

I E S V S.

8



OR Parte del Dean, y Cabildo de la santa Iglesia de Cordoua, en el pleyto con el Procurador general de la orden de Calatrava, y con don Iuan Manuel de Olando, y don Antonio Fernandez de Cordoua, señor de la villa de Guadalucaçar, caualleros del habito de Calatrava, sobre los diezmos de sus propios bienes.

Se presupone en el hecho, Que auiendo la dicha Iglesia puesto demanda al dicho don Iuan Manuel de Olando, ante el Prouisor de la dicha ciudad, por el año passado de setenta y dos, sobre el diezmo del pan de sus heredades, y de los demas frutos que auia cogido, y cogiesse en adelante, desde el año passado de setenta y de los menudos desde el año passado de .68. y al dicho don Antonio Fernandez de Cordoua, de los frutos de los años passados de .83. .84. .85. Y auiendo auido con el dicho don Iuan Manuel de Olando, vn muy largo, y reñido pleyto, sin auer querido jamas reconocer la jurisdiccion del Ordinario, ni declarar los frutos que auia cogido perteneciendo a la dicha Iglesia por todas las vias, y caminos que pua, el dicho Procurador general pidio, se truxessen estos pleytos ante los señores del Consejo de su Magestad, juezes de la Junta Apostolica, adonde se truxeron, y ante ellos, así el dicho Procurador general, como los dichos don Iuan Manuel de Olando, y don Antonio Fernandez de Cordoua, que a este pleyto fueron citados, han pretendido, y pretenden, que se mande a los dichos Dean y Cabildo, y Prouisor, no les molesten sobre la cobrança de los dichos diezmos, atento a que dicen, que así la dicha Orden, como los Caualleros particulares della, por bulas, y priuilegios Apostolicos son exemptos de pagar diezmos de sus propios bienes que tienen como particulares, y que estan en costumbre, y posesion inmemorial de no pagarlos. Y por la dicha Iglesia se ha pretendido y pretende lo contrario. Y por ambas las dichas partes se han hecho prouançes, y presentado muchas escrituras y priuilegios.

QVO Suppósito, en fauor de la dicha Iglesia se fundaran dos puntos, y articulos de derecho.

A El

El primero, que demas de la presuncion del derecho, que está por el dicho Dean y Cabildo, por su parte está prouado con muchos testigos, y escrituras, y sentencias, y exccutorias, que la dicha Iglesia está en costumbre, y posesion inmemorial, no solo de cobrar diezmos de los bienes que los caualleros de la Orden tienen de su patrimonio, como son estos de que agora se trata, pero, & quod magis est, de los bienes que son propios de la misma Orden de Calatraua, y Conucnto, y Encomiendas della.

El segundo, que contra esto no se ha prouado cosa alguna por los dichos Procurador general, y don Iuan Manuel de Olando, y don Antonio Fernandez de Cordoua, ni son de consideracion para lo que pretenden, los priuilegios de los Summos Pontifices, que tienen presentados.

## Primus Articulus.

**Q**uanto al primero, est dicendum, que el Obispo, Dean, y Cabildo de la dicha Iglesia, habent in tentionem suam fundatam de iure communi, para que se les paguen los dichos diezmos, estando, como estan, los bienes de que se pide, intra limites prædicti Episcopatus: Episcopus enim, & Ecclesia Cathedralis fundant in tentionem suam de iure communi, pro decimis sitis in suo Episcopatu. c. dudum. de decim. vbi Pontifex rescribendo Episcopo Vespertienensi, dicit hæc verba: *Intentione tua de iure fundata, petisti. c. peruenit. c. parochianos. eod. tit. c. decimas. 16. q. 6. ibi. Has verò decimas sub manu Episcopi fore censemus, ut ille qui cæteris præest, omnibus iuste distribuatur. c. omnes basilicæ, ead. caus. & quæst. c. vltim. in fin. de success. ab in test. Et ista iuris præsumptio, & fundamentum, procedit contra quilibet personas de mundo, à quibus talia prædia intra limites Ecclesiæ constituta possideantur. c. à nobis. de decim. ibi: Cùm igitur quilibet soluere decimas teneantur. c. tua. eod. tit. c. decimæ. 16. q. 1. tradit plura Rebus. in tract. de decim. q. 5. per tot. & maximè num. 26. vbi ex iniuris quæ in tota quæstione adducit, resoluit, quod omnis homo in quantum Deo tributus, siue sit Papa, siue Imperator, siue Rex, siue Episcopus, Dux, Comes, nobilis, vel rusticus, diues, vel pauper, secularis, vel ecclesiasticus, tenetur Deo de proprijs decimas soluere, & offerre: quia omnes sumus populus eius, & oues pascus eius, & nihil omnino habemus, quod ab ipso non acceperimus: & de iure regni hoc probat. l. 2. tit. 20. part. 1. ibi: *Tenidos son todos los omes del mundo a dar diezmos, e porende no se pueden escusar los Emperadores, ni los Reyes, ni ninguno otro ome poderoso, ni los clergos, ni los de orden, &c.* Et probat etiam l. 2. tit. 5. lib. 1. nou. compil. Y así secūdum iuris dispositionem es claro, que*

que los dichos don Iuan Manuel de Olando, y don Antonio Fernandez de Cordoua deuen los dichos diezmos.

Y teniendo la dicha Iglesia la regla y presuncion de derecho por si, dicendum est, eam habere suam intentionem fundatam. l. generaliter. §. si petitum. in fin. ff. de fideicom. libert. Cephal. conf. 4. num. 31. volum. 3. & habet etiam probationem pro se: talis enim presumpcio dicitur liquidissima probatio, & aperta veritas, & facit quid expressu. l. licet Imperator. & ibi Alexand. & Ias. ff. de legat. 1. Cagnol. in l. precibus. C. de impub. & alijs subtit. numer. 180. & in Rubr. C. de edend. num. 30. Burfat. conf. 53. num. 21. volum. 1. glos. in l. si tutor petitus. C. de peric. tutor. quam pro notabili citat ad hoc Bald. in Rubr. de presumppt. Cephal. conf. 142. nu. 34. lib. 1. per text. in l. locuples. ff. de liber. caus.

Secundò etiam, demas de la dicha presuncion que la dicha Iglesia tiene por si, ha tambien prouado con mucho numero de testigos, hõbres honrados, y principales, mayores de toda excepcion, que dan muy concluyente razon de sus dichos, que de vno, diez, veynte, treinta, y quarenta, y cincuenta años a esta parte, y de tanto tiempo aca, q̄ memoria de hombres no ay en contrario, siempre vieron pagar diezmo de los frutos que Dios les daua a los caualleros de la orden y habito de Calatraua, no solo de sus bienes propios, y de su patrimonio, y legitima, y adquiridos por ellos, pero tambien de los bienes de sus Encomiendas, y assi de lo que labran a su costa, y expensas, como de los bienes que arriendan y labran por sus colonos: y que se los vieron pagar a don Luys Manrique, Comendador que fue de las casas de la dicha ciudad, de los Cortijos de la dicha Encomienda, como son, los Galapagares, Caçalilla la alta y baxa, Valcalentejo, y la Vega de Pajares, y otros Cortijos anexos a esta Encomienda: el qual murio aura treynta años, y que en veynte años que possedyò la dicha Encomienda, pagò los dichos diezmos. Y dizen algunos testigos, que se los vieron pagar a vn mayordomo suyo, que se llamaua Piedeuilla, y que el dicho don Luys Manrique le passaua en cuenta lo que pagaua. Y que assi mismo pagò los dichos diezmos don Francisco de Cordoua, successor del dicho don Luys en la dicha Encomienda de los dichos Cortijos, y de sus propios bienes, muchos años, y que lo pagaua de lo que el mismo labraua, y de lo que arrendaua. Y que assi mismo se los vieron pagar a don Lope de Angulo, y a Egas Venegas, y a don Rodrigo de Aguayo, que era vn cauallero muy rico, y tenia mucha hazienda, y a Diego de Aguayo, y a vnos hijos de don Pedro de Cardenas, q̄ todos eran caualleros de la dicha orden. Y que lo cobraron tambien del mismo don Antonio Fernandez de Cordoua, señor de Guadalca-

