probabilis hæc sententia est, quam quidem, & Iulianus sequitur: Nam dum
queritur de damno, & par utriusque causa sit quare non potentior sit, qui
tener, quam qui per sequitur? Y esta razon prouiene ex regula, *l. in*
p. causa 171. ff. de reg. iur. & cap. in pari. 65. eod. tit. in 6. Villalpand.
de iur. spirit. lib. 15. cap. 7. à num. 58. Ualasc. *de iud. perfect. rubr. 14. an-*
not. 8. nu. 15. ex multis Pasqualig. *sing. quæ est. iuridi. tom. 1. q. 146. nu. 3.*
 & de sacrif. *no. leg. rom. 1. q. 502. num. 4.* ibi: *Iniqua esset sententia, quæ*
iustum possessorem ex iure dubio decurreret possessione, nam etiam in pari
causa fauendum est potius possidenti. Y así el P. Gran. *1. 2. p. 2. contr. 2.*
tr. 12. disp. 4. sect. 4. nu. 40. in fin. no escusó, ni al Abogado en estos
 terminos, ibi: *Notandum est præterea non licere aduocato defendere par-*
tem minus probabilem contra bonum possessorem in ciuilibus, & contra reū
in criminalibus, siue sint res parvi momenti, siue magni, quia tunc certissi-
imum est, illis esse fauendum.
43. Y en el caso presente es cierto, que el dicho Colegio demàs de
 la

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

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

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

opti-

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

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

celebr. lib. 1. c. 17. 2. cap. 2. n. 21. & P Donat. Layn. tom. 1. r. r. reg. 1. p. 17. 1. q. 17. ex nu. 11. cū si. q. q. & q. 18. nu. 3. cū allegatis sup. n. 10. & 11.

49. Macho mas en la derogacion de los priuilegios de la Compañia de Jesus, porque hasta en la forma della tiene especial priuilegio la dicha Religion para que no baste la expedicion, ni la promulgacion, segun Bula de la Sãtidad de Greg. XIII. que sigue el P. Coton. d. lib. 1. contr. 4. in princ. num. 14. ibi *Singularis porro forma requiritur ad renocãda priuilegia Societatis Iesu ex priuilegio Greg. XIII. nimirum, ut renocata non censeantur, nisi eisdem Societati renocatio per trinas literas eundem renorem continentes, tribus distinctis vicibus imitata fuerit,* y cita a Amico, y Diana, &c.
50. A la segunda duda que mira a que la concordia tiene fuerça de cosa juzgada, y mas estãdo confirmada, y aprobada de la Sãtidad de Urbano VIII. por Bula dada en Roma en 20. de Nouiẽbre de 1623. respecto de la qual parece que se haze cierto el derecho del dicho Ilust. Cab. por venir a tener fundada su intenciõ en dicha concordia, como se fundó, y se prueba mas del *cap. vemens 8. de transf. vbi Clos. & DD. ab Augustin. Barbof. in collect. super eod.* se responde.
51. Lo primero, que no basta que sea como cosa juzgada, sino que sea practicada, y observada, segun se ha fundado respecto de las leyes, que no observadas no paran perjuizio a tercero, ni tienen fuerça alguna, *ex d. l. de quibus 32. ff. de legib. cum iam late dictis num. 10. & 11.* siendo asì que la ley es sentencia, & *res indicata,* y aun mas que esta, como con *Triquel. Farinar. Bozmo. & D. Couarr. probat Scobar de vtroque for. art. 4. §. 2. num. 60. ibi: Quia lex ipsa sententia est, & quidem fortior, quam lata à iudice, & num. 61. ibi: Quia sententia est, & habet plenius omnes effectus iudicialis sententiæ, & Caramuel. 1. p. de su Theolog. fund. fol. 391. al margen de su fundamento.* La razon es la que ya se fundó, de que las leyes no observadas no tienẽ fuerça alguna; luego la cõcordia no observada 31. años, que son otros 31. actõs negatiuos contrarios á la ley, ó sentencia, ó concordia afirmatiua del diezmo, no tiene fuerça, y está abrogada, quoad hoc.
52. Lo segundo, porque toda sentencia executiua, que es cosa juzgada, no priua al poseedor de su derecho, hasta que se execute despojandole, y en el interim adhuc retinet dominium rei, y la puede gastar como suya el reo contra quien se pronunció: luego aunque la concordia tenga la misma fuerça, y los mismos efectos de cosa juzgada, si no se lleuó a debida execucion, ni observó, no

