



MANIFIESTO DE EL DERECHO QUE TIENE el Colegio de la Compañia de JESVS de esta Ciudad de Cadiz, para la effempcion del diez- mo, que pretēde 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 JESVS de ella, debe pagar por razon de la Heredad que tiene en la Isla de Leon, el diezmo a razon de treynta, vno, de el año passado de 38. que se efectuó la concordia con las Iglesias destos Reynos, teniendo arēcion a lo dispuesto por la Santidad de Leon XI. que se mandó guardar en la dicha transaccion cap.4. cuya Bula refiere á la letra Ceuall. *de revol. 2. part. quest. 50. num. 36.*

- i. 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 fuese

fueffe de solas quatro fanegas de tierra el Predio lo que se concedió libre de diezmos in agris a 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. propeit 12. ff. qui. & à quib. l. 1. C. de adul. & l. ancilla 12. C. de fure. Macerat. lib. 1. ref. 46. num. 1. & lib. 2. ref. 51. num. 55. & D. Valenç. conf. 96. m. 9. & in Bullis conf. 51. ex num. 1. & 4. in re Anald. de iurisd. 2. part. 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 transf. Y con certidumbre femejante a la cosa ya juzgada, ex l. nõ minorem 20. C. ead. y por el configuiente con su intenció fundada, como se prueba de la misma Bula, ibi: *Saluis tamen quibuscumque concordijs seu transactionibus inter partes iniuris quas in suo robore remanere volumus, sic ad casum.* D. Valenç. conf. 88. à num. 6. & conf. 175. à num. 39. & 40. Valeron. de transf. in proem. à nu. 40. ibi: *Qui ea nititur fundatam habet intentionem,* & 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 omision de sus arrendadores, que no causa perjuizio alguno, l. fin. ff. de adquir. poss. l. locatio, §. earum, ff. de public. & vestig. ibi: *Si pr. etari consuegum in diligencia publicani omissum sit,* & cum multis Posth. de manut. obs. 35. num. 64. Noguier. alleg. 2. num. 87. & D. Salg. in labyr. cred. 1. part. 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 antecessores ayan omitido la cobrança 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 exiguu valor; fue proceder con equiuocacion, porque en cosa perpetua no se puede dar parua 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 minores decimis, quas idem Presbyter quicquid clamauit, cap. cum in tua 30. ibi: Decimas percipiant. & minutas. de decim. & clarius in princ. tit. 20. part. 1. ibi: Que maguer decimauit las cosas menudas, &c. Y a esta razon atendió el señor Piesid. Valenç. dict. conf. 33. num. 176. ibi: Et quia nihil est tam modicum, quod decimari, & extirari non possit, &c.

6. Pero sin embargo de estos, y de otros fundamentos que se pueden ponderar para hazer probable la pretension del dicho Ilustrisimo Cabildo, no pueden hazer cierto su derecho para fomenrar 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, a la qual debe estar dicho Ilustrisimo Cabildo, *per texum in cap. dilecti 8. cap. cum sine homines 18. ca. ad apostolica 20. & cap. in quibusdā 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. Castill. de tert. 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. mibi 308. Zypæo. consul. canon. tit. de decim. cōsul. 1. & 3. in princ. Delbenc. de immu. 1. part. cap. 8. dub. 29. sect. 2. per totam. P. Coton. tom. 1. contr. celebr. lib. 1. contr. 18. cap. vnic. num. 6. & 7.*

8. Y q̄ la dicha costumbre aya sido legitimaméte adquirida, es llano, porq̄ el dicho Cabildo nūca cobró, ni pidió el dicho diezmo, ni hizo acto alguno que interrumpiese 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 iura sententia, basten quarenta años, etiam sine titulo, *cap. fin. de consuet. & cap. de quarta 4. de præscr. (quidquid fit in præscriptione in qua diuersa militat ratio, cap. dudum 31. de decim. & cap. 1. de præscr. in 6.) in casu D. Valenç. conf. 114. à num. 8. vbi num. 12. & conf. 146 à num. 15. P. Coton. dict. contr. 18. cap. vnic. num. 7. & Zypæo. dict. consul.*

consul. 1. vers. Et quãvis. D. Couar. Lessi. Reginal. & Dian. sequuti à Delbene. dist. cap. 8. dub. 29. sect. 3. à num. 3. Faria ad Couar. lib. 1. Couar. cap. 17. num. 108. & 109. vbi ait, ad consuetudinem introducendam titulus, aut bona fides non desideratur. Pasqualig. de sacrif. nou. leg. tom. 2. quest. 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 hauiera vsado, y practicado con dicho Colegio en dicha Heredad, y el dicho Ilustrissimo Cabildo huiera hecho algun acto positiuo de cobrar, ó pedir el dicho diezmo, aliàs propter non vsum perdió su fuerça, y no surtió efecto (vti accidit in quacumque lege, ex infra citandis) ex Tond. *Quaestio. 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 transf. tit. 6. quaest. 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 quãto 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 tenent, quam quod iudicio populi receptae sunt;* & ibi: *Rectissime receptum est, ut leges non solum suffragio legislatoris, sed etiam tacito consensu omnium per desuetudinem abrogentur,* l. 1. & l. 2. C. que sit long. consue. cap. in istis 4. in 4. dist. ibi: *Firmantur cum moribus vtenium 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. quaest. 17. à nu. 12. & 13. cum seq. & quaest. 19. à num. 1. & quaest. 20. cum seq. à num. 1. & 7. & tract. 2. quaest. 10. à num. 7. P. Ant. Coton. 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 late fundat Ciardin. 2. par. controu. cap. 186. à num. 53. ibi: *Siquidem lex etiam canonica non ligat vbi non est moribus vtenium approbata, quia habet in se tacitam conditio- nem, dummodo vsu recepta fuerit, alioquin ea non ligantur transgressores* textus est in cap. istis, §. leges, dist. 4. vbi Gloss. mor. Anch. num. 1. Bellam in prin. Cardinal. de Turr. Crem. num. 2. & 3. vbi late tractat, & cõcludit leges firmitatẽ accipere a vsu populi, &c. & n. 54. ibi: *Etiã si lex esset acceptata quoad vnam partem, quia non obligat quoad partem non acceptatam, adeò tunc neque Consilium Tridentinum obliget, vbi non est vsu*