çar, que litiga. Y particularmente dizen vnos arrendadores, que ellos cobraron vn año del, cierta cantidad de arrobas de azeite, y nouenta fanegas de pan, del diezmo. Y consta así mismo por testimonios presentados en este processo, auerlo pagado el mismo don Iuan Manuel de Olando, de su voluntad, y otros muchos caualleros: los quales no solo pagaron diezmos, sino tambien rediezmo de la renta que a ellos se les pagaua. Los quales testigos dizen, auerlo oydo así a sus mayores, y mas ancianos, que ellos en su tiempo así lo vieron fer, y passar: y nunca vieron, ni oyeron cosa en contrario, y dello es publica boz y fama, y muchos de los testigos son arrendadores, y cogedores que fueron de los dichos diezmos: & sic non solum iuris præsumptione, verum etiam præscriptione, & consuetudine immemoriali quod dicta Ecclesia prætendit comprobatum est. Sin que a esto obste, auer se agora los dichos don Iuã, y don Antonio subtraydo de pagar diezmos, porque non ex hoc priuarunt Ecclesiã possessione, in qua erat percipiendi eas, auiendo luego la Iglesia ydose a quexar al juez, y pedido su justicia contra ellos, vt tradit eleganter Bald. in. c. querellam. num. 28. de electione. vbi dicit, quod quando pensionarius negat soluere pensiones, dominus pensionis recurrendo ad iudicem, & proponendo interdictionem, vti possidetis, non perdit possessionem quam habet exigenda Afflict. decisio. 395. num. 7. Bald. in. l. 2. C. de seru. & aqua. Innocent. in. c. olim. el. 3. de restitut. spoliat. & dicit Bellamera conf. 21. col. 2. versitem certè. quod per denegationem solutionis in his iuribus in corporalibus, non dicitur quis spoliari iure percipiendi annuam pensionem, sed tantum turbari, & quod debet ei dari mandatum de manu tenendo in possessione exigendi, ex quo turbatur ex sua exactione. Baldus in. d. c. querellam. num. 28. Ruin. conf. 58. num. 6. lib. 4. Mandellus conf. 48. num. 18. Menoch. de retinenda. remedio. 3. num. 497. & 401. dicendumque est eam adhuc esse in possessione exigendi prædictos decimos, etiam contra dictos don Ioãnem Manuel, & don Antonium Fernandez de Cordoua.

Tertio etiam, vt euidenter appareat, que los testigos dizè verdad, y que lo es lo suso dicho, por la dicha Iglesia estan presentadas en este processo muchas escrituras, sentencias, y executoriales, ex quibus euidenter apparet, que no solo pagauan y han pagado en todo el dicho tiempo los caualleros de la orden de Calatrava, diezmos de sus propios bienes patrimoniales, y de sus legitimas: pero tambien de los que son de la misma orden, y Conuento, y de las Encomiendas. Et in primis para comprobacion desto la dicha Iglesia ha presentado vnos executoriales de Roma, por los quales parece, que vn don Gonzalo

3.  
çalo Fernandez de Cordoua, comendador de las dichas casas de la Encomienda de Cordoua, eligio vn juez conseruador en virtud de las bulas que la dicha orden tiene, que fue el Prior del monesterio del Carmen de la ciudad de Ezija, ante el qual se querellò del dicho Deán y Cabildo, diziendo, que le quebrantaua los priuilegios que la dicha ordẽ tiene, y le lleuaua diezmos, y rediezmos de los heredamiẽtos de Pajares, y Valcalentejo, Galapagar, y Caçalilla, que son de la dicha Encomienda: y auiedo oydo el dicho Prior a la dicha Iglesia, sin embargo de que auia sido juez elegido y nombrado por el dicho don Gonçalo Fernandez de Cordoua, comendador susodicho, reconociendo la mucha justicia que la dicha Iglesia tenia, pronunciò su sentẽcia difinitiuã, por la qual declarò, *Quòd dictus Gundisalvus non probauit suam intentionem, & quòd Episcopus, & Capitulum probarunt bene, atque plenè suas exceptiones, & defensiones, ad hoc modo fuisse, & esse in possessione leuauã decimas integrè ex hereditatibus de Pajares, & Valcalentejo, ac Galapagar.* Y manda poner en la possession a la dicha Iglesia, de llevar los dichos diezmos, & imponit perpetuum silentium parti aduersæ, quam in expensis condemnauit. De la qual sentencia se apelò para ante su Santidad, por el dicho don Gonçalo, y en la Rora se confirmò, y fue condenado de nueuo en las costas, y por no auer apelado, o suplicado desta sentencia, se despacharon executoriales por el año passado de .525. los quales se notificaron al dicho don Gonçalo Fernandez de Cordoua, y pagò.

Secundò etiam, la dicha Iglesia ha presentado vn testimonio, por el qual parece, que por el año passado de .64. el dicho don Francisco de Cordoua, comendador de las casas de la dicha ciudad, crio otro juez conseruador, que fue el Ministro de la Trinidad de la dicha ciudad: el qual acetò la juridicion, y ante el el dicho don Francisco se querellò del dicho Obispo, Dean, y Cabildo, diziendo, que teniendo el por suyas de la dicha Encomienda las tierras del heredamiento del Galapagar, y siendo libres de diezmo, y rediezmo por priuilegios Apostolicos concedidos a la dicha orden y caualleros della, se cobraua diezmo, y rediezmo dellas. Al qual pleyto salieron el Obispo, y Dean, y Cabildo, y alegaron de su justicia, e hizieron presentacion de vnã cõcordia que la dicha Iglesia tiene, de que adelante se tratarã, y de los executoriales susodichos, ganados contra el dicho don Gonçalo Fernandez de Cordoua: y auiedo oydo a las partes el dicho Ministro, a 4. de Septiembre de .1565. pronunciò vn auto de interim: por el qual dixo, que atento a que por las prouanças sobre este articulo presentadas, constaua, y parecia, que el dicho Obispo, Dean, y Cabildo, esta  
uan

uan en possession de llevar los diezmos, y rediezmos del dicho cortijo de Galapagar, y de las demas tierras, y possessiones perteneciétes a la Encomienda de Calatraua de la dicha ciudad, que tenia en encomienda el dicho don Francisco de Cordoua, que en el entretanto q̄ la causa se determinaua sobre lo principal, *deuia de amparar, y amparar a los dichos Obispo, Dean, y Cabildo, en la possession en que estauan de llevar diezmo, y rediezmo de los frutos del dicho Cortijo, y de las demas tierras, y possessiones de la dicha Encomienda, para que como tales poseedores de llevar el diezmo, y rediezmo, lo pudiesen pedir, y cobrar, y llevar, segun, y como hasta alli lo auian pedido y demandado, &c.* El qual auto el dicho juez mando executar, y dio su mandamiento para ello.

Lo tercero assi mismo, por parte de la dicha Iglesia se han 'presentado siete testimonios de siete sentencias, que en diferentes vezes se pronunciaron por el Vicario general de la dicha Iglesia, contra ciertos arrendadores de vnos cortijos del dicho don Rodrigo de Aguayo, cauallero del habito de Calatraua: por los quales parece, que auiendose por parte de la dicha Iglesia pedido a ciertos arrendadores de los cortijos propios del dicho don Rodrigo de Aguayo, el rediezmo de la renta que se pagaua a dicho don Rodrigo, que le tocaua a el el pagarlo, y los arrendadores auian arrendado horro de diezmo, y rediezmo: y auiendo salido a la causa el dicho don Rodrigo, diciendo, no deuerse el dicho diezmo, por ser el cauallero de la dicha orden, y tener priuilegio de no pagar diezmo alguno, tandem fueron condenados los dichos renteros a pagarlo, y lo pagaron, como de los dichos testimonios consta.

Lo quarto, la dicha Iglesia in eiuſdem rei comprobationem, ha presentado en este pleyto otros executoriales de Roma, por los quales parece, que vn Pero Alvarez Serrano, y Miguel de Lerma, y Luys Guillamas, por los años passados de. 55. 56. 57. y. 58. tuuieron arrendadas vnas hazeñas de la Mesa maestral de Calatraua, que estan en la dicha ciudad, y auiendoseles pedido por la dicha Iglesia, el diezmo de las dichas hazeñas, y salido a la causa el dicho Procurador general, y el, y los susodichos alegado de su justicia, y presentado todos los priuilegios de Pontifices Romanos, que dezian tener, y los mismos que a ora presentan, por el Prouisor de Cordoua se dio sentencia en fauor de la dicha Iglesia: y aunque esta despues fue reuocada por vn juez Apotolico nombrado por el Nuncio, a pedimiento del dicho Procurador general, y confortes, despues auiendo apelado a. lla la dicha Iglesia para

fia para ante su Santidad, y llevadose el pleyto à Roma, y cometidose la causa por su Santidad à Fabio Corumbono, y despues por su muerte à Iuan Baptista de Rubeis auditores, que entrambos eran de la Rota, el dicho Iuan Bautista de Rubeis, haziendo relaciõ de la sentència del dicho Prouisor de Cordoua, y de la del dicho juez Apostolico, dio otra sentencia, *por la qual declaró estar la dicha Iglesia en quasi possessiõ de llevar los dichos diezmos de las dichas hazenas, y molinos de Martos, y diez, quod nulla provocacione suspensa in rem transiuit iudicatã.* Y asì dio sus executoriales en forma: los quales se executaron cõtra los susodichos, y se cobrò dellos el dicho diezmo.

