

✻ S. MARIA Ora pro nobis. ✻



POR LVCAS MERINO  
que es frayle nouicio de san Augustin.

CONTRA

DON PEDRO DE CORDO  
ua Velasco, y consortes, vezinos de  
la ciudad de Antequera.



POR LUCAS MERINO  
que es el y el nonio de san Augustin.

CONTRA

DON PEDRO DE CORDO  
us Velasco y congores, vezinos de  
la ciudad de Andover.





cuyen perjuizio, ni se les impide su aprouechamiento: (como esta  
 mandado en el auto de interin, que no se impida a las tres huec  
 tas anteriores) no ay que reparar en mas, ni los de abajo pueden  
 quejar se no auicndo ni mostrandose emulacion y maldicia (como  
 aqui no la ay, ni se puede mostrar) lo qual tiene en de picho una  
 razon fundametal con la yste, y es, que el agua que nace, o pasa  
 la por mi tierra viene a ser ya hazer tierra propia, y asi puede  
 gastarla y conuenirle en mis cosas, y hazer della a mi voluntad. Ita  
 quam. 4. vbi Bald. C. de seruicibus, de aqua. l. 12. in fine. et: Par  
 ti. 3. l. 1. col. 4. versic. Illud habeo. ff. de aqua quod est lani, & estius,  
 ibi: Ergo est forte aether. confirmat agrum emerit, & ergo in quem  
 hoc anno aquam duxerit postea fundit in nomine velis aquam ducere,  
 re, ita demum recte eam hoc tunc dicit, ut de itinere. ubi que, ut  
 queant, ut semel in fundum suum ingressus, inde egredat quod, in de egredi  
 quod a velis, possit, nisi ei nocitura sit, ex quo aquam ducit, & c. Notauit  
 Albericus iudicium, & est etiam doctrina Barto. in precepta. l. quo  
 minus, num. 2. ff. de fluminibus. l. iudicium. l. ff. num. 88. & Rip. 85  
 si quumrunque. ALEXAND. consilio 109. non in lib. 2. & col. 203. n. 3.  
 in fin. cum aliis, lib. 5. de reg. iur. & omnino videndus PHILIP. DEC.  
 col. 24. in questione preposita. in 2. post principi. et versic. Sed tam  
 bis minime obstantibus, usque ad tit. 6. de leon. 377. v. fo. n. 1. & 2.  
 Bald. in cap. cum omnibus, in 2. de consuetudinibus. vbi inquit se  
 quentia. Nonne ex publico principio priuata commoda nascatur, ver  
 bi gratia, ex studio publico in capite aqua riuulus transibat per  
 predium Iulij ad predium Seij, utrum si Iulius velit abstruere aquam in  
 suo predio, & per filicarem deflcare peata vel molendina. Seij possit  
 vedere? Et videtur quod non, sumpto argumento ab origine, quia in  
 capite aqua, aqua publica est. Et communis, de ff. de edendo. l. si quis  
 ex argentariis. §. si mittum. Et argum. l. 1. C. de imponenda. Socraticus  
 descriptio: in contrarium videtur, quia postquam aqua est in pre  
 dio. Iulij ipse est dominus aqua, ergo de aqua sua potest facere velle  
 suum. ff. de aqua quod dicitur. l. 1. §. permittitur. Et d. Lucio  
 nam cuius alius priuatus est eius quoque aqua priuata est, §. in l. 1.  
 §. 2. ff. de fluminibus, ad hoc. C. de fecunditate. l. si Praes, et l. si in  
 sicut, et c. extollunt Joann. Anon. Trigona singular. 14. Paul.  
 Paris. consil. 112. num. 5. volu. 1. Carol. Ruyh. consil. 98. num. 11. ad  
 fin. lib. 4. plures quoque alij cogunt ad Mascardo de probat. concl. 123.  
 num. 2. & 3. in Nouissimis. Rodella in d. l. equam, num. 3. C. de ser  
 uicibus, & aqua. Cassane. in consuetudinibus. Burgund. rubr. 13.  
 de fore. et 2. l. 1. n. 83. et optime Porus. Sard. consil. 318. nom. 10.