3

et su receptum. Bonac. de matrim. quæst. 2. part. 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 viado, ni deberse en ar 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 assentó 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 expresó el tiempo, se debe confesar 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 escribió 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 possession, y costumbre antecedente, que era de pagar por la mitad del diezmo a razon de veynete y quatro, vno, que es menos que lo dispuesto por la dicha Bula, como se vé en el num. 6. ibi: *Et ita in dicto Episcopatu Cartaginense, & Murcia dictum Collegium solum debet nomine dimidia decima unum ex vigeni 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 preiudicare, quin Societas predicta interrim, quod sua priuilegia non reducebantur, posset coram alijs iudicibus petere decimas, sibi debitas dictorum annorum, nec sua possessio poterat ipsis curuari, aut impediri sub preetextu commissiois, & proprij motus presati.*
14. Tùm, & secundo, porque sino se debieffe 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 aunque sea así, que *elius decimandi*, no se puede adquirir si no es por la quadragenaria, *ex cap. dudum 31 de decim. cap. de quart. a 4. de prescrip. & cap. 1. eod. tit. 136. vti ex Marefcot. lib. 2. resol. cap. 95. num. 22. & D. C. affill. de tert. cap. 2. nm. 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 lascos decimas prescribere non posse, quæ 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 así 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. que est. benef. 1. par. cap. 72. à num. 10. & Anald. 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 de la concordia aca, que puede tener bastante fundamento, per textū in *cap. 3. de prescrip. cap. si de terra 6. de privil. cap. 1. 13. quest. 2. cap. 1. cū seq. cap. pla. vit 8. cap. si Sacerdotes 10. 16. quest. 3. sobre 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 Aven. de exeq. mand. 1. part. cap. 1. num. 32. vers. Novitas, & 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 sin. optime Delbene. *dit. 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 apostolica,*
cap.

cap. cum sint. de decim. cum ex solum decem annis inducatur consuetudo, l. de quibus, vbi Bart. in princ. quest. 2. ff. de legib. l. 1. & 2. C. de seruit. & à qua. Idem Bart. in l. 1. quest. 3. C. que si longa consuec. Abb. in cap. cum sint 18. num. 6. de decim. Alciat. dict. Resp. 31. num. 5. Joseph Ludou. concl. vnic. de consuet. illat 138. post Berouiam cons. 19. num. 3. & 4. lib. 1.

18. Con que para assegurar la conciencia no se puede dudar, que sea este sentir muy probable, y assi lo confieslan aun los que son del contrario, vt videre est ex Thom. Delben. dict. cap. 8. dub. 29. sect. 3. num. 2. ibi: *Lex decimarum probabiliter abrogabitur per contrariam consuetudinem decem annorum intervallo praescriptam.* P. Diana 5. part. tract. 14. ref. 42. ibi: *At vero pro consuetudine non soluendi decimas sufficiat tantum spatium decem annorum probabile putat Castnus, &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 tiempo que ha corrido desde dicha concordia, se hallará que el dicho Colegio tiene bastante probabilidad que se 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 concordia no interrumpió la posesion antecedente, para que los tiempos de la prescripcion no se continuassen, y q̄ la alegada por el dicho Colegio no sea mera prescripcion, sino costumbre, en que corre la diferencia ya alegada; se justifica, porque vna de las diferēcias es, el que aquella tolum á persona priuata potest opponi, seu melius per eam adquiri exemptio à decimis, hæc vero à cōmunitate etiam Monachorum, seu Clericorū constituitur, D. Valenc. cons. 33. num. 203. Tond. *Quæst. 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. diffi. 38. num. 4. vbi aduertit, communicatem Clericorum sufficere ad introducendam consuetudinem contra ius Canonicum, & Fermosin. in cap. causam 7. de praescrip. quest. 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 Ilustrissimo Cabildo estar a ella solo ex dicto tempore, si quiera por el motivo en que se fundó de impedir las nouedades por ser odiosas, y origen de muchos disturbios, *ex cap. consuecud. 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. i. tit. 20. part. 1. *Class. 3. Av. nd. dist. 1. part. cap. 1. nu. 32. vers. Ista. Gutier. lib. 2. Canon. cap. 21. nu. 39. & ad calum D. Valenç. cons. 114. num. 30. ibi: Quare nouitas aliqua in petitione, & solutione decimarum quarumcumque non est inducenda, nec permitti debet, sed antiqua forma seruari debet, & cons. 146. à num. 46. ubi num. 51. ait: Quare nouitas aliqua in decimis petendis, aut percipiendis, nec inducenda, nec permittenda est, sed præcedens seruanda consuetudo. P. Barbof. in l. Titia 35. nu. 47. ad fin. ff. solut. matr. D. Salg. de supplic. ad sanctif. 1. part. cap. 6. ubi num. 35. & D. Solorç. 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 nouedades 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 Ilustrisimo Cabildo siga el loable consejo de Santo Thom. 22. *quæst. 87. art. 1. ad fin. & in quodl. 6. art. 10.* y para que el espíritu 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 conscientia, aunque no pague.

22. Las palabras de Santo Thomás refiere Faria ad D. Conarrub. lib. 1. var. cap. 17. num. 130. y el dicho autor à num. 129. dize: *Possent nihilominus mens Diui Thomæ aliter interpretari, asserendo loquuti ñ fuisse non de consuetudine iam prescripta sed usu aliquibus annis iam inueterato, non soluendi decimas, nam tunc eisi ministri Ecclesiæ ipsæ habeant ad exigendas eas, si illi cedant ob euitandum 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 profigue num. 130. Et comprobatur ex communi Theologorum sententia, quæ docet non peccare facientes contra legem interim dum consuetudo coneraria non est legitime prescripta postquam iam ita ñ suscepta est, ut à plerisque etiam timorata conscientia uiris sine scrupulo obseruatur.*