Lo quinto, demas de todo lo suso dicho, tiene presentada la Iglesia otra executoria, que ganò contra los Batanes que la Mesa Maestral de Calatraua tiene en la dicha ciudad de Cordoua: por la qual parece que a. 27. de Setiembre de. 72. la dicha Iglesia puso demanda a Francisco, y Andres Andres Garcia, y a Rodrigo Alfonso, y Sebastian Rodriguez, y Bartolome Sanchez, Perayles, que tenian arrendados los dichos Batanes de la dicha Mesa Maestral, que fue luego como se acabaron de hazer, sobre el diezmo de la renta dellos: al qual pleyto salieron los Fucares, como administradores, y tesoreros de las rentas de la Mesa Maestral de Calatraua, y en nõbre de su Magestad, y alegaron lo mismo que aora alegan el dicho Procurador general, y los dichos don Iuan Manuel, y don Antonio, y por el Vicario de Cordoua se pronunciò sentencia definitiva, *Por la qual declaró, los dichos Obispo, Dean, y Cabildo, tener fundada su intencion, y que en consecuencia dello condenaua los suso dichos, a que dentro de nueue dias diesse y pagassen al dicho Obispo, y Cabildo, el diezmo de la renta, que por las declaraciones que los dichos Perayles teman hechas, pareciesse auer rentado todos y qualesquier Batanes que constasse auer tenido renta en el rio de Guadalquivir. Y les mandò a los suso dichos, y a cada vno dellos, so pena de excomunion mayor, y de quinientos ducados de oro para obras pias, que tuuiesse perpetuo silencio, y que entonces, ni de alli adelante no inquietassen mas a la dicha Iglesia en la cobrança del dicho diezmo.* La qual sentencia, por auer apelado della los dichos Fucares, y Perayles, se cõfirmò a la letta por otros dos juezes Apostolicos, ante los quales la dicha Iglesia presentò la dicha executoria de Roma, de las hazeñas.

Lo sexto, la dicha Iglesia, vt magis appareat veritas huius rei, tiene presentadas muchas partidas sacadas de sus libros antiguos, que llama la dicha Iglesia de comunales: las quales se presentaron en el pleyto de

de la dicha executoria que sacò sobre los Batanes, con los Fucares, y estan en ellas inferras: en los quales libros estan escritas las cantidades de trigo de diezmo, que se cobraron de la renta destos Batanes, quando eran hazeñas, en muchos años, desde el de. 1440. aca, que ha mas de ciento y cinquenta años. Ex quibus concludenter probatum est, dictam Ecclesiam fuisse in possessione exigendi has decimas de los dichos Batanes de la Mesa Maestral de Calatraua: vt probat. l. census, & monumenta publica. ff. de probationib. ex quo, & ex gloss. ibi, dicunt Odofred. & Alberic. ibi: quòd si aliquis velit probare aliquod prædium esse tributarium, debet hoc probare per libros, & monumenta memoriae causa facta, & inuenta in archiuo publico probat. l. i. C. de apochis pub. libr. 10.

Lo septimo, la dicha Iglesia tiene presentada vna cõcordia, y trãfacion antiquissima, hecha con el Maestre, y Conuento de la dicha orden, en el año passado de. 1343. la qual despues fue aprouada, y ratificada en el año passado de. 1382. por el Obispo, Dean, y Cabildo, y Maestre de la dicha Orden, que entonces eran, por la qual queda assentado, que de casi todos los bienes, y heredamientos, que el Conuento de la dicha orden tiene en Cordoua, huiesse de pagar diezmo: porque dizen, y hazen relacion alli, que por disposicion del derecho comũ, y costumbre inmemorial, y priuilegios de nuestro señor el Papa, pertenecen a la dicha Iglesia: y aunque de algunos otros dize, que solamente ha de pagar la mitad dellos, satis est, que conste de la dicha concordia, que los bienes del mismo Conuento de la Orden, in quibus maior exemptionis, & priuilegij militat ratio, vt infra dicitur, no eran exemptos, & de eis decima soluebatur Ecclesie, quanuis non integra. Y assi mismo se han presentado muchos arrendamientos que hazian los caualleros de la Orden de Calatraua, de sus cortijos, y los dauan horros de diezmo, y rediezmo, encargando a los labradores, y renteros, los pagassen, con fessando en ellos los caualleros, ser deudores de los dichos diezmos, y rediezmos.

De las quales escrituras, sentencias, y executoriales, y cõcordias, y libros de comunal, resultan tres cosas muy importantes en favor de la dicha Iglesia.

La primera, que aunque en realidad de verdad, para el caso de que aora se trata, las dichas sentencias, y executoriales no tãgan fuerza de cosa juzgada, por ser res inter alios acta, no ay duda, sino q̄ alomenos



in vim probationis, para que se entienda, que la Iglesia esta en costumbre, y possessio de cobrar diezmos de los bienes de los caualleros del habito de Calatraua, y de la misma orden, son de grandissimo momento, è importancia, especialmente auiendo se alegado en los pleytos dellas lo mismo que agora se alega y dize por el Procurador general: ex doct. Bal. in l. i. num. 13. vers. tenendo istam opinionem. C. de fals. caus. adiect. legat. vbi dicit, quod ad probandum non minus operantur verba sententiæ, quam dicta testium, & instrumenta: quia res iudicata pro veritate habetur. l. res iudicata. ff. de re iud. & sententia contra vnũ lata, licet non noceat tertio, quoad plenum præiudicium rei iudicatae, bene tamen nocet in vim probationis, glo. verb. præsumitur in l. si duo patroni. ff. de iur. iur. ex l. a sententia. ff. de appell. & ex l. si super cta. ff. de inoff. test. l. 3. §. idem Iulianus. ff. de Carbon. edict. tradunt omnes maxime. nu. 3. in dict. l. si duo patroni. Alex. alios referens in l. sæpe. nu. 70. ff. de re iudic. & secundum glo. in c. dilectus. el. 2. verb. dantes. de simon. & glo. etiam. i. in c. ordinatos. 59. dist. in c. & in c. interrogatum. 2. quæst. 5. & ista præsumptio & probatio in hoc consistit, quod sententia inducit præsumptionem contra ius tertij, & sic quod facilius erit iudex ad pronuntiandum postea contra tertium in causa postea contra eum mota, quasi primus iudex recte iudicauerit: tradit Alexan. in d. l. sæpe. num. 70. vers. sed videndum est, & dicit etiam gloss. vers. authoritatis, in d. l. si duo patroni, quam sequitur Bar. & Angel. & las. ibi num. 3. & idem Angel. in l. i. ff. de except. rei iud. Alex. in d. l. sæpe. num. 70. vers. plus dixit gloss. notabilis, quod si probationes vtriusq; partis essent æquales, obtinebit ille, pro quo esset præsumptio ex re inter alios acta, & Bald. in d. l. si duo patroni, relatus à las. vbi supra, ponit bonum exemplum naturale, quando pondera sunt in æquilibrio hinc inde paria, si ex vna parte aliquid modicum superaddatur, facit eã præponderare. Y si lo dicho procede quando ay vna sententia, quãto mas y con mas razon procedera en nuestro caso, a donde ay tantas, vt dictum est.

La segunda, para que conste, que la costumbre en que la dicha Iglesia està, de cobrar los dichos diezmos, in contradictorio iudicio non semel, aut bis, sed multoties confirmata est, ex l. cum de consuetudine. ff. de legib. in fine. ibi: *An etiam contradictorio aliquando iudicio confirmata sit.*

La tercera, para que se entienda, y conste claramente, que los testigos presentados por la Yglesia han dicho y afirmado la verdad, pues deponen y afirman lo mismo que consta y parece por las dichas executorias y sentencias, y transaccion, y libros, que llaman del comun, ex doct. Guillelm. de Cuno in l. si duo patroni. ff. de iur. iur. quàm refert

& sequitur dicens notabilem Alex. in l. si p. ff. de re iud. num. 70. vers. plus dixit notabiliter Guillelm. ubi dicit, quod si pars probasset per duos testes, qui repelli possent, quod præsumptio resultans pro eodè probante ex sententia inter alios lata, facit quod ille testes habeantur pro integris, ex l. qui liberis. §. testamentum. vers. planè. ff. de bonor. posses. secund. tabul. & in l. si quis ex argentarijs. §. cogentur. ff. de edendo. vers. quid enim, quod dicit menti esse tenendum. Y esto en nuestro caso procede muy mejor: porque los dichos testigos no solo dizen lo mismo que las dichas sentencias, verum etiam lo mismo que la concordia, y transaccion arriba dicha, y lo mismo que el derecho dispone y presume.