causa

causa perjuizio á la possession de no pagar diezmos, y vino a quedar derogada per non vsum, como la ley que es mas que cosa juzgada: pruebafe e. p. r. ff. *ex cap. contigit 3. de transact. ibi: Transactionem, quam fecerit (si fuerit aliquod annis servata) capitulum ac si non conceperit. n. eam non poterit renocare.* Y esto es lo que in casu dixo el Sr. Valenç. *conf. 88. nu. 51. & 52. ita: Observata concordia super decimis est maximi momenti, & multum considerabilis.* Luego no es considerable, ni de algun momento no observada, latè Nig. Cyriac. *lib. 1. contr. 3. ex num. 40. & Ualeron, de trans. tit. 6. q. 3. à num. 30. & 34. ibi: E conuerso tamen si obseruantia transactionis contraria sit eam destruit, immo & derogat si per legitimum tempus fuerit praescripta.*

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

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

55. Lo quarto, porque la dicha concordia se fundó en la Bula de Leon XI. que es cosa clara que no se huuiera concordado la Compañia a no averle salido Bula tan contraria, por estar en su possession amparada de los Pontifices Paulo III. Pio IV. y Greg. XIII. en la Bula *Pastoralis officij*, dada en Roma a 1. de Enero de 1578. con expressa derogacion del *cap. nuper de decim.* cuya effempcion à decimis observada desde el año de 1549. que fue el de la fecha de la Bula de Paulo III. que empieza: *Paulus Episcop.* tiene mas de 120. años de possession; sed sic est, que la Bula de Leon XI. no extinguió la que tenia el dicho Colegio anterior a dicha concordia ex allegatis á num. 12. y consta del tenor de la misma Bula. ibi: *Ex nunc, & deinceps, &c.* porque solo habló por lo venidero, y no de lo pasado; luego ni la dicha concordia dirimió la dicha anterior possession, quod patet, porque la dicha Bula a que atendió la dicha concordia, est de iure quarendo, & non de quæsito, vt ad rē probauit D. Valenç. *cof. 88. à n. 10. ad 30. & conf. 151. ex n. 16.*
56. Lo quinto, y eficaz, porque la possession no se pierde sine proprio factó possessoris contrario, segun el axioma del derecho: *Ius alicui quæsitum non tollitur sine illius factó, l. fin. ff. de pact. l. id quod nostrum 11. ff. de reg. iur. l. fin. C. de nouat. l. cum à socero 7. C. de iure dot. D. Valenç. conf. 114. num. 31. ibi: Imò cum dictum ius adquisitum ad singulares spectet personas absque eorum factó euelli nequit, & nu. 32. ait: Quia ius in alicuius persona radicatũ ab eo ex factó alieno euelli nequit, & cof. 146. num. 44. & possessorem non esse sua possessione priuandum sine ipsius proprio factó etiam per rescriptum Principis, dixit in *conf. 58. num. 16.**
57. Y esta regla es llana en el derecho, y possession effempcionis à decimis, porque este priuilegio no se puede perder, ni su possession, a lo menos sin multiplicidad de actos contrarios a el; luego si aqui la Compañia de Jesus no ha hecho, ni vn solo acto contrario a su possession, y effempcion, porque ni ha pagado, ni se le ha pedido diezmo alguno de la dicha Heredad en fuerça de la dicha Bula, y concordia, es constante que el dicho Colegio se halla en la observancia de su possession, y priuilegios, sin embargo de la dicha Bula, y concordia, por no averse practicado, ni executado, lo qual era preciso, vt probat textus in *cap. contigit 3. de irãfact.* ibi: *Si fuerit aliquod annis seruata.* Y con esta misma calidad habla el *cap. ueniens 8. eod. & in casu D. Valenç. conf. 88. num. 51.*
58. Y en propios terminos que la dicha possession, y priuilegios no se puedan perder sin multiplicidad de actos contrarios per legiti-