5

23. Y si bien nos consta, que a estas, y las demás razones que se pōderan por el dicho Colegio, la parte del Ilustre. Cabildo satisface con el escrúpulo, que dize le causa el derecho de los demás interesados, porque en lo q̄ puede tocar a la Sāta Iglesia, desde luego cede qualquier derecho que se considere; porque en este asientan la donacion, y remision, sin el escrúpulo q̄ en el otro. A todo ello se responde, assi con lo que se dirà a la solucion de la quarta duda, como con que la fortuna que corriere el vn derecho, y lo q̄ lo excluyere, ha de correr, y excluir el otro por ser indiuiduo, y deberse considerar solamente à la Iglesia, a quien tocan in origi- ne los diezmos, aunque despues se reparta dellos lo que tocare a cada interesado; y assi la Iglesia es la parte legitima en todo, sin q̄ lo impidan, ni se deban atender los demás participes, quia solum est attendenda causa principalis in perceptione decimarū, *L.unic. C. de impon. lucr. descrip. quæ ab Ecclesia possidentur non à participantibus cum decimæ solum Dei respectu, non verò personatum debeantur, Cap. decimæ, cum Cles. 16. q. 1. Laté ad omnia in terminis D. Valenc. cons. 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 persona, sed ipsa Ecclesia cui sunt debita, & non potest dici magis illas deberi uni parti Ecclesie, quam alteri, sed debentur toti Ecclesie in solidum, ut ait Crauc. cons. 206. n. 9. Ioan. Bapt. Ferret. cons. 138. n. 3. & 4. Dicens ea ratione decimarum prestatione esse indiuiduam ita ut quãuis plures participent de commoditate decimarum non debeat hoc attendi, sed ipsa causa principalis, &c. ut est dicta Ecclesia ex cuius origine, & iure decimæ percipiuntur, Ecclesia enim ipsa est, quæ possidet. Inoc. in cap. cum super, col. 2. de caus. possess. vbi Abb. n. 74. Borg. Finza. 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. Zas. cons. 9. n. 15. lib. Rol. à Vall. cons. 76. n. 2. lib. 3. Et origo spectanda est in omnibus rebus, &c. Y vā profuguiendo cō otros fundamentos hasta el num. 122. vbi concludit: *Et ita considerandum non est si est Parrochus, aut praestimoniarus, qui suam habet partē in his decimis Ecclesie iure, cum omnes concurrant in perceptione quoad suas quotas doct. Marc. Ant. columna intr. de Eccles. redit. orig. & iure, par. 2. cap. 10. num. 2. & cap. 14. a num. 1.**

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

C

obliga

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 asientan ser nula la disposicion de dicha l.6. tit. 5. lib. 1. *Recop.* Thom. Delb. n. de *immun. dict.* 1. p. cap. 8. dub. 29. sect. 1. à num. 1. Duas refrens *Dian. dict.* 5. p. rr. 14. ref. 42. in *fin.* & *Fermol. in cap. causam 7. de prescript. q. 2. ex num. 26. reb: num. 27.*

26. Pero sin embargo, siempre he tenido por poco segura, imo, y por incierta la resolucion destes autores, porque la jurisdiccion en lo politico no se le puede negar al legislador secular, para q 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 còpela à la observancia de dicha ley, pues no es opuesta, antes còforme 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 viol. 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. rr. 4. c. 13 à nu. 1. P. Sanch. de matr. lib. 1. disp. 6. nu. 24. Zypaco. de inuisdict. 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 non. oper. nunt. & cap. venientes 19. de iur. iur. c. 1. de iur. calum. cap. vt inquisit. 18. de hæret. in 6. & cap. Euphemium 8. 2. q. 3. ibi: Cum enim leges seculi, præsertim 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. Solorç. de iur. indi. lib. 3. cap. 2. num. 29. & Zypco. consul. Canon. tit. de decim. lib. 3. consult. 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 q se expressaran, hizieron gracia, y donacion de dicho derecho al dicho Colegio; y para que se juzgue así, y sea prueba legitima deste

- déste titulo, solo su alegaciõ basta q se pruebe por cõjeturas, *Arg: l. si quis à liberis 5, §. si mater. ff. de liber. agnosce. Ansald. conf. 45. à n. 22.*
19. La primera conjetura que funda el dicho titulo resulta racione personæ dantis, que lo es el dicho Ilustrit. Cabildo, en quie concurren todas las prerrogatiuas de dignidad grande, y mucha nobleza en todos sus Prebendados, que han sido, y son, de euyo liberal, y magnifico animo, y mas siendo benefactor de el dicho Colegio, no le puede presuntir menos, *ex l. filius 7. §. non nunquam ff. de donat. l. si longius 8, §. fin. de iudic. l. cum plures 17, §. cum tutor. ff. de adm. tut. cap. 1, de donat. & cap. & si quæst. 18, de simon. Clos. fin. pet. textum in l. uxori 32. §. fin. ff. de leg. 3, quam pöderat P. Sanch. de mari. lib. 6, disp. 25, num. 19. ibi: Vbi textus ait presumi donationem, cum vir soluit pro uxore, & redirratione Glossa, quia erat vir nobilis. Nig. Ciriac. lib. 1, conrou. 120. num. 72.*
30. La segunda racione personæ accipiētis, que lo es el dicho Colegio, en cuyos Religiosos, por lo muy vtiles 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 Ilustrit. Cabildo le hiziesse esta tan corta liberalidad, lino para que le remunerasse, como lo acostumbra por su benefactor, y lo executó siendo la parte formal, para q se le vnieffe por razon de dichos estudios la vigesima de las rétas dezimales, como se puede ver de los autos della; todo por el conocimiento de lo prouechosos que son los Religiosos de la Compania de Jesus, de cuya Religia 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 juntó quanto se ha dicho.
31. Y así no es mucho que por eitas caulas de meritos, y estudios se presume que el dicho Ilustrit. Cabildo, no obstante la dicha concordia, hiziesse dicha donacion; porque no es de entender fueffe 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 caulas 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 Fecia. dist. lib. 1. var. cap. 17. num. 129. ibi: Qua credunt se ex benignitate Clericorum debitas decimas recipere, quia ex diuturnitate temporis iusta causa, siue titulus iure presumitur.*
32. La misma conjetura inferé los autores, por la causa que está alegada

alegada de los estudios, por ser el fauor de stos 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. 2. §. accedit. C. de rei uxor. act. cum Ruin. Horat. Lucius de priu. stud. priu. 28. ibi: *Fallit tamen, si quid scholaribus, detur non solum à parètibz ut supra dixi; sed etiam ab extraneis, sicut etiam fauore dotis extraneis donare censetur, &c.*

33. La tercera ratione rei datae nempe si parua fuerit, lo qual conuene 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. lo mismo 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 seruiçio, 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 Ilustre Cabildo que lo que puede cõseguir 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 constante inportaria cada año mucho mas q̄ este, cosa q̄ se opone á la razón de toda buena administracion, como se fundará despues.