Y teniendo la dicha Yglesia tan grande y clara prouança con los testigos arriba dichos, y con las dichas sentencias, y executoriales dellas, y con el dicho libro del comunal, y las dichas concordias, parece (con licencia de V. m.) que no se puede dudar en lo que ofrecimos en este primero articulo, sino que es verdad llana, que la dicha Yglesia tiene prouado con evidencia, que demas de la presumpcion del derecho, està en costumbre inmemorial de cobrar diezmos, y aun rediezmos, no solo de los caualleros particulares de la orden, sino tambien de los bienes de las mismas encomiendas, y del mismo conuento de Calatraua, y de los mismos don Iuan Manuel, y don Antonio Fernandez de Cordoua, que litigan. Quia si quælibet ex supradictis generibus probationum de per se sufficiens est, para que se tenga por prouado lo susodicho, juntandolas todas, non solum probationem, sed rei euidenciam, & notorietatem inducent. Paul. consi. 92. in fin. vol. 2. Quia si plures probationes imperfectæ iunctæ probationem integram faciunt, ex his quæ tradit Anton. Gabriel lib. 1. suar. concl. tit. de probation. in princ. quid erit de pluribus perfectis iunctis? Et sic transitum facimus ad secundum articulum.

## Secundus Articulus.

**A**D Secundum igitur articulum deueniendo, dicendum est, non obtare prædictis ninguna cosa de las que el dicho Procurador general, ni los dichos don Iuan Manuel, y dō Antonio Fernandez de Cordona ha alegado, y prouado, ni los privilegios, y otras escrituras que han presentado: quod vt pateat, præsupponendū est,

Que siendo el dicho Procurador general, y los dichos don Antonio Fernandez de Cordoua, y don Iuan Manuel de Olando, actores en este pleyto, y teniendo como tienen contra si la regla, y presumpcion del derecho, que les resiste (vt supra fundatum est) no solamente està obliga-

6

obligados a prouar lo que dizen.iuxt.la.ctor quod affeuerat. C.de proba-  
tion.verum etiam duriori onere probationis grauantur, efficacio-  
refque probationes ex parte eorum requiruntur: vt probat.l.vltim.in  
princ.ff.de eo quod met.caus.ibi: *Huiusmodi enim praesumptioni debet  
apertissimas probationes violentiae opponere, & ibi glo. & Bal. notant Al-*  
*beri. Fulgos. & Iaf. 6. notab. in. l. si extraneus, per illu tex. ff. de condi. &*  
*caus. dat. Roland. à Valle. conf. 83. num. 27. vol. 2. vbi dicit, probatione*  
*contra talem praesumptionem debere esse luce meridiana clariore, si-*  
*cut in criminalibus tradit Parisi. conf. 135. col. 2. vol. 4. Aegid. Bosi. in*  
*sua pract. crim. tit. de plur. violen. nu. 85. & si quando solum adest iuris*  
*praesumptio in contrarium, tam clarae & euidentes probationes requi-*  
*runtur: en este caso esto se requerira con mucha mayor razon por no*  
*solo tener la Yglesia la dicha presumpcio de derecho por si, y tal, cui*  
*ius afsistit, pero tambien tener los executoriales de Roma, sentencias,*  
*y executorias de España, concordias, libros del comunal, y prouanças*  
*de que arriba se ha hecho mencion: y deuiendo el dicho Procurador*  
*general, conforme a esto tener muy clara, e indubitablemente funda-*  
*da su intencion, y demanda, no solo no la tiene: pero aunque estuie-*  
*ramos en vn caso ordinario, cui ius non resisteret, nec praesumptione*  
*aliquam inducet, todo quanto ay alegado y prouado, y presentado,*  
*no lo fuera, ni es de momento, ni consideracion alguna, vt ex infra di-*  
*cendis apparebit.*

Et in primis deueniendo a las prouanças de los susodichos, ningú  
caso se deue hazer dellas: porque los testigos que presentan, demas de  
ser forasteros, casi todos ellos vezinos de Marchena, y de Seuilla, y q̄  
deponen de la costúbre del Arçobispado de Seuilla, deponen de vna  
negatiua, videlicet, que no vieron, ni oyeron, que los caualleros de la  
orden de Calatraua pagassen diezmos: vnde, maxime contra estes ec-  
clesiæ qui deponunt de affirmatiua, & reddunt concludentem sui dicti  
rationem, nihil probant. l. diem proferre. §. si plures. ff. de arbitris. pro-  
bat text. in. c. 1. de praescript. in 6. Bal. in l. 1. vers. sed pone, quod testis  
C. de rescind. vend. Boer. conf. 79. num. 15. facit tex. in c. quoniam con-  
tra falsam. de probationib. vbi dicitur, quod negantis factum nulla est  
in rerum natura directa probatio: y aun algunos testigos dizen, que  
los dichos caualleros arrendauan sus cortijos horros de diezmo, y  
rediezmo, & sic verum seria, que no pagauan los caualleros que teniã  
habito, porque los pagauan los labradores a quien el los arrendaua,  
y dauan sus cortijos con esta carga.

Præterea etiam, los testigos de los dichos Procurador general, y  
don

don Iuan Manuel, y don Antonio Fernandez de Cordoua, deponen contra lo que el derecho presume, & eis resistit ius: vnde testibus, & probationibus Ecclesie, que deponen lo mismo que el derecho presume, nullo modo sunt preferendi. l. 3. §. eiusdem quoque Principis. l. ob carmen. §. fin. ff. de testib. ibi: Sed quod natura negotij conuenit, & que rei aptiora, & vero proximiora esse crederit: tradit Innocen. in c. auditis. de prescript. Bald. in c. 1. de controuer. inuestit. & in athen. omnes peregrini. C. commun. de succes. idem Bald. in sua disput. accusatus de vi turbatiua. col. vlti. vers. quinto modo. l. in. l. naturaliter. §. nihil commune. num. 38. ff. de acquir. posses. Iacob. Menoch. de retinē. posses. remed. 3. nu. 722. Boer. decisio. 23. num. 45.

Item etiam, los testigos del dicho Procurador general no está coadjuuados con escrituras algunas, ni a y mas que sus dichos: pero los testigos de la dicha Iglesia, demas de la presumpcion del derecho, es tan coadjuuados con los executoriales de Roma, sentencias, y executorias de España, concordias, y libros antiguos del comunal, de que arriba se ha hecho mencion, y deponen lo mismo que dicen las dichas escrituras, e instrumentos: vnde eorum dispositiones cum dictis titulis iustificatae sint, praeualere debent. glof. in. l. si duo patroni. vers. plus creditur. ff. de iur. iuran. l. si quis libertatem. de petit. hered. Angel. in. l. 1. prope fin. ff. de except. rei iud. vbi dicit, quod probationibus equalibus, ille vincit, pro quo est aliquis praesumptio sententiae, vel instrumentorum: tradit Alexand. in. l. saepe. ff. de re iudic. num. 70. vers. sed videndum est. l. f. & Raphael Fulgos. in. d. l. si duo patroni, qui adducunt bona exempla.

Rursus etiam, los dichos testigos del Procurador general, demas de deponer super negatiua, dicen, y afirman, que no se cobraron diezmos de don Francisco de Cordoua, Comendador de las casas de la dicha ciudad, ni de don Rodrigo de Aguayo, ni de Egas Venegas, ni de Francisco de Aguayo, ni del dicho don Iuan Manuel de Olando, ni de otros algunos, que son los mismos de quien consta por las prouanças de la Iglesia, y executorias, y sentencias, y testimonios, por su parte presentadas, que se cobró el dicho diezmo: & sic en esto los testigos se perjuranon: y siendo falsos en esto, en nada se les ha de creer: quia testis in vno falsus, in omnibus praesumitur falsus: iuxta doctrinā Bald. in. l. 2. C. si ex falsis instrum. Y assi mismo dicen otras cosas muy fuera de razon, y camino, como es dezir, que de los cortijos que los dichos caualleros del habito de Calatraua tenian arrendados de otros que no tenian habito, ni eran exemptos, y los dichos cortijos aliās erā tribu-

7

tributarios, y pagauan diezmo, no pagauan diezmo, siendo esto tan contra derecho, y razon, & tam contrarium a los mismos priuilegios, que dizen tiene la dicha orden, y en que se funda el dicho Procurador general, y que en los casos, y cosas que ellos hablan, no dizen, sino de sus propios bienes: & priuilegium non soluendi decimas secundum iuris dispositionem, se entiene de los bienes propios suyos, & nõ de conductis: quia de eis soluere tenetur quantuncumque priuilegiatus, cum non sint sua. c. dilecti. de decim. c. ex parte. eod. tit. tradit Rebuff. in tra&. de decim. q. 14. num. 52. Ex quibus, & alijs pluribus, que omitimus, de las dichas prouanças de las partes contrarias no se deue hazer caso alguno.