legitimum tempus factos à privilegiato, hoc est per actualē
 decimarum solutionem probatur, *ex capis de terra 6. ibi: Per 30.
 annos eis decimas per solvisti, &c. cum cap. accedentibus 15. de privileg.
 Burat. 2. p. dec. 1704. à num. 8. & 11.* Y en caso de la possession de no
 dezmar ex certo genere D. Valenc. *conf. 114. num. 43. ibi: Quando
 privilegium est consuetudine introductum, eo, quod non est inductum unico
 actu, sed pluribus, ita multiplici contraventione tolli debet.* Y que esto aya
 de ser con ciencia, y animo de renunciar dichos privilegios, pro-
 bat, & decisum refert ex alijs Tamburin. *de iur. Abbasif. disp. 17.
 q. 5. d. num. 5. ibi: Quod exemptio a solutione decimarum cum sit privilegium
 Religioni concessum, si ex negligentia, ignorantia, vel omissione regularis
 personae illo non utantur etiam per aliquos actus contrarios non praesudi-
 cant iuri suo, & hoc probat ex compendio privilegiorum Societatis Iesu, &c.
 Et cum multis P. Donat. Layn. tom. 1. rer. regul. 1. p. 12. q. 13. num.
 12. ibi: Proinde si Monasterium habeat privilegium non solvendi deci-
 mas si illas solvat bis, semel, & iterum etiam ex communi consensu capituli,
 non obid amittit privilegium, &c.*

59. Lo sexto, porque el tener la concordia la misma fuerza que la
 cosa juzgada, se entiendo quoad ius; non verò, quoad factum, como
 se prueba de la definicion comun *del ius ad rem, y ius in re*, porque
el ius ad rem lo dá el contrato ante rei traditionem; pero *el ius in re*
 solo lo dá la entrega, y possession que resulta de la observancia
 de la transaccion, ita Dicastill. *de iust. & iur. lib. 2. rr. 1. disp. 1. dub. 2.
 num. 16. ibi: Ius ad rem adquiritur ante rei traditionem, sed in re se-
 cuta rei traditione.* Y en el num. 9. dize, que es tan effencial la pos-
 session al *ius in re*, que sin ella no puede passarse a otro: *Quia iusta
 vulgarem satis regulam iuris, id quod nostrum est sine facto nostro ad aliū
 transire non potest*, ita ille: luego auuque la concordia lea *el ius ad re*
 no interrumpió la possession del dicho Colegio, ni dirimió *el ius
 in re* que este tiene, porque sine facto proprio ad alium transire,
 non potest, segun Dicastillo, y todos los Juristas.

60. De todo lo qual resulta, que el dicho Colegio estuuo siempre
 en la observancia de su antigua possession del no dezmar, sin que
 se la interrumpiesse, ni la dicha Bula, ni la cōcordia que se fundó
 en ella; y así no es necesario recurrir a su prescripciō, puesto que
 nunca se produjo *el ius in re*, ex defectu observantiæ dictæ con-
 cordiæ, sin embargo de la aprobacion que tuuo de Urbano VIII
 porque demás desta se requiere juntamente otra cosa, que es la
 dicha observancia, & ita patet ex *d. cap. veniens 8. de transf.* Pero
 quando respecto *del ius ad rem*, que es la accion para pedir en vir-
 tud

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

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

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

63. Lo otro, porque el dicho Colegio trata de conservar su possession, y effempcio à decimis, & ita de iure quæsito non amittẽdo,

&c

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

64. Y en propios terminos de diezmos, defendiêdo á la Cõpañia de los Padres Cartujos de Mallorca, que los pedian por el beneficio de la restitucion, como menores, contra la possession del Colegio de no dezmar, resolvió que no les vale a los Cartujanos el remedio del Canon: *Reintegr.* 3. q. 1. el Sr. Valenç. conf. 71. á nu. 47. ita: *Quia tam Ecclesiasticum, & priuilegiatum est dictum Collegium Societatis Iesu, quam dictus Conuentus Carthusiensium, & priuilegiatus non uincit priuilegio contra pariter priuilegiatum, ut in auth. quas actiones, C. de sacros. Eccl. presertim cum dictum Collegium agat de damno vitando ne soluat decimas suorum fructuum, quas coligit proprijs sumptibus, Conuentus uero Carthusiensium agit ut sibi soluantur, ut capree lucrum ex illis, & quando unus priuilegiatus agit de damno vitando presertur alteri presente simile priuilegium.* Ita ille cum Molin. Jesuita, y otros muchos, y con vna decission de la Rota.