34. Y es inuoluntario moralmente, que considerandolo assi los antecessores del dicho Ilustre Cabildo, hizieron donacion de dicho derecho al dicho Colegio, y assi se debe presumir de personas tan ilustres, y de cosa tan exigua, l. si quis 46. ff. locat. l. cum plures 12. §. cum tutor. ff. de adm. tut. l. uxori 33. §. fin. ff. de leg. 3. ibi: *Quod presumptum esse debet nisi contrarium ab herede approbetur, vbi Gothofr. lit. T. optimus, & singularis, & excus in cap. est. quæstiones 18. de simon. cap. si quos 59. 12. q. 2. & cap. statutum 11. q. 4. Gloss. in l. cum quid 3. ff. de reb. cred. & si cere. petet. verb. Pro cauto, Gloss. in l. si filius 16. C. de don. inter vir. & uxor. verb. Proba. in fin. Bart. in l. que dotis, ff. solut. matr. num. 7. Tiraq. rre. de iudic. in reb. exig. num. 47. P. Sanch. de matr. lib. 6. disp. 25. num. 19. & Nig. Ciriac. lib. 1. controu. 120. num. 67.*

35. La quarta, y vltima propter exclusionem 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 administradores

ministradores; y esto se debe presumir así, aun en caso en que no pudiese caer parvedad de materia, *soleni 6. §. fin. ff. de offic. pro cōf. l. plenissimo. 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. Praetiz. ait: In his enim inter, ratatur Ecclesia Simoniam non committi, quia non est verosimile, quod propter huiusmodi modica aliquis moueretur ad aliquid iniquum faciendum. Valaic. de iudic. perf. Rubr. 9. ann. 3. num. 24. ad med. & amp. 5. a 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 iudicantis, sicut & pro modica re non datur actio de dolo, quia non est verosimile, & de modico non est cur adum. de consecr. dis. 2. cap. reuera. Zypæo. lib. 1. consul. canon. tit. de consuet. consul. 1. ver. Et quamuis, fol. mihi 23. ibi: Ad eoque autores citati, ac alij accipiendi videantur de ea, quae 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, o descuydo de los señores administradores, o 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 successores que la continuaron con buena fé *praesumere 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, *msi confitei de malo*, no sabemos q̄ pueda causarfe en la conciencia el menor escrupulo, pues no deben investigar su justificaciõ, ex multis P. Cotton, *tom. 1. contr. celebr. lib. 1. contr. 2. cap. 2. nu. 10. ibi: Unde posteri seruantes consuetudinem excusantur à culpa, quia praesumere debent in fauorem ipsius, nec de eius iustitia investigare tenentur.* Y en esta probabilidad, o en igual duda se asegura la conciencia en seguir este sentir, vt cum *Navar. de edin. Solon. Lopez, Suarez, Azor. & alij P. Layman. Theolog. Noral, lib. 1. tr. 1. cap. 5. §. 2. num. 7. ex Dian. Pasqua. Caramuel, & alij P. Cotton, lib. 1. contr. 5. cap. 5. a num. 102. à d. 113.*
38. Tampoco ignoramos, que se precende dar a entender juntamente para satisfazer este tercero fundamento de la donacion

- 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, ut sic*, sit graue habens perpetuã continuationem. Empero esta es vna euacion parui momenti, sicut res ip a parua est; a que se responderà por estensõ à la quarta objeccion: y por aora baite el dezir, que aunque el mismo derecho, *ut sic*, sea graue, cum tamẽ verferet circa rem parvam, como se cõfessa, no obliga grauemẽte, 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 uneg. rest. l. res bona fide 54. ff. de contrah. empt. l. solent 6. §. fin. ff. de offic. pro conf. l. habitatores 27. ff. locat. l. in rebus 18. §. possunt, ff. de admin. cur. l. omnino 12. ff. de impens. in reb. dotal. l. fin. C. de reuoc. donat. Burat. dec. 445. n. 3. p. 2. D. Franc. de Rox. Rot. dec. 11. à n. 26. Ricci. in 2. edit. 1. p. ref. 36. à nu. 1. Ciarl. 1. p. cõr. cap. 2. n. 98. & p. 2. ca. 192. n. 32. & Nouat. 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 grauitèr in re leui, se prueba lo mismo in præcepto non furandi, audiendi Missam, & in simoniã iare ex parte qua possitium, & in alijs similibus, *ex dict. cap. est quã est. 18. de Simon. cum Glos. verb. Præcij, 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. Layma. Theol. & Cor. lib. 1. tr. 3. ca. 5. à nu. 6. P. Cotton, lib. 3. cõr. 3. cap. 2. à nu. 28 & latiff. Scobar de viroque foro, art. 3. à nu. 1. cõ seq. P. Donat. Laynens. tom. 1. rer. regul. 2. p. tr. 14. q. 36. nu. 1. & tr. 7. q. 15. Patqualig. 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 tamquam nihilo equiparatum, & ideo propter modicum incrementum non est aliquid innouandum.* Valasc. de iudic. perfect. rubr. 9. à nu. 5. *per totam, & alij à num.**
40. Túm, & quarto, porque el dicho Colegio se halla en legitima possession de no pagar diezmo alguno de la dicha Heredad; y estando afsistida esta possession de la probabilidad ab intrinseco que resulta de todos los fundametos deste papel, & ab extrinseco por la autoridad de tantos, y tan docto. Capitulares como ha tenido el dicho Ilust. Cab. a que se puede llegar la que se causa por los Religiosos que han sido, y son del dicho Coleg. el derecho q 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 compenfacion oculta es menester que el derecho del compenfante

fante sea cierto, y no probable cōtra el poseedor, porq̃ la possessiōn 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. nu. 83.* P. Säch. *in De. alog. lib. 6. cap. 3. nu. 7.* in hæc verba: *Sicut haberi opinionem probabilem, imò probabiliorē dicentem suam esse rem ab altero possessam, non licet alteri esse spoliarē suā possessionē, 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 concluye con la misma razon, ibi: *Quia tunc non potest applicare ad opus prius illud iudicium probabile, cum sciat in simili euentu meliorem esse cōditionē possidentis.* Villalob. *in summ. tom. 1. tr. 1. diff. 17. n. 4.* Rebell. *de iust. & iur. 1. p. lib. 2. q. 18. nu. 4.* & Lefius, *eod. tr. lib. cap. 1. dub. 10. num. 58.* Caramuel. *Theol. fundamental. fund. 37. nu. 889.* ita: *Super reg. standum est possessioni, & iusta semper censenda est, quæ in iusta non demonstratur; sic ait, consulto demonstratur dixi: Nulla eum ratio probabilis tanti momenti potest esse, ut præualeat possessioni.* Layman. *Theol. moral lib. 1. tr. 1. cap. 5. Sanch. disp. 44. num. 3.*
42. Deinde fin mendigar suffragios de argum. esta regla es segura de derecho, porque la possessiōn por si sola, si no consta de su vicio, asegura el derecho del poseedor, *l. usufrui §. ff. si usufr. petet.* ibi: *Vincet tamen iure, quo possessores sunt potiores, licet nulli ius habeant.* *l. fin. C. de rei vind.* mucho mas con tanta probabilidad, aunque fuesse igual la del dicho Ilust. Cab. *l. si seruus 91. §. sequitur, ff. de U. O.* Quæ in sententia, & factō antiquorum concluye: *Et sine probabilis hæc sententia est, quam quidem, & Iulianus sequitur: Nam dum queritur de damno, & par vtriusque causa sic quare non potentior sit, qui tenet, quam qui per sequitur?* Y esta razon prouiene ex regula, *l. in pari 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. 4. annor. 8. nu. 15.* ex multis Pasqualig. *sing. quæ est iuridis. tom. 1. q. 146. nu. 3.* & de sacrif. *nona leg. rom. 1. q. 502. num. 4.* ibi: *Iniqua esset sententia, quæ iustum possessorem ex iure dubio deturbaret 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 prætereā non licere aduocato defendere partem minus probabilem contra bonum possessorem in ciuilibus, & contra reū in criminalibus. siue sint res parvi momenti, siue magni, quia tunc certissimum est, illis esse fauendum.*
43. Y en el caso presente es cierto, que el dicho Colegio demàs de la