Secundò etiam est dicendum, non obstare dictæ Ecclesiæ, el priuilegio de Pio. II. por el dicho Procurador general, y las demas partes presentado, por el qual parece, que el dicho Pontifice, por el año de 1462. eximio a la dicha orden de Calatraua, y caualleros particulares della, ab omnibus, & singulis decimis, subsidijs, & collectis.

Porque quanto a lo primero, el dicho priuilegio no exime, ni haze libres a los dichos caualleros del habito de Calatraua, de los diezmos quæ iure communi debentur: sed de alijs extraordinarijs decimis, & collectis, aut subsidijs, quæ aliquo casu, & vrgente necessitate pro defensione fidei imponerentur. vt clarè ex eiusdem priuilegij verbis, præfatione, & proemio constat. Dicitur enim in eo, que por razón de que ellos a su costa estan defendiendo el Reyno, y son como muralla del, y tienen continuamente batallas con los Moros, y en defenfa del Reyno gastan sus personas y haziendas, y en estoruar que a los Chriftianos no les lleuen sus haziendas, & eos in seruitutem redigant, y en defender contra los Turcos la Iglesia, tambien hizieron grandes gastos, quod hinc eos à reliquis expensis in subsidium eiusdem fidei Catholicæ in alijs partibus faciendis, immunes fore reputandos, les exime ab omnibus, & singulis decimis, subsidijs, collectis, & alijs cuiuscunque generis impositionibus, & oneribus, etiam in subsidium, & fauorè dictæ fidei, aut Romanæ Ecclesiæ, seu Cameræ Apostolicæ, vel alias quacumque necessitate, ratione, vel causa Apostolica, vel alia quauis etiam sedis Apostolicæ legatorum impositis iam, & de cætero perpetuis futuris temporibus imponendis: & sic clarè videtur loqui de decimis, & alijs impositionibus extraordinarijs, quæ aliquo casu impositz essent, vel imponerentur, & non de decimis, quæ de iure diuino, communi, & ordinario, Episcopo, & clericis pro sua sustentatione debentur. Quia tales decimæ non imponuntur, sed antiquitus de iure diuino,

(vt dictum est) imposita fuerunt. c. tua. de decim. c. decimas à populo. 16. q. 1. c. potest. ve. si item decimæ. 16. q. 3. c. decimas. cl. 2. 16. q. 7. & in his decimis ius quaesitum videtur: in decimis vero imponendis de iure quaerendo aigitur, quod facilius tollitur. l. qui autem. in princip. ff. quæ fraud. credit. l. si sponsus. §. si maritus. el. 2. ff. de donatio. inter vir. & notatur in. l. seruus. C. de pact. & facilius aliquid fieri impeditur, quod factum est tollitur. l. patre furioso. ff. de his qui sunt sui, alien. iur. l. 1. l. casum. ff. de postul. faciliusque ius speciale, quàm ius commune remouetur. l. eius militis. §. militia missus. ff. de testa. milit.

Quod etiam clariùs colligitur ex inferioribus priuilegij verbis, ibi Pontifex dicit, quòd per alias literas non intelligit istis derogare, nisi de eis faciant specialem mentionem. *Cum verisimile non sit in facto, pro defensione fidei grauat, & occupatos, de nouo fore per sedem Apostolicam pro simili defensione grauandos.* Et inferiùs etiam dum præcipit collecto ribus, ne ab eis tales decimas exigant, dicit, quòd iudices non permit tant per legatos, vel collectores pro tempore, seu quoscumque alios quomodo libet molestari, aut eis grauamina, seu damna, vel iniurias aliquas irrogari. Vna enim scripturæ pars declarat aliam. l. qui filiabus. 16. ff. de legat. 1.

Nec est nouum in iure, que estas impositiones, y collectas se llamè diezmos, ita enim eas nominat extrauagans Bonifacij VIII. tit. de decimis, inter communes, vbi multoties collectam ab eo impositam pro prosecutione guerre, ac negotij regni Siciliae contra hostes ecclesie, appellat decimas: & idem facit text. in Clement. si beneficiorum. de decim. & ibi glo. verb. taxationem, & omnes. Boer. decif. 135. & decif. 137. & alibi multoties in iure.

Y hablando el priuilegio en diezmos extraordinarios, y collectas, que se impusiesen de nueuo, no se ha de estender a los diezmos iure diuino, & communi debitos, como son estas. Hæc enim priuilegia stri- & debent interpretari, cum sint stri&ti iuris: vt notat Bart. per illum text. in. l. 1. in princ. C. de legib. Ioan. Andr. & Anto. de Butr. in. c. olim. de verb. signific. per. c. priuilegia. 3. distin&. facit glos. in. c. 1. de consti. in. 6. Oldrad. conf. 268. quæstio est vtum priuilegium. per totum.

Præterea etiam, el dicho priuilegio fue dado por las causas arriba dichas, de que el Maestre, y caualleros defendian el Reyno, & erant pro vallo, y estauan en las fronteras de los Moros, y estoruaan que los Christianos fuessen cautiuos, y sus haziendas tomadas: lo qual to do ha

do ha ya cessado, y oy en dia no se haze, & cessante causa finali priuilegij, cessat ipsum priuilegium. l. Titia. §. vsuras. ff. de legat. 2. glos. in. c. ita nos. verb. sed obijcitur. 25. q. 2. Roman. cons. 180. admittimus. nu. 7. Decius in. c. cum accessissent. num. 15. de constit. l. in omnibus causis. ff. de regul. iur. latè Tiraq. in tra. & cessan. causa. 1. parte. nu. 220.

Tertiò etiam est dicendum, minus obstare a la dicha yglesia los otros dos priuilegios de Martino. V. y de Sixto. IIII. por las mismas partes contrarias presentados: por los quales parece, que los dichos Sumos Pontifices eximen a la Orden del Cistel, y a los Abades, y Piores, y personas singulares de la dicha Orden, de pagar diezmos, y estos priuilegios Clemente. VII. estèdio a los caualleros de la dicha Orden de Calatraua, como a miembros que son de la dicha Orden, y por militar debaxo de la regla della. Porque siendo, como es cierto, q los bienes de que la dicha yglesia pretende cobrar diezmo de los dichos don Iuan Manuel de Olando, y don Antonio Fernandez de Cordoua, son bienes propios patrimoniales suyos, y no de Encomièda, ni auidos por la Orden de Calatraua, est etiam de iure certissimum, que deuen dellos los dichos diezmos, y que quanto a esto no les importã cosa alguna los dichos priuilegios: porque no hazen immunes, ni libran a los caualleros del habito de Calatraua, de pagar diezmos de los bienes de sus patrimonios, y que tienen como particulares, finos de los diezmos de los bienes que tienen de la misma Orden, como feria de Encomiendas, & alijs similibus. Quia priuilegium clericis, & religiosis datum, ne soluant decimas, se entiendo de los bienes que tienen de la Yglesia, y monesterio, & non extenditur ad bona patrimonialia eorum, nisi à iure, vel in priuilegio ipso expressè contrarium statutum fuerit: iuxta resolutionem Abbat. num. 7. & Felin. num. 10. in. c. Ecclesia sanctæ Mariæ. de constit. Anton. de Butr. num. 18. & ibi etiam Abb. in. c. si diligenti. de præscript. dicit communem Decius in d. c. ecclesia sanctæ Mariæ. num. 18. optimè Bald. dicens etiam communem in tra. & de præscript. 5. part. princip. quaest. 5. num. 2. & probatur auctoritate glossa: in Clement. 1. de in integr. restit. quæ expressim asserit, restitutionem in integrum ecclesijs iure minoris competentem, nequaquam ipsis clericis concedi quoad ipforum bona patrimonialia: & magis in terminis glos. verb. à clericis. in. c. nonum genus. de decim. & in c. si quis laicus. verb. vel ecclesijs. 16. q. 1. dicunt, quòd priuilegium clericis datum, ne soluant decimas, intelligitur de bonis, quæ habèt ab ecclesia, & non de patrimonialibus: refert & sequitur eas gloss. Felin. in dict. c. ecclesiæ sanctæ Mariæ. de constitution. num. 9. versic. similiter dixit.