Volu. 3. & consil. 137. num. 17. volu. 1. Caualecan. decis. 6. num. 36. p. 5.  
¶ Y si se opusiere de la carta executoria ganada en fauor de las  
tres huertas de arriba (aquien llama los testigos de la jurisdiccion)  
faciendo argumento, que pues la nuestra no ligó entonces, no á  
de tener igual derecho, ni puede ser huerta, y tem que los oliua  
res y tierras de abaxo tienen adquirida seruidumbre y costumbre  
de regar la qual no les á de ser menor cabada, ni alterada, ex. l. 2.  
cum ibi nota in C. de seruitutibus, & aqua. l. si quis diurno. ff. si  
seruus uendiderit. l. 1. s. ductus aqua. ff. de aqua quotidiana, &  
estiuā. s. ubi Gregor. Lopez tit. 30. Part. 3. especialmente, que  
siempre el agua se a guiado y guia por acequia abierta a manos,  
y levantandola, co presa en el arroyo, y de subintrat. l. 1. C. de al  
luuionibus, & paludibus. & quod animaduertit Cepoia. d. ca. de  
aqua ductu. num. 57. & 58. ¶ Responderemos, que el prito y su  
cesso de las dichas tres huertas primeras, antes nos aprobecha, q  
nos daña, por que las sentencias que obtuuieron fue respecta, q  
de ser sus hijos y pueltos anteriores, y demas arriba, y assi deue  
entenderse y presumirse conforme a derecho, quia sententia ob  
eam causam obfenda est lata, ex qua de iure ferri debuit, Rimi  
nald. & Menoeh. citati á Caualecano decis. 7. num. 74. p. 1. Petr. Sur  
dus decis. 93. num. 26. Mayormente, que prescripcion no se pre  
sume, que la huertesse, ni aueamos de entender que vencieron en  
fuerça della, Mascar. de probationib. conclus. 228. in Nouisimis,  
y muye honrados en tierra ayan recién ganada de los moros, y en  
pleyo que se siguió tantos tiempo ha, y si los dueños de la huer  
ta de quazas Merino, que entonces lo traxo, no litigaren allí, seria  
por que, no lo aurian menester, o por que no se les haria contracta  
cion en regar sus arboles, que los ay de mas de cien años, y para q  
los que tienen abaxo oliuares y tierras no ayan prescripto, ni pos  
dido prescribite en perjuizio de lo que defenemos, es de consi  
derar, q el curso del agua desde el lugar y fundo superior al in  
ferior no induze ni causa prescripcion, Bald. & Cepo. Rolan. &  
Plorus, Ripa, & Bursat. Verouus, & Riminaldus, q. 1. cumular Ca  
ualcan. decis. 123. num. 113. p. 2. Rota Romana in p. 1. uisimas fa  
citi. Palañj decis. 164. num. 1. par. etiam. 2. Thesaur. decis. Pedes  
montana. 243. num. 4. Honied. consil. 79. hb. 1. Marcabrunus ab  
Anquillib. consil. 42. num. 15. cum sequentibus, consintier aha sunt  
hæc uerba: Et sic quando naturaliter fluit aqua per uenas subterra  
neas, uel aliter de fundo superiori ad inferiorem, adeo quod etiam per  
mille annos discurrendo non acquiritur seruitus, & c. Late Mascar.  
conclus.