la dicha possessiõ se halla con mejor derecho, porque se reduce á la conservaciõ de sus privilegios, y por ello agit de danno vitando, y el dicho Ilust. Cab. de lucro adquiriendo, d. l. si seruum 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 calo, y de la constituciõ de Leon XI. contra la Iglesia Colegial de Belmonte, por el Colegio de la Cõpañia de Jesus, q̄ defendió el Sr. Pr. Valenç. conf. 88. ex num. 31. ad 34. in hæc verba: *Et ita est applicabilis casus nostro, quædam notabilis resolutio Cranee. d. conf. 21. n. 11 quod habens privilegium de non soluendis decimis agit de iure quasiõ conseruando ex parte vcrõ Ecclesiæ, quæ decimas præcendebat de lucro quaerendo, vcr eas lucrifaciat, & causa tractantis de iure quasiõ conseruado & sic de vitando danno præfertur, &c. Et causa privilegiati fauorabilior est, &c. Et non est attendenda innovatiõ, quam præcendunt resullasse, & prouenisse ex breui Sancti Leonis XI. quia debet in spisci 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 cõtrario por legitima prueba, ad text in cap. pen. de inst. ibi: *Nos igitur interlocuti sumus Archidiaconum esse in plena libertate eiusdem Archidiaconatus possessione tuendum; donec probatum legitime fuerit ex aduerso libertates ipsas Archidiaconis ab Archiepiscopis personaliter fuisse concessas, & cap. Inquisitione tuã 44. de sent. ex com. D. Valenç. conf. 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 vsque clare constet de non iure possidendi, & de sacrif. non. leg. d. quæst. 502. num. 5. ibi: Quia possessio est unicuique manutenenda donec 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 possessiõ hazen la cosa cierta, y moralmente evidente: la Compañia de Jesus en el caso presente tiene probabilidad, como consta de todos estos fundamentos; y se halla en possessiõ de 30. y mas años, si se atiende solo desde la concordia aca: luego es cierto su derecho de la exempciõ de la paga de diezmos de dicha Heredad. Luego no lo puede ser el del dicho Ilust. Cab. porque no es posible aya certeza de dos partes contradictorias, aunque pueda aver assensõ de probabilidad, l. Titia 99. ff. de cond. & demonst. l. 1. ff. rer. permu. l. hæc verba 124 ff. de V. S. l. si pater 9. §. fin. ff. de liber. caus. l. 1. §. 1. C. de latim. libert. roll. Colleri. de process. execut. 1. p. cap. 5. n. 86. D. Valenç. conf. 189. à n. 88.*

opti-

opprime Villalpand. *de iur. spiritual. lib. 15. cap. 7. num. 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, & vitioso, 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 desvanece por ser los dichos fundamentos muy flacos; y antes de los que se alegarán en su satisfaccion, 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 fuero interno, como externo, para q se quite qualquiera escrupulo, que asì la juzgamos, porque procede en este caso lo q 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, q mira a fundar derecho cierto por la Bula de la Santidad de Leon XI. se responde no ser lo mismo tener Bula cierta, q 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 observacia, lo qual era necesario para que interrumpieffe 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 litpendente super reductione, & moderacione dictorum priuilegiorum coram D. D. Cardinalibus. sine quibuscumque alijs iudicibus aucta Societas, & illius domus, & Collegia non peterant primari sua possessione non solbendi decimas virtute dictorum priuilegiorum.*

48. La razon es clara segun Juristas, y Theologos, nempes, por no estar recibida, y entonces es contrario el no vfo, quãdo el precepto es positiuo, ó afirmatiuo, como lo es el de los diezmos, y entōces 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 consentidos, 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. tom. 1. contr. celebr.*

celebr. lib. 1. contr. 2. cap. 2. n. 21. & P. Donat. Layo. tom. 1. ver. regul. 1. p. 11. q. 17. ex nu. 11. cū seqq. & q. 18. nu. 3. cū allegatis sup. n. 10. & 11.

49. Mucho 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 Singul. ris porro forma requiritur ad reuocãda priuilegia Societatis Iesu ex priuilegio Greg. XIII. nimirum, ut reuocata non censeantur, nisi eadem Societati reuocatio per trinas literas euodem tenorem continentes, tribus distinctis vicibus inuimata 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 Santidad 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 Illust. Cab. por venir a tener fundada su intenciõ en dicha concordia, como se fundõ, y se prueba mas del *cap. veniens 8. de transf. vbi Glos. & 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 sententia, & res indicata, y aun mas que esta, como con Triquel. Farinar. Bozino. & D. Couarr. probat Scobar de retroque 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 plenus omnes effectus iudicialis sententia, & Caramuel. 1. p. de su Theolog. fund. fol. 391. al margen de su fundamento. La razon es la que ya se fundõ, de que las leyes no observadas no tienẽ fuerça alguna; luego la cõcordia no observada 31. años, que son otros 31. actos negativos contrarios à la ley, ó sententia, ó concordia afirmatiua del diezmo, no tiene fuerça, y esta abrogada, quoad hoc.*
52. Lo segundo, porque toda sententia 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 ha 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 perjuicio á la posesion de no pagar diezmos, y vino a quedar derogada per non usum, como la ley que es mas que cosa juzgada: pruebahe expræss: *ex cap. contigit. 3. de transact. ibi: Transactioem, quam fecerit (si fuerit aliquod annis servata) capitulum ac si non concenserit in eam non poterit revocare.* Y esto es lo que en casu dixò el Sr. Valenç. *conf. 88. nu. 51. & 52. ita: Observata concordia super decimis est maximi momenti, & multum conciderabilis.* Luego no es conciderable, ni de algun momento no observada, latè Nig. Cyriac. *lib. 1. contr. 3. ex num. 40. & Valeron, de trans. tit. 6. q. 3. à num. 30. & 34. ibi: E conuerso tamen si obseruantiã transactionis contraria sit eam destruit, immo & derogat si per legitimum tempus fuerit præscripta.*