Nec

Nec obstat, si dicatur, que ya en los dichos privilegios se dice expresamente, que los cavalleros de la Orden de Calatrava sean libres de pagar diezmos de sus propios bienes patrimoniales: pues los dichos Pontífices Martino. V. y Sixto. IIII. dizē, q̄ eximē de diezmos *omnes, & singulos Abbates, Priores, Abbatissas, & omnia, & singula monasteria, & singulares personas dicti ordinis Cisterciensis*. Por q̄ diciendo singulares personas, se entiēde de los bienes q̄ como tales tienen. Quia respōdetur primò, illa verba, *Et singulares personas dicti ordinis Cisterciensis*, no poderse entender en ninguna manera de bienes propios, y patrimoniales de las personas singulares de la dicha Orden, siquidē dicta privilegia data fuerunt religiosis, qui bona propria, & patrimonialia in particulari habere non possunt, etiam de licentia Abbatis: cū statim omnia acquirant suo monasterio. auth. ingressi. C. de sacros. eccles. c. cū ad monasterium. & ibi Abb. num. 8. de stat. monach. & si monachus haberet proprium, regula monachalis infringeret: vt ex. c. quāto. de offic. ordin. tradit Bald. in. l. i. num. 44. C. de his quæ p̄ce. nom. Y no es de creer, que el Pontífice les dē privilegios para que seā libres de pagar diezmos de bienes q̄ no pueden tener absque peccato mortali: vt ex Ioann. Andr. & alijs tradit Felin. in d. c. ecclesia sancta Maria. num. 10. & sic de necessitate las dichas palabras se han de entender de los bienes que las dichas personas singulares tuieren de la dicha Orden, y monasterio: los quales, aunque en realidad de verdad son del monasterio, y los religiosos ad libitum superioris tenentur ea dimittere, tamen detinent ea monachi tanquam singulares, & particulares, & ea expendunt pro sua sustentatione: vt sunt redditus prioratus, & capellarum, & beneficiorum, quæ in commendam dantur multis religiosis: & aliquando aliquid assignatum est monachis pro sua sustentatione studiorum causa, & alijs casibus, quos enumerat Abbas in d. c. cū ad monasterium. num. 8. de stat. monach. Felin. in c. cū M. Ferrariensis de constit. num. 26. qui dicit, quòd talia bona monachi dicuntur habere tanquam singuli, tradit Baldus in d. c. l. i. C. de his quæ p̄ce. nom. numero. 44.

Et cū hæc interpretatio sit conformis iuris dispositioni, & rationi, amplectenda, & tenenda est: argum. l. si seruus pluri. §. si. ff. de legat. l. i. semper in stipulationibus. ff. de verbor. obligatio. l. 2. tit. 33. par. 7. & privilegia quantum fuerit possibile sunt reducenda ad ius commune, & vt in eo quod minus est ius tertij lædatur. c. in his. de privileg. l. ex facto. ff. de vulgar. l. final. & ibi Doctores. ff. de constitutio. princip. l. cū filius. ff. de testament. milit. l. i. C. de emancip. l. i. c. cum alijs.

Y siendo, como es assi verdad, que a los dichos frayles, y monasterios



rios del Cistel, no les està concedida exempcion de diezmos de bienes patrimoniales, ni particulares, ni de otros algunos, q̄no sean del monesterio, y orden, que es imposible tenerlos, eodem modo est dicendum, que los caualleros de la orden y caualleria de Calatraua, no tienen exempcion, ni priuilegio de diezmo, sino es de los bienes que tienen de la dicha Orden, y caualleria, & nullo modo in bonis patrimonialibus, & particularibus ipsorum: cum enim per aliud priuilegiū Clementis. VII. ad eos fuerint extensa, & ampliata priuilegia dicti ordinis, & nihil amplius sit eis concessum, sequitur manifestè, que no pueden tener, ni tienen mas exempcion, ni priuilegio, que tienen los dichos monasterios del Cistel, y personas dellos: cum enim priuilegium conceditur alicui ad instar alterius, non potest plus continere, quam illud ad quod refertur: tradit Innocen. in. c. inter dilectos. de fide instrumet. Archidiacon. in. c. si Papa. de priuileg. in. 6. optimè Barbat. conf. 32. illud afferam in medium. nu. 3. & 4. vol. 4.

Et facit, quia de natura extensionis est, quod fiat cum eisdem qualitibus: argu. eius quod habetur in. l. 1. & 2. ff. de iud. eiusque naturæ, & formæ debet esse, cuius est dispositio, ad quam fit extensio: glos. in c. hi quidem. de præbend. in. 6. & ibi Domin. per text. in. l. sed etsi manente. ff. de precario. Bonus text. in. l. parabolam. & ibi Bald. C. de Episcop. & cleric. habetur per Bart. in. l. 1. §. & post operis. ff. de nou. operis nunciatio. cum alijs quæ refert Beroi. in. c. Raynunc. nu. 485. de testa.

Quod confirmatur ex eo, quia dictum priuilegium Clementis. VII. quo ampliata, & extensa sunt prædicta priuilegia a los caualleros de Calatraua, fue ganado a pedimiento del Emperador nuestro señor, como administrador de la dicha Orden, y del capitulo, y disnidores, y Procurador general della, & sic præsumendum est, eos voluisse ordinis, & eius bonis, & non particularibus militibus consulere: argum. tex. in. l. 2. ff. quando ex facto tutor. & l. 2. C. eodem titulo. & qualitas personæ petentis priuilegium, declarat ipsum priuilegium: vt tradit Dominic. in. d. c. si Papa. de priuileg. in. 6. nu. 4.

Et insuper etiam in verbis decisiujs prædicti priuilegij Clementis VII. dicitur, que estiẽ de los dichos priuilegios a la Orden y caualleria de Calatraua: ita vt militia, ac illius monasteria, domus, loca, Magister, seu administrator, Priores, præceptores, milites, fratres, familiares, vassalli, subditi, & personæ huiusmodi illis omnibus, & singulis poriantur, & fruantur, & gaudeant, ac vti, potiri, & gaudere libere, & licitè, possint: & in hac bulla extensionis no se dize, quod extendatur ad per

sonas singulares, nec in ea est verbum vllum, ex quo colligi possit, Pō-  
tificem voluisse priuilegia prædicta extendere ad bona patrimo-  
nialia, & particularia militum ordinis Calatrauæ. Vnde cūm, vt ex su-  
pra dictis patet, necessarium fuerit, quòd expressè in priuilegio hoc  
dicatur, dicendū est, illud nullo modo venire in dicto priuilegio, quod  
strictè est intelligendum, & nullo modo ampliandum, vt dictum est.

Præterea etiam en los dichos priuilegios no està derogado el cap.  
nuper. de decimis. que es decision conciliar del Concilio Lateranense:  
vt habetur ibidem, & fuit resolutum decisio. 123. diuersarum decisio.  
Rotæ Romanæ: y como decisio conciliar tiene clausula derogatoria  
de iure ad futura priuilegia: & vt valeat priuilegium de non soluendis  
decimis, debet derogari in specie, & in indiuiduo dictū Concilium La-  
teranense. Archidiacon. in d. c. 1. de constit. in. 6. Felin. in. c. nonnulli. nu.  
2. de rescript. Roman. conf. 436. num. 11. vers. sexto. & ibi Mandos. in  
additio. litera. R. refert plures Loazes de matrimonio Regis Angliæ.  
16. dubitatione. in princ. & ita fuit determinatum in decisione. 122. 1.  
part. decisio. Rotæ Romanæ, que est omnino videnda. Y no basta la  
general derogacion de las constituciones, y ordenaciones, sino que  
es menester particular, vt constat ex d. decis. 122.

Quartò etiam, aunque huieran sido los dichos priuilegios para  
los bienes patrimoniales de los caualleros, y estuiera derogado el di-  
cho cap. nuper. non esset de eis curandum, porque en los executoriales  
de Roma, y executorias, y sentencias de España, de que arriba se ha he-  
cho mencion, se alegaron, y presentaron los dichos priuilegios, y sin  
embargo dellos se pronunciaron las sentencias que vienen insertas en  
los dichos executoriales, y executorias: y auendosi pronunciado sen-  
tencias contrarias a los dichos priuilegios, por ellas quedaron repro-  
nados, y anulados los dichos priuilegios. c. suborta. de re iudicat. ibi:  
*Nimirum, si præfati Innocentij priuilegium fuit in iudicio præsentatum, & ip-  
se tulit sententiam contra illud, intelligitur reprobasse. & ibi glos. verbo, re-  
probasse. quæ dicit, quòd eodem modo testis censetur reprobatus eo  
ipso quod iudex iudicat cõtra eum, ex c. cū dilectus. de ordin. cogn.  
vbi glos. & DD dicunt, tales testes, contra quos pronuntiatum est in iu-  
dicio possessorio, nullam fidem facere in iudicio proprietatis, etiam in  
ter easdem personas, cū ex tali sententia reprobati fuerint: ex dict. c.  
suborta. tradunt Bald. & Innocen. in. c. mulieri. de iur. iur. Felin. in. cap. il-  
lud. de prescript. Iudex enim qui contra priuilegium iudicat, videtur il-  
lud tacitè reprobasse, etiam si de eius vitibus non fuerit disputatū, præ-  
sumitur enim iudex motus ex aliqua causâ rationabili: vt tradit Abb.*

ibi

refert, & sequitur Mandos. de priuileg. ad instar. quaestione. 15. nu. 28.