fit ex opere manu facto in fundo superiori acquiritur seruitus negativa,  
non dicendi a quam de fundo inferiori. & antra; Et rimarune domi-  
ni, quod in acquirenda, huiusmodi seruitute negativa. Et quasi possessio-  
ne ipsius ultra opus manu factum requiritur scientia, Et paciencia do-  
mini fundi superioris, praecut. in specie tenet. Karonenf. loco de qua supra  
nom. q. 8. post. med. versic. Nam habens fundum, non enim in his in-  
corporeis acquiritur quasi possessio nisi concuerat scientia. Et parit-  
er. Et R. ut huc querat in idem Malgard. cono. ubi 1220. de proba-  
tionib. num. 3. ibi. Nam si ex complicitate, vel per mille annos aqua  
per uenas subterraneas, aut etiam super terram per fundum meum cecidit  
in scientie naturaliter lapsa fuerit per fundum tuum, absque eo quod in  
fundo meo tu feceris aliquod opus, a te casu non presumitur uolus iure  
fuo. Y desde el num. x. asienta largamente, que el que a de pres-  
cribir, es menester que aya vñado de saquello como de cosa pro-  
pria y de recho suyo aunque al otro le pesasse; y en effecto lo to-  
cate a obra de manos, se requiere q̄ sea hecha en el suelo y tierra  
del de arriba por el dueño de la de abaxo, ut ultra supra adduc-  
tos comprobat Caualecanus. d. de cif. 6. num. 50. par. 5. y que la en-  
trasse a reparar y limpiar a su costa, y a tomar el agua como suya  
con animo de prescribir, sabiendolo y consintiendo el super-  
rior, no embargante que le causasse pesadumbre, y quisiesse con-  
tra dezirlo, de quibus nec ullum uerbum reperi, aut uidi in hac  
facti specie. Y sobre todo, si bien se aduierte; lo que podian a,  
per prescripto don Pedro de Cordoua y los demas sus consortes-  
solo era el derecho de regar como para oliuares y haças de pan,  
mas no como en huertas, ni el prohibirnos ni vedarnos la nuef-  
tra, pues esta criada de tantos años a vista de todo el mundo; y co-  
mo quiera que los riegos necesarios para lo dicho son hasta dos,  
o tres al año; y es principio llano, que tantum praescriptum, quā-  
tum possessum; no parece que puede auer fundamento para que  
quieran aora mas, ni parece que traten de estoruar lo que Lucas Me-  
rino y sus actores an hecho y ellos visto hazer en el discurso de  
ran largo tiempo, sino que les a crecido el ojo y la embidia, y quie-  
ren hazer otras plantas y huertas semejantes, y ser preferidos y  
de mejor condicion siendo posteriores, monstrum ingens, ab-  
surdum que incompatible, y a no auer esto, ni les faltara el agua  
ni tenian que pleitear, y verdaderamente que, aunque les confes-  
saramos la dicha prescripcion de regar, confor me resulta de lo q̄  
alegan y nos confiesan (y de la que dizen que tenemos no forros  
respeto de los de arriba, q̄ es la misma fuya), no podian, ni puen-  
den



7

den impedirnos ni pōernos coto en lo que nos conuiniere, alomenos en quāto no se les quitare y reuuiere el agua menesterosa para solo regar sus panes y oliuas, quia quantum ad aliam, liberat ædes habemus, vt inquit Vlpian. in. l. loci corpus. 4. §. competit, ff. si seruitus vendicetur. Nec denegandum est cuiquam quod sibi prodesse potest, & seruituti alterius non nocet. l. 1. §. fin. l. 2. §. idem varus. ff. de aqua pluua arcenda. l. 1. §. sunt qui putāt. ff. de quid in flumine publico. Bart. l. ass. & Rip. in repetitio. d. l. quominus. ff. de fluminibus. Signorol. & Riminal. practica Ferrariensis, & alij congesti ab Alexand. Raudens. decis. Pisana. 9. num. 11. & sequentib. egregie Caualcā. decis. 8. nu. 50. ad fin. vbi alios refert par. 5. Vincentius de Franch. decis. 183. num. 8. & 9. p. 1. Y esto, aunque mude yo la forma y planta de mi fundo, y aunq̄ le acreciesse y juntasse otro, o quisiesse seruirme y aprouecharme del agua en otra manera, o repartirla y darla a mis vezinos, no embargante que para sacarla de la madre se huuiessen hecho obras de manos, y abierto çanjas, vt palām fit ex notatis suprā post principium. Mayormente. que Lucas Merino no á de romper, ni romperá mas la açequia o ribera comun y publica, sino que se halla el riego y corriente del agua en su proprio suelo y hacienda, quod animaduersione dignū esse censent Laurētius Calcan. consil. 56. incipit: In causa fossati, num. 8. ante med. Caualcānus. d. decis. 6. num. 32. p. 5. Et hæc omnia sint dicta sub .D. V. dignissima censura, &c.