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. clegantèr 23. §. si post. ff. de cond. indeb. l. si causa 26. C. de trans. cap. 1. ex eod. tit. Joseph Lambert. in cõpend. iurif. Canon. lib. 2. tit. 20. D. Valèç. *conf. 11. num. 31. & 32. ibi: Transactio restringitur ad ea super quibus erat lit. & 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. controu. 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 Rotæ 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: *Atque ideò firmiter asseuerandum, ac pro regula statuenãdũ est, transactionem non nisi delite, eaque incerta, & dubia fieri posse.**

54. Sed sic est, que en el prediolo de la Isla jamas le pudo el Cabildo obxeccion, en quanto al diezmo, al dicho Colegio; ó porq̃ lo desestimó por leue, ó porque le hizo gracia, y donacion dél, como se ha fundado; ni el dicho Illust. Cab. mostrará pedimento, ni auto en contra de la dicha Heredad: luego la transaccion 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 ee. 2. C. de transact. & ita D. Valenç. d. conf. 88. num. 48. Y esto se salua sin lastimar la posesion anterior de la Compañia; luego no vale la consecuencia: *La concordia est res iudicata, luego dirime la possessio 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 cõcordia 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 passado; 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 quærendo, & non de quæsito, vt ad rē probauit D. Valenç. *cõf. 88. à n. 10. ad 30. & conf. 151. ex n. 16.*
56. Lo quinto, y eficaz, porque la possession no se pierde sine proprio facto possessionis contrario, segun el axioma del derecho: *Ius alicui quæsitum non collitur sine illius facto.* 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 singulas res spelter personas absque eorum facto euelli nequit, & nu. 32. ait: Quia ius in alicuius persona radicatũ ab eo ex facto alieno euelli nequit, & cõf. 146. num. 44. & possessorem non esse sua possessione priuandum sine ipsius proprio facto 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 auerse practicado, ni executado, lo qual era preciso, vt probat textus in *cap. conigit 3. de trãfact.* ibi: *Si fuerit aliquod annis seruata.* Y con esta misma calidad habla el *cap. veniens 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 legitimi-

tud de dicha cõcordia, se quiera fundar la pretenfion del dicho Cabildo, se halla afsimilimo excluida por el transcurso de los 30. y mas años que despues açà han corrido, quo tempore omnium actionum completur præscriptio, & tollitur obligatio, l. 2. C. de cons. pac. l. 1. §. ad hæc, C. de ann. excepi. 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. quas. benef. 1. par. cap. 61. à num. 8. & Valeron. de transsit. 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, valiendole del remedio del quadrienio, dentro del qual dize que se halla para restituirse, aduersus lapsum temporis dicte præscriptionis, por contårse 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. cod. tit. in 6. & clem. 1. cod. tit. cum l. 5. & l. 10. tit. 29. p. 2. & l. 7. tit. 29. p. 3. vbi Greg. Lop. Glos. 8. adem in l. fin. tit. 19. p. 6. Glos. 5. & 7. D. Couar. in reg. possessor. de reg. iur. in 6. 3. p. §. 2. num. 4. Garc. de nobil. Glos. 6. §. 1. num. 17. vers. Vnde. Gow. lib. 2. var. cap. 14. nu. 7. Genueni. in practic. Eccl. q. 122. à num. 1. D. Valenç. conf. 33. à num. 244. Ricci. ref. 32. num. 4. p. 1. in 2. cdt. Caneer. 2. p. var. cap. 1. nu. 238. & 239. in nouis. adit. Reuert. dec. 328. nu. 3. & ibi Marin. num. 2. D. Valenç. conf. 168. à num. 42. D. Hier. de Leon. lib. 2. Valen. dec. 183. num. 45. P. Di. castill. 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. 105. & 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 miles 8. ff. de excus. l. assiduis 12. C. qui. prior. & l. 1. C. de prin. 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. cõ cap. 2. de in integr. rest. Luego no puede la Sãta Iglesia en perjuizio del dicho Colegio valerse del dicho quadriennio, y priuilegio de la restitucion iusta præ allegatam regulam. DD. in Auth. quas actio. C. de sacros. Eccl. vbi Cinus. num. 1. Sali. cet. & Bart. nu. 3. Abb. in cap. auditis 3. col. 2. de in integr. rest. D. Couar. in d. reg. possessor. 2. par. §. 2. num. 4. Mazerat. lib. 2. var. cap. 8. num. 58. Grat. dec. 196. num. 18. & D. Valenç. conf. 168. num. 44. ibi: Quartum, 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 posesfion, y effempcio à decimis, & ita de iure quesito non amittedo,

& de damno vitando, y el dicho Cabildo de lucro adquiriendo, 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. nu. 4. Mazerat. d. lib. 2. cap. 8. nu. 59. & 60. Greg. XV. dec. 473. ex nu. 13. Cancell. 2. p. var. cap. 1. nu. 189 & 262. D. Valenç. conf. 18. num. 88. & conf. 174. num. 82. & conf. 175. num. 45. Ciarlio. 2. p. contr. cap. 139. num. 28. P. Donat. Laynen. tom. 1. res. reg. 1. p. 7. q. 19. num. 13. & P. Pasqualig. de sacros. 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 restitution, 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 utitur priuilegio contra pariter priuilegiatum, ut in auth. quas actiones, C. de sacros. Eccl. præsertim cum dictum Collegium agat de damno vitando ne soluat decimas suorum fructuum, quas coligit proprijs sumptibus, Conuentus verò Carthusiensium agit ut sibi soluantur, ut capere lucrum ex illis, & quando vnus priuilegiatus agit de damno vitando præfertur alteri præsententi 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 quie. figue el P. Dicastill. de iust. & iur. lib. 2. ar. 3. disp. 1. dub. 16. á num. 354. ibi: *Si Ecclesia de lucro cessante, agat aduersus alteram Ecclesiam, cui lucrum illud acquisitum iam est, præfertur illa altera Ecclesia, tamquam in possessione existens, & certans de iure adquisito non perdendo, nam Ecclesia contra Ecclesiam pariter priuilegiatã non restituitur, si ex eali restitutione altera Ecclesia, aut magis lædenda est, aut æque.* Late D. Valenç. conf. 18. ex num. 52. & num. 86. cum seq.