Neque obstat, si dicatur, que ya que los dichos priuilegios esté per didos per non vsu, vel per contrarium vsu, aut contrauentionem, esso sera respeto de los caualleros del dicho habito, que han pagado, y cõtrauenido a ellos: pero no respeto de los dichos don Iuan Manuel de Olando, y don Antonio Fernandez de Cordoua, que nunca han contrauenido: ex doctrina Andreæ de Barulo, Doctoris antiqui, quã referunt omnes, maximè Ioannes de Platea in. l. 2. & . 3. per text. ibi. C. de his qui spont. mun. publ. subeunt. lib. 10. dicentis, quòd priuilegium quod habent ciues Genuenses, ne teneantur ad certas præstationes, non amittitur quoad non contrauenientes, ex contrauèctione facta per aliquos ciues: probat. l. 2. in princ. & ibi notant glos. & Bart. ff. de priuileg. veter. l. voluntaria. C. de excus. tutor. Imol. in. c. cum accessissent. num. 10. de constit. vbi probatur, quòd solutiones particulares factæ per aliquos contra priuilegium, non præiudicant alijs personis, sed illis tantùm, qui eas fecerunt: quia delictum personæ, non debet extendi ad alias. Nam ad hoc respondetur.

Primò, ex processu constare, que los dichos don Iuan Manuel de Olando, y don Antonio Fernandez de Cordoua, directo han contrauenido a los dichos priuilegios, pues aliquoties, vt supra dictum est, pagaron de su propia voluntad, como lo hizo el dicho don Iuan Manuel, del diezmo de lo menudo en el año de .68. Y otras vezes hizo lo mismo el dicho don Antonio Fernandez de Cordoua. Y auiedo contrauencion dellos propios, cessa la dicha objeciõ, & ex ea solum dicta priuilegia quoad eos amissa sunt: vt probat text. in d. c. cū accessissent. c. cum. M. Ferrariensis. de constit. c. pro illorum. de præb. c. priuilegiū. II. q. 3. l. 2. C. de iur. dom. impe. l. commissoriæ. ff. de pa&. inter empt. & vendit. Mayormente auiedo sido la dicha contrauencion derecha- mente contraria a los dichos priuilegios, pues sabiendo dellos pagaron: & licet aliàs ad hoc vt tollatur priuilegium, plures contrauentiones requiruntur: hoc tamen casu vna sola contrauentione amittitur, ex Anton. de Butr. num. 16. vers. hoc non soluit casum, & alijs in d. c. cū accessissent. & in. c. accedentibus. num. 10. de priuileg. qui eam dat rationem, quia plus delinquit, qui directo contrauenit priuilegio, quã qui indirecte, & non vtendo illo: probat text. in. c. si quis. 80. dist. & in. c. contingit. de senten. excomm. Y demas desto los dichos priuilegios son odiosos, y onerosos: cū ex eis auferatur prædictæ ecclesiæ iura sua decimandi, & eis resistat ius, & ex his, quæ in principio huius allegationis dicta sunt, & ex. l. 2. C. de iur. dom. impetr. Innocent. in d. c. cum

ibi num. 4. in d. c. suborta. ex cuius text. decisione Hostiens. Innocent. Anton. Bald. Abb. Felin. & Dec. & omnes ibi vnanimiter tenēt, priuilegium reprobatum videri, si contra eum per iudicem semel pronuntiatum sit.

Quintò etiam, quando cessara lo suso dicho de los dichos priuilegios, nunca la dicha orden, ni caualleros particulares della, han vsado en aquel Obispado de Cordoua, & sic per non vsum amissa sunt. Porque mirando las fechas de todos los dichos priuilegios, el que se dio por Clemente. VII. en que se conceden a la orden de Calatraua todos los priuilegios de la ordē del Cistel, vsados, y no vsados, que es el mas nueuo, es su fecha el año de la Encarnacion, de. 1525. que quando se mouieron estos pleytos eran ya passados mas de. 40. años. Quo casu quāuis priuilegia consistāt in non faciendo (prout pars aduersa prætedit, in hoc faciens totum suum fundamentum) amittuntur spatio. 40. annorum. c. accedentibus. c. si de terra. de priuileg. glos. verb. contrarium. in c. cū accessissent. de constit. vbi expressè inquit, quòd priuilegia de non soluendis, decimis amittuntur non vtendo spatio. 40. annorum, & tradunt ibi omnes DD.

Lo sextò, no solamente los dichos priuilegios estan perdidos per non vsum. 40. annorum, verum etiam per contrauentionem, & contrarium vsum eiusdem temporis. Porque (como està dicho) si siempre se ha pagado diezmo por los caualleros que ha auido en Cordoua del habito de Calatraua, & priuilegium non faciendi ex vnico actu contrario ipsi priuilegio amittitur, & ei renuntiatum videtur. c. vt priuilegium. 11. q. 3. Ioann. Andr. in regul. accessoriū. de regul. iur. in. 6. in. 1. q. Anchar. conf. 260. Bart. in. l. 2. ff. de veteran. Bald. in. c. plerumque. numer. 9. de rescript. Ias. post Bart. in. l. fin. ff. de constit. princip. num. 58. Y auiendo se contrauenido a ellos, non solum per vnicum actum, sed per omnes actus, qui occurrerunt per spatium. 40. annorum, sine dubio quedaron sin fuerça alguna: etiam si habeant talia priuilegia effectum successuum, & reiterabilē, vt tradunt Bart. & alij in d. l. fin. in fin. ff. de constit. princ. Luc. de Pen. in. l. 2. in fin. C. de his qui sponte publ. munera obeunt. lib. 10. Alex. conf. 193. ponderat. vol. 5. Dec. conf. 496. in causa. num. 13. tradunt omnes in d. c. cū accessissent. & est magis communis opinio, prout testatur Gozadin. conf. 23. prima facie. num. 9. versi. non obstante contraria. Viuius commun. opin. lib. 2. conclus. 237. & hoc casu quando per spatium. 40. annorum contrauentum est priuilegio, ei renuntiatum esse est dicendum, etiam si non sit in potestate contrauentis renūare priuilegio: tradunt Innoc. & alij in d. c. cū accessissent. Anchar. per illum text. in c. cū & plantare. nu. 8. de priuileg. Bald. conf. 337. lib. 4. Ias. in. d. l. fin. ff. de constit. princip. & alij plures, quos ad hec

cū accessissent. in fin. Ioan. de Platea in. l. 2. num. 1. C. de his qui spont. mun. pub. sube. vbi probatur, quòd illa priuilegia sunt onerosa, quibus auferitur alteri ius suum, & quibus refistit dispositio iuris communis, & sic est certum ex sola vnica contrauentione amissa esse: quia priuilegia odiosa & onerosa primo a & v, & prima contrauentione tolluntur: vt ex Ioan. Andr. tradit Anton. de Butr. in d. c. cū accessissent. num. 16. vers. tertia fuit opinio. Ioan. de Platea in. l. 2. in princ. C. de his qui sponte mun. pub. sube. lib. 10. Especialmēte que los dichos priuilegios son tales, ex quibus non præscriptum est ius dominij a los dichos caualleros, sed solum est data facultas aliquid non faciendi, como es que no paguen diezmos: quo caso priuilegium vnica contrauentione tollitur, vt tradit Anton. de Butr. ibi, reddens optimam rationem in cap. accedentibus. de priuileg. nu. 14.