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

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

- dictis à num. 63, & in casu dictæ regulæ Greg. XV. dec. 473. n. 14. & D. Valenc. conf. 18 num. 98. & in 2. casu Menoch. de adipisc. Rem. 4. num. 778. Maltr. dec. 280. à nu. 89. & 91. Capic. Latr. 2. p. dec. 195. à n. 18. & 23. Tusc. li. P. cõcl. 336. à nu. 1. & Ciarlin. d. ca. 139. à n. 39.
67. Lo otro, y vltimo, porque la dicha Sãta Iglesia no puede ajustar al caso presente las condiciones necessarias para valerse del beneficio del quadriennio, vt intra illud restituatur, principalmente la lesion que para ello requiere el derecho en el menor, porque ha de constar que sea graue, y enorme; *ex l. si ex causa 9. ibi: Si grande damnum sit minoris, & l. pen. ibi: Si grande damnum pupilli vel adolescentis versatur. ff. de minor. & cap. 1. cum cap. auditis 3. de in integ. rest. ibi: Graui iactura ledatur.* Y juntamente que fue involuntaria sin conocimiento della, ni descuydo culpable, vtrumq; probatur, *ex cap. 1. cum seq. de in integ. rest. in 6. & Clem. 1. eod. tit. cum l. fin. tit. 19. p. 6. Latif. D. Valenc. conf. 26. ex num. 47. Surd. dec. 136. à nu. 2. P. Molin. de iust. & iur. tom. 2. disp. 574. num. 2. P. Dicast. eod. tr. lib. 1. tr. 3. disp. 1. dub. 16. à nu. 352. Herm. in l. 4. tit. 5. p. 5. Clos. 12. nu. 25. & Zypæo, consul. canon. lib. 1. tit. de in integ. rest. consul. 2.*
68. Y que las dichas condiciones no se puedan ajustar a este caso, es llano, porque abinitio concordix procedió el dicho Cabildo con pleno conocimiento, y ciencia de la gracia, y donacion del excesso á la medida del prediolo, por las razones que ya se han fundado, y en especial ser modicæ rei, en que el gasto de recoger su diezmo avia de ser mayor que su fruto, y esta ciencia excluye la razon de lesion, y engaño, ó negligencia; y aunque en lo regular se presume la ignorancia, *ex l. verius 21. ff. de prob.* en este caso ni la permite lo illustre de tan doctos Prebendados, por la irreuerencia y aver estado presentes a todo, D. Valenc. conf. 33. num. 197. ni se puede presumir siendo fundamento de su intencion. *Cualc. dec. 151. n. 2. & 3. Nig. Ciri. lib. 1. contr. 128. nu. 12. & Caren. ref. 39. nu. 1.*
69. Fuera de que propter rem exiguam, seu modicam, no se dá el beneficio de restitution, *ex l. scio 4. ff. de in integ. rest.* ni puede la Iglesia, ni otro priuilegiado maximè contra priuilegiatum gozar del dicho quadriennio, y beneficio; in tali casu D. Couar. lib. 1. var. cap. 3. num. 10. per tot. Suar. alleg. 21. nu. 3. Garc. de expens. cap. 18. num. 21. Nig. Ciriac. lib. 2. contr. 303. à num. 62. Ricci. 1. par. ref. 36. à num. 3. in 2. edit. Fabius apud Marin. tom. 2. alleg. 4. num. 13. & 14. & alij latè per Faria, ad Couar. d. cap. 3. ex num. 57. & 72.
70. A la tercera razon, que mira a dezir, que el dicho Cabildo no ha administrado por sí las rentas dezimales de la Isla de Leon, fino

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

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

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

74. De que resulta no ser de substancia la dicha tercera replica, porque todo su fundamento consiste en la ignorancia, y así lo dicen exprestamente los Autores allí citados, la qual cessando ex dictis, cessa dicho fundamento; sic constat ex *Posth. de man. obs. 35 num. 64. ibi: Nec arrendarii possunt præ iudicare Ecclesia, seu domino in soluendo, & constituendo alium in quasi possessione contra dominum, nisi cū illius scientia, & patientia, vel consensu, cum congestis à D. Valenç. conf. 26. ex num. 63. & conf. 33. in initio num. 254.*
75. A la quarta duda, aunque contiene varios medios, y el principal a que se reducen, de negar la parvedad de materia para destruir la presunta donacion que se ha fundado, y hazer dudosas otras razones que se han ponderado en el discurso deste papel, se satisface sin embargo facilimo negotio; asseutando que es mas cierto, y mas probable que in decimis ay, y se dá parua materia por ser doctrina de Santo Thom. 2. 2. q. 87. art. 2. fol. mibi 205. de quien la tomaron Astens. in rubr. de decim. art. 4. in fin. Rebuf. de decim. q. 13. num. 31. in hæc verba: *Sicut de minimis non curat prætor, l. scio. ff. de in integr. rest. sic non congruit, honestati ministrorum Dei de huiusmodi minutis perquirere, & Ricci. tom. 2. in 2. edit. 4. p. ref. 295. nu. 3.*
76. Ni obsta la autoridad del señor Valenç. citado en fundaméto de dicha quarta duda, porque en la razon que trae por su sentir padeciò equiuocacion, por ser la que ay para lo contrario, mas teologica, que juridica; nam aliud est, quod in decimis detur parua materia, aliudque dicere, quod etiam de minutis solvatur, por q̄ no se destruye por esta razon la primera, como quiere el señor Valençuela, sed vtraque simul stare potest; porque los textos que dicen, que se deben pagar diezmos etiam de minutis, no niegan por esso que aya parua materia en ellos, nam verbum: *De minutis,* loquitur de partu animalium Late, Caseo, & similibus, que decime minutæ