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

- dictis, a num. 63, & in casu dictæ regulæ Greg. XV. dec. 473. n. 14. & D. Valenc. conf. 18 num. 98. & in 2. casu M. noch. de adipisc. Rem. 4. num. 778. Mastr. dec. 280. a nu. 89. & 91. Capic. Latr. 2. p. dec. 195. a p. 18. & 23. Tulc. lu. P. coll. 336. a nu. 1. & Ciardin. d. ca. 139. a n. 39.
67. Lo otro, y vltimo, porque la dicha Sata Iglesia no puede ajustar al caso presente las condiciones necessarias para valerle del beneficio del quadriennio, y 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 d. ibi: Si grande damnum sit minoris. & l. pen. ibi: Si grande damnum pupillo vel adolecentis versatur. ff. de minor. & cap. 1. cum cap. auditis 3. de integ. rest. ibi: Grauius iactura ladarur. Y juntamente que fue involuntaria sin conouimiento della, ni descuydo culpable, vtrumq; probatur. ex cap. 1. cum seq. de integ. rest. in 6. & Clem. 1. cod. tit. cum l. fin. tit. 19. p. 6. Latr. D. Valenc. conf. 26. ex num. 47. Surd. dec. 136. a nu. 2. P. Molin. de iust. & iur. tom. 2. disp. 574. num. 2. P. Dicast. eod. tit. lib. 1. tit. 3. disp. 1. aub. 16. a nu. 352. Herm. in l. 4. tit. 5. p. 5. Clo. 12. nu. 25. & Zypzo. consul. canon. lib. 1. tit. de integ. rest. consul. 2.
68. Y que las dichas condiciones no se puedan ajustar a este caso, es llano, porque abinitio concordia procedio el dicho Cabildo con pleno conouimiento, y ciencia de la gracia, y donacion del exceso a la medida del predio, por las razones que ya se han fundado, y en especial ser modica, re, en que el gasto de recoger su diezmo avia de ser mayor que su fruto, y esta ciencia excluye la razon de lesion, y engano, o negligencia, y aunque en lo regular se presume la ignorancia, ex l. verius 21. ff. de prob. en este caso nra 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. Cauaic. dec. 151. n. 2. & 3. Nig. Citiac. lib. 1. contr. 128. nu. 12. & Caren. ref. 39. nu. 1.
69. Fuera de que propter rem exiguam, seu modicam, no se da el beneficio de restitution, ex l. scio 4. ff. de integ. rest. ni puede la Iglesia, ni otro priuilegiado maxime contra priuilegiatum gozar del dicho quadriennio, y beneficio; in tali casu D. Couar. lib. 1. var. cap. 3. num. 10. per eos. Suar. alleg. 21. nu. 3. Garc. de expens. cap. 18. num. 21. Nig. Citiac. lib. 2. contr. 303. a num. 62. Ricci. 1. par. ref. 36. a num. 3. in 2. edit. Fabius apud Marin. tom. 2. alleg. 4. num. 136. 14. & alij late per Faria. ad Couar. d. cap. 3. ex num. 57. & 58.
70. A la tercera razon, que mira a dezir, que el dicho Cabildo no ha administrado por si las rentas decimales de la Isla de Eren, sino

fino 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, fino que les constasse capitularmente congregados, a que parece alude de 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. Giurv. 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 aquí (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. Valenç. *d. conf. 33. n. 197. ita: Ex certum est, quod si Parruchi 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 scientiam, & 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 de estos 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 asignado por tal prediolo toda la dicha Heredad, por no ser de momento, ni vtilidad el exceso 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 præsump. D. Valenç. conf. 168. num. 40. Marin. lib. 1. ref. cap. 194. num. 3.*
73. Lo tercero, porque el refugio 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 presumiendo solemnemente el consentimiento, se presume tambien la ciencia; y

esta es la seguta resolucion, y que sigue 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 Garen. ref. 102. num. 1. multos etiam P. Donat. Laynen. tom. 1. r. r. regul. 2. p. r. 14. q. 30. à num. 1. Cui in verbis cōuenit Ciarlin. 1. p. contr. cap. 39. num. 16. ita: *Et lapsus est tempus 30. annorum, ut hic, tunc omnia præsumentur solemniter acta, etiam si non probetur scientia Pontificis, quia huiusmodi probatio non est necessaria, quia si præsumentur assensus Pontificis, sequitur necessario etiam illius scientiæ præsumptio, nec dicuntur duæ præsumptiones, sed una tantum, quia una uenit in consequentiã alterius.**

74. De que resulta no ser de substancia la dicha tercera replica, porque todo su fundamento consiste en la ignorancia, y assi lo dicen expressamente los Autores alli citados, la qual cessando ex dictis, cessa dicho fundamento; sic constat ex *Posth. de man. obs. 35 num. 64. ibi: Nec arrendarij possunt præ iudicare Ecclesia. seu domino in soluendo, & constituendo alium in quasi possessione contra dominum, nisi cū illius scientia, & patientia, uel 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 presumpta 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; assentando 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. mihi 205. de quien la tomaron Asten. in rubr. d. *decim. arc. 4. in fin. Rebut. de decim. q. 13. num. 31. in hæc verba: Sicut de minimis non curat pætor, l. jcio. ff. de in integr. rest. sic non congrui, honestati ministrorum Dei de huiusmodi minutis perquirere, & Ricci. tom. 2. in 2. ed. 4. p. ref. 295. nu. 3.*

76. Ni obsta la autoridad del señor Valenç. citado en fundamêto de dicha quarta duda, porque en la razon que trae por su sentir padeciõ 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 solvãtur, por q̄ no se destruye por esta razon la primera, como quiere el señor Valençuela, sed vtraque simul stare poreft; 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

minutæ vocantur text. in cap. 3. & cap. cum in tua 30. cum Clot. verb. *Minutæ de decim.* ipse D. Valenç. conf. 33. num. 159. ibi: *Quia decima minuta sunt ille; quæ proueniunt ex partu animalium, caseo, pullis, ouis, & horis.* Ergo non est bona ratio hæc ad negandum in decimis paritatem materiæ.