Secundò etiam responderetur, que quando no huiera auído las contrauenciones propias de los dichos don Iuan Manuel de Olando, y dō don Antonio Fernandez de Cordoua, sino las demas, de quibus ex processu constat, basta para que por ellas se ayah perdido los dichos priuilegios, etiam quanto a los dichos don Iuan y don Antonio: porque auiendo sido las dichas contrauenciones tantas, y hechas por tantos caualleros, como parece por el processo, est præsumendum, quòd per uenerint ad notitiam omnium, & sic præiudicant omnibus: vt optimè tradit Abb. conf. 61. Iesu Christi Saluatoris. nu. 7. vers. nec obstat si catur. vbi agendo de prædicto statuto, quod habent ciues Genuenses, de quo loquutus fuit dictus Doctor antiquus Andreas de Barulo, dicit hæc verba: *Nec obstat si dicatur, quòd singulares ciues non potuerunt hoc facere in præiudicium omnium ciuim, quia illud verū, nisi toties fuisset facta contrauentio, quod verosimiliter peruenisset ad notitiam ciuim: ne tunc videntur ciues approbare: argum. eius quod notat Innocen. m. c. bene. el 2. de postul. prelat. & idem quod Abbas hic tradit Dec. qui eum refert & sequitur, in d. c. cū accessissent. de constit. num. 18. Alexand. conf. 33. num. 2. & 3. vol. 5. tradit omnes in d. l. 2. C. de his qui spont. mun. pub. sub. lib. 10. & conducunt satis in proposito, quæ tradit Anchar. consil. 157. ex narratis, num. 16. cum seqq. vbi dicit, quòd ciues qui non contradicunt alijs ciuibus aliquid agentibus, videntur eis consentire.*

Tertiò etiam magis concludenter responderetur, q̄aqui no estamos en caso de sola contrauencion, sino dezir, que se ha contrauenido a estos priuilegios por tiempo y espacio de quarenta años, taliter quod contra prædicta priuilegia est causata legitima præscriptio, & consuetudo: quo casu est certissimum, que la contrauencion de todos los ca-

ualleros qu. ha auido en el dicho tiempo, y aun de la mayor parte dellos, præiudicat ceteris: quia iam consuetudo contra prædicta priuilegia completa est. c. accedentibus. c. si de terra. de priuilegiis. tradit in terminis Cynus in d. l. voluntarię. C. de excusa. tutor. col. 3. ibi: *Quod intellige nisi esset in consuetudinem reducere per sequentiam, & diuturnitatem temporis: vt. ff. de legib. l. diutina. cum. l. sequent.* tradit etiam magis in terminis Abb. d. conf. 161. num. 7. in fin. vbi tractans adhuc de prædicto priuilegio ciuium Genuensium, cui multi ciues contrauenierant, inquit in hæc verba. *Et præsertim in casu nostro, in quo per decennium, & ultra non fuerunt priuilegia obseruata, & sic saltem fuit inducenda consuetudo in contrarium.* Abb. refert, & sequitur Decius in d. c. cum omnes. de consti. num. 18. Alex. conf. 33. nu. 3. cum seqq. vol. 5. Anto. de Butr. nu. 16. vers. si fauore ecclesię. & ibi omnes in d. c. cum accessissent. de const. & est doctrina Innocen. nu. 7. & Anton. de Butr. in d. c. accedentibus. nu. 8. & 9. & Innocen. in d. c. cum accessissent. prope fin. & ibidem Imol. nu. 7. qui dicunt, quod in casu d. c. accedentibus. & d. c. si de terra solutio decimarum fuit facta per certos monachos, ceteris ignorantibus, & ipso monasterio ignorante: & tamen solutio facta per tantum tēpus, quod causata fuerit prescriptio, & consuetudo, præiudicat monasterio, & eius monachis: quia, vt inquit Imol. in d. c. cum accessissent. nu. 10. pluralitas temporis inducit tacitū consensum. Y nuestro caso es muy mas fuerte que este, siquidem in casu quo loquuntur prædicti authores, en tiempo mismo que se yua prescriuendo, y causando costumbre cōtra el priuilegio, erant iam aliqui ciues, qui in nullo contraueniebant priuilegio, & nihilominus contrauentio aliorum facta per legitimum tempus, facit quod inducatur consuetudo quoad omnes. Nos vero sumus in casu diuerso, que quando dichos don Iuan Manuel, y dō Antonio tuieran habito, y les pudieran tocar los priuilegios, y ser en su fauor, iam præscriptio erat completa: quo casu de eorum præiudicio, quod contingit post impletam præscriptionem, non est curandum, y basta que se prescriuiesse con los demas que tuuiesen habito, el tiempo que durò la prescripcion, la qual cumplida con ellos, tiene efecto con los que despues, han tenido habito, y sucedo: arg. l. proponebatur. ff. de iud. cum alijstradit Abb. in c. auditis. vlti. notab. de præscrip. Felin. in c. illud. num. 13. eod. tit.

Quarto facit etiam, porque lo mas que se puede dezir es, que los dichos priuilegios tengan fuerça de ley, y se prescriua, e induzga costumbre contra ellos, como cōtra la misma ley: vt similiter arguit glo. in d. c. si de terra. verbo, tenore. & ibi Abb. nu. 5. At vero certissimū est, quod contra legem præscribitur, & inducitur consuetudo per contrauen-

contrauention em eluium factam per legitimum tempus,quanuis omnes non contraueniant, dummodo hoc fiat per maiorem partem, & per plures vices: tradit Bart. in l. de quib. numer. 16. ff. de legib. & ibi omnes.

Et non est nouum in iure, quod præscriptio, & consuetudo currant contra ignorantes, & inculpabiles, imò id ita decisum est. c. vigilant. de præscript. l. fin. in fin. C. de præscript. long. tempor. Abb. in d. c. si de terra. num. 7. de priuilegijs.

Y auiendo tenido fuerça esta costumbre, y prescripcion contra los caualleros particulares de la orden, ad quos commodum principale prædictorum priuilegiorum tangit, muy mejor auia auido lugar contra el Procurador general, y contra la misma orden ad quos secundario, & minus principaliter tangit negotium: arg. l. non est igitur. C. de admin. tutor. & eorum quæ tradunt Abb. & alij in d. c. si de terra, num. 4. de priuileg.

Minus etiam se deue hazer caso alguno del. c. vnico, del titu. 23. del libro de las definiciones de la dicha orden, donde pretenden, que se dice, que la orden es libre de pagar diezmo, y subsidios, por muchos priuilegios de diuersos sumos Pontifices: porque esta definicion no està presentada en el processo, y quãdo lo estuuiera, no se puede hazer fundamento alguno en ella, porque es en su propia causa, y pretension de la orden, y no pueden establecer en perjuizio de las Yglesias, cuyos son de derecho los dichos diezmos, y tienen fundada su intencion en ellos, y especialmente fuera de las tierras y jurisdiccion de la orden, no ay que hazer caso de la dicha definicion, ex reg. l. fi. C. de iurisd. omn. iud. Bart. & legist. in l. omnes populi. ff. de iust. & iur. & in §. prætorũ quoquẽ edicta. in l. eod. Canonistæ. in. c. cum omnes. de const. Auend. de exequen. mandat. regum. i. par. c. 4. nu. 34. vers. 3.

Y los demas priuilegios presentados por el dicho Procurador general no son al proposito deste pleyto, sed ad alia prorsus diuersa: por lo qual no se trata dellos en esta informacion. Solo se suplica a V. m. mande ver esta decision de la Rota, en fauor de la Yglesia de Plasencia, contra el Conde de Medellin, cauallero del habito de Alcantara, por la qual se declaro, que los priuilegios que pretende tener la dicha orden, de no pagar diezmos, no se estienden a los bienes patrimoniales de los dichos caualleros, como son estos de que se trata.

DECI

DECISION DE ROTA EN FA-  
uor de la Iglesia de Placencia, coram R. P. Se-  
rafino, contra el Conde de Medellin,  
cauallero de la orden de  
Alcantara.

**I**N Vna Placentiñ. decimarū, coram Seraphino 2. Februarij 1582.  
inter capitulum Ecclesiæ Placentiñ. & Comitem de Medellin,  
equitem ordinis de Alcantara, fuit resolutum, bona patrimonialia  
militum de Alcantara, aliunde quàm à militia proueniētia, non esse exē-  
pta vigore priuilegiorum Alcantaræ à præstatione decimarum : cum  
enim hic agatur de præiudicio tertij, priuilegia strictè sunt intelligen-  
da. c. ex tuarū. de autoritate & usu pallij. conf. 266. num.  
56. lib. 2. & in priuilegijs verba non plus operantur, quàm quod ipsa so-  
nant, cap. porrò. de priuilegijs. Alex. conf. 86. numer. 2. verfic. sed nec  
obstat. libr. 1.

Præterea priuilegium cùm sit cōmunicatum nihil tribuere potest  
plusquam continetur in communicato: & indubitatum est, non com-  
prehendi bona patrimonialia, quæ non habent Cisterciēsēs monachi,  
sed religionis tantum. l. 1. de legat. 1. Parisi. conf. 22. nu. 5. lib. 4. Non  
obstat, quod ista priuilegia sunt personalia, quia tunc non potest infe-  
rri ad bona patrimonialia, vt de priuilegijs clericorum videmus. Nec  
obstat, quod redderetur inutile respectu militum qui carent commen-  
dis, quia plura continentur in priuilegijs, quibus gaudent omnes indi-  
stinctè, veluti sunt indulgentiæ, exemptio, & similia. Quantum verò ad  
bona hæc cōmunicatio ita est intelligenda, vt singula singulis congruè  
referantur, quatenus capacitas, & habilitas patiuntur: vt in eisdem met  
priuilegijs resolutum fuit in causa Cauriēñ. iurisdictionis coram Fan-  
tutio. 16. Nouembris 1576. Et ita censuerunt omnes domini, nullo  
prorsus reclamante.

Ex quibus patet, la dicha Yglesia tener justicia, Salua en todo la di-  
gnissima correccion de V. m.