minuta vocantur. text. in cap. 3. & cap. cum in tua 30. cum Glos. verb. Minuta de decim. ipse D. Valens. cons. 33. num. 159. ibi: Quia decima minuta sunt ille, quae proueniunt ex partu animalium, caseo, pullis, ouis, & horis. Ergo non est bona ratio hac ad negandum in decimis paruitatem materiae.

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

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

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

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

15

al sustento de la Iglesia, sea tan graue ex se, y obligue in perpetuū; es cierto que no lo es absolutamente en materia leue, y parua, y consiguientemente la avrá in iure decimandi correlatiue ad materiã; y se confirma, porque en esta forma minutæ decimæ non dicuntur de præcepto, quod secus esset, si se debiera atender solamente el ius decimandi, sine respectu ad materiam circa quam, ex *Diu. Thom. Buer. Felin. & alijs per D. Valenç. dict. conf. 33. num. 162. ibi: Quasi ba non sine de præcepto.*

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

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

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

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

RESUMEN, Y RESOLUCION.

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

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

feſion de ſus priuilegios, y lo miſmo acaeci6 con la dicha concordia, con que ſu derecho qued6 preſcripto per non uſum. Lo otro, porque por la miſma cauſa ſe halla de preſente el dicho Colegio con coſtumbre legitimamente adquirida para la eſſempci6 a decimis, por mas tiempo de 40. a6os, reſpecto de q̄ ſe continuan los tiempos, porque ni la dicha Bula, ni la concordia interrumpieron la dicha poſſeſion antecedente. Lo otro, porque es probabilifimo, que no ſe tratando de præſcriptione, vel de præſcribendo iure decimandi, ſino de conſuetudine in eſſempcione decimarum, baſta el tiempo de diez a6os; y por la ley Real figuen eſte ſentir los Autores deſtos Reynos, en los quales obliga a los Ecclèſiaſticos a ſu obſervancia ſaltim vidirectiua. Lo otro, porque el dicho Colegio ſe halla con legitimo titulo de donacion preſumpta, por quatro razones, y coniecturas que la prueban plenamente, que ſe contienen deſde el num. 28. al 37. Lo otro, porque demàs de la probabilidad abintrinſeco deſtos fundamentos, y doctri- nas en proprios terminos, que en cada vno ſe ponderan, ſe halla el dicho Colegio con la poſſeſion, y es reo, y priuilegiado, & agit de conſervatione priuilegiorum, & ſic de damno vitando, con que tiene por ſi todas las reglas del Derecho, y el que la poſſeſion con probabilidad tranſit in rem certam. Lo otro, porque el derecho de que trata el dicho Cabildo de coſa parua, modica, y exigua, en que no puede tener vtilidad alguna la Santa Igleſia en litigarlo, ni aun en c6ſeguirlo, porque ha de ſer mayor el gaſto de cada a6o para la preſcripci6n del dicho diezmo, que lo que puede importar eſte; y en eſta atencion es conſtante lo donaron, y remitieron los ſe6ores Capitulares quando ſe hizo la dicha concordia, la qual demàs dello eſtã preſcripta, y contra eſta preſcripci6n no ſe puede reſtituir la Santa Igleſia, ni gozar del beneficio del quadriennio, por tener el miſmo priuilegio el dicho Colegio, y tratar de conſervar los ſuyos, y de damno vitando, demàs de ſer reo, y poſſeedor; cauſas por las quales no puede el priuilegiado contra pariter priuilegiatum vſar de ſu priuilegio, como todo ello mas por eſtenſo eſtã fundado con muchas doctri- nas expecificadas en eſte papel; y por todo ello lo ſentimos, y reſolvemos aſſi. Salvo, &c. Dado en eſta Ciudad de Cadix a 19. dias del mes de Junio, de 1670, a6os.

Lic. D. Luis de Salva tierra.