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 minutijs magnum scrutinium facere in perceptione, at in iure ipso è 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 graueamente, si la materia circa quam es leue, porque como son correlatiuos *preceptum, & res precepta*; siendo la materia leue, la relacion del precepto es absolutamente leue, aunque secundum quid, & quantum ex se sea graue, quia secundum iuristas: *Correlatiuorum eadem est ratio, ex l. 3. §. iudicio contrario, ff. de contr. alt. tut. l. proinde, ff. ad leg. Aquil. cap. precepta de offic. de leg. sic Tusc. hr. C. concl. 626. Mendez á 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 app. ll. 9. 17. lim. 21. num. 25. Conexa reputantur & num.*
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 conexionis, & 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, etia capita designari solent ad hanc grauitatis obligationem in lege discernendam, & grauitas materia, & uerba, quibus præcipit lex, & intentio præcipientis*; y en el num. 2. dize: *Cercum est grauitatem materiæ præcepti esse necessariam ad grauem legis obligationem, ita ut non sit in potestate legislatoris humani obligare sub morali in materia leui, etiam si id uelit maxime, & intendat.* P. Cotton. tom. 1. coner. celebr. lib. 1. coner. 1. cap. 4. ex num. 74.
80. Y es de notar, que este punto es axioma comun, claro, y cierto, fin

sin 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 siédo 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 sentècia; 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.) *præceptum Adæ impossiu fuisse de re graui, quia illa abstinentia acibo verito imposita fuit in recognitionem obedientie Deo debita, & quasi tributum humane subiectionis.*

81. Prueba asimismo Suarez la sentècia, de que no ay ius, ni precepto graue grauiter obligans in re leui, con este argumèto de la ley natural, y diuina, q̄ no obligan grauiter in leui materia: *Tercio 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, aliàs Principes, & Prælati 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 Bap. cap. 6.* riñe a los que por su antojo califican lo graue, y lo leue, siendo falso el peso de su iuzio: *Iniquæ sunt statuta eorū, 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 asì: *Superior, etsi imperet de plenitudine potestatis suæ non potest aliquē obligare grauiter si materia sit leuis, quia humana decreta non obligant strictius, 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 càtidad determinada es humano, y natural, y diuino en quanto

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 conseqüentemente la auirá *in iure decimandi correlatiue ad materiã*; y se confirma porque en esta forma minuta decimæ non dicuntur de præcepto, quod secus esset, si se debiera atender solamente *et in decim indi, sine respectu ad materiam circa quam*, ex *Diu. Thom. Buir. Fel. n. & alijs per D. Valenç. dist. conf. 33. num. 162. ibi: Quasi hæ non sint 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 mas siendo en materia tan leue; porque como con otros dixerõ Tiraq. *in l. si unquã, C. de reuoc. don. verb. Donatione largitus, à num. 123. & 124. atque Nig. Ciriac. lib. 3. cõr. 454. num. 5. & 6. Modicum non inducit contrauentionem punibilem; ut per Tiraq in tr. de iudic. in reb. exig. col. 8. vers. 6. Ubi inquit, 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 procediesen como buenos administradores, y que lo contrario a ello sea saltar 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 disturbios como se originarán desta nouedad, no se vendrà a sacar la menor vtilidad, 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. Terzyl. & l. Mediterrane 8. C. de ann. & trib. vbi Barr. à num. 1. & l. pactum 22. C. de pact. vbi Jas. num. 3. Baez de decim. tut. cap. 2. num. 111. Gutièr. de iute. 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 demas interesados, quasi nõ liceat administratoribus de rebus alienis donare, vel remittere; porque demàs de estar desvanecida esta replica en proprios terminos, sup. num. 23. y 24. se responde, que in rebus modicis non datur excessus 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 tutor. ff. de adm. tut. cap. 2. enm Glos. verb. Graues, & cap. 3. de donat. & cap. 3. de sent.*

font. & re iud. in 6. Glos. in l. contra iuris 29. verb. Non habere. ff. de pact. Jul. in d. l. pactum 22. C. eod. num. 2. Barbas. conf. 74. col. 2. lib. 4. Dueñ. reg. 31. l. m. 8. Scobar. de r. i. cap. 23. a. num. 8. & 21. P. Dian. 5. p. tr. 8. ref. 35. & facit Nig. Ciriac. lib. 3. contr. 402. a. num. 41.

86. Esta facultad, y la verdad deste fundamento se comprueba expresamente de la misma concordia, pues por ella reduce 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 huviesse otra causa que lo dudoso, q 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. p. r. e. s. 1. C. de trans. Deci. conf. 297. num. 2. Panor. conf. 39. num. 1. Rom. conf. 56. nu. 3. Tiraq. in d. l. si unquam, C. de reu. dom. verb. Donazione largitus, num. 196. & a. num. 200. & Gutier. de cus. 2. part. cap. 6. num. 25.*

87. Con que por todos caminos parece llano, y seguro el derecho de la essemplació a 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 gravísimos gastos, y a no menores disturbios, a que no darán lugar tan ilustres, doctos, y Christianos Prebendados, y así se puede esperar de sus liberales animos, y de averse siempre manifestado benefactores del dicho Colegio. Salvo in omnibus, &c.

RESUMEN, Y RESOLUCION.

PReguntase en la questtion deste papel, si en virtud de la constitucion de la Santidad de Leon XI. que en quanto a 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 tuviere mas de las quatro fanegas de que se ha de componer el dicho prediolo?

Responde, y refuelvese, que no se puede pedir, ni cobrar el dicho diezmo; lo vno, porque la dicha Bula nunca se puso en vso, 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 acaeciò con la dicha concordia, con que ſu derecho quedò preſcripto per non uſum. Lo otro, porque por la miſma cauſa ſe halla de preſente el dicho Colegio con coſtumbre legitimamente adquirida para la eſſempciò à decimis, por mas tiempo de 40. años, reſpecto de q̄ ſe continuan los tiempos , porque ni la dicha Bula, ni la concordia interrumpieron la dicha poſſeſion antecedente. Lo otro, porque es probabilifſimo, que no ſe tratando de præſcriptione, vel de præſcribendo iure decimandi, ſino de conſuetudine in eſſemptione decimarum , baſta el tiempo de diez años; y por la ley Real figuen eſte ſentir los Autores deſtos Reynos , en los quales obliga a los Ecleſiaſticos 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 doctrinas 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 es de coſa parua , modica , y exigua , en que no puede tener vtilidad alguna la Santa Igleſia en litigarlo, ni aun en cõſeguirlo, porque ha de ſer mayor el gaſto de cada año para la poſſeſion del dicho diezmo , que lo que puede importar eſte ; y en eſta atencion es conſtante lo donaron, y remitieron los ſeñores Capitulares quando ſe hizo la dicha concordia , la qual demàs dello eſtà preſcripta , y contra eſta preſcripcion 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 uſar de ſu priuilegio , como todo ello mas por eſtenſo eſtà fundado con muchas doctrinas expeticadas en eſte papel ; y por todo ello lo ſentimos, y reſolvemos aſi. Salvo, &c. Dado en eſta Ciudad de Cadiz a 19. dias del mes de Junio, de 1670. años.

Lic. D. Luis de Salvatierra.

