

JESUS,  
MARIA, Y JOSEPH.

INFORME JURIDICO,  
AL EMINENTISSIMO SEÑOR DON  
Luis Manuel, por la Divina Misericordia, de la  
Santa Romana Iglesia, Obispo de Palestrina, Car-  
denal Portocarrero, Protector de España, Arçobis-  
po de Toledo, Primado de las Españas, Chan-  
ciller Mayor de Castilla, del Consejo de  
Estado de su Magestad, y mi  
Señor.

P O R

EL LICENCIADO DON FRANCISCO  
Joseph de Castillo Alvaranez, Vicario, y Visita-  
dor Ordinario Diocesano de los Prioratos de  
San Juan, y Visitador Apostolico, Delegado  
de las Iglesias, y subditos de su  
Religion.

S O B R E

ESTAR LA JURISDICCION  
*Ordinaria Diocesana, impedida por el Governador, y  
Conservador de Salitreros de la Villa de Alcazar.*

MARIA Y JOSEPH

INFORME JURIDICO

AL EMINENTISSIMO SEÑOR DON Luis Manuel, por la Divina Misericordia, de la Santa Romana Iglesia, Obispo de las Indias, General Intendente, Protector de España, Arzobispo de Toledo, Embrudo de las Españas, Chanciller Mayor de Castilla, del Consejo de Estado de su Magestad, y mi Señor.

P O R

EL LICENCIADO DON FRANCISCO Joseph de Castillo Alvarez, Vicario, y Visitador Ordinario Diocesano de los Prioratos de San Juan, y Visitador Apostólico, Delegado de las Iglesias, y Indios de su Religion.

Z O B R E

ESTAR LA JURISDICCION Ordinaria Diocesana, impedida por el Gobernador, y Conservador de Sacerdotes de la Villa de Alcazar.



Emin<sup>mo</sup> Señor , mi Señor.

**P**OR Carta del Doctor Don Manuel Menchero he tenido noticia de que el Governador de Alcaçar ha dado à V. Eminencia Memorial , con la quexa de estàr por sus Ministros incurso en censuras en el tiempo de Pasquas, aviendo, Señor, hasta aqui padecido la nota de culpado por lo que mi corta prudencia ha tenido de sufrido; ( 1 ) Pero si los silencios de la prudencia corren con creditos de desconfiança , porque en la Política del Mundo padece achaques de culpado, quien practica los retiros de sufrido , preciso es , Señor, rompa con modestas voces el silencio los advertidos encogimientos del cuydado , para que viendo en creditos de la verdad la justicia afiançada , quede en el aprecio de V. Eminencia la malicia desbanecida, ( 2 ) que quando ay audacia, que con arrojo malquista la inocencia, es igualmente vituperable el silencio en su defensa. ( 3 )

Se quexa , que por no aver impartido el auxilio en vna causa de Legos, se le tiene en las censuras incurso. Que cierto es , Señor, que si el hecho se pinta de prespetiva parecen montes las sombras; y que siendo arbitros de los hechos los que acusan , se reconoce culpada

la

( 1 ) *Josephus autem inocentiam suam Deo Committens , neque se defendere curavit, neque rem ita digesta erat, iudicare; sed vincularum necessitatem tacitus ferens; spe consolabatur, nimirum potentiores esse Deum his, qui se vinxerant, ita Josephus , lib. 2. antiquit. cap. 4.*

( 2 ) *Tacere ultra non oportet (dixit San Cypriano ad Demetrium) ne iam non verecundie sed diffidentie esse incipiat quod tacemus, & dum criminationes falsas contemnimus refutare, videamur crimen agnoscere.*

( 3 ) *Leoncio. Silencium non opportunum audacie orationis simile est, & quod habet vituperium os futile, habet per negligentiam tacens.*



Emin<sup>mo</sup> Señor, mi Señor.

**P**OR Carta del Doctor Don Manuel Menchero he tenido noticia de que el Governador de Alcaçar ha dado à V. Eminencia Memorial, con la queixa de estar por sus Ministros incurso en censuras en el tiempo de Pasquas, aviendo, Señor, hasta aqui padecido la nota de culpado por lo que mi corta prudencia ha tenido de sufrido; ( 1 ) Pero si los silencios de la prudencia corren con creditos de desconfiança, porque en la Política del Mundo padece achaques de culpado, quien practica los retiros de sufrido, preciso es, Señor, rompa con modestas vozes el silencio los advertidos encogimientos del cuydado, para que viendo en creditos de la verdad la justicia afiançada, quede en el aprecio de V. Eminencia la malicia desbaneada, ( 2 ) que quando ay audacia, que con arrojo malquista la inocencia, es igualmente vituperable el silencio en su defensa. ( 3 )

Se queixa, que por no aver impartido el auxilio en vna causa de Legos, se le tiene en las censuras incurso. Que cierto es, Señor, que si el hecho se pinta de prespetiva parecen montes las sombras; y que siendo arbitros de los hechos los que acusan, se reconoce culpada la

( 1 ) Tacere ultra non oportet (dixit San Cypriano ad Demetrium) ne iam non verecundie sed diffidentie esse incipiat quod tacemus, & dum criminationes falsas contemnimus refutare, videamur crimen agnoscere.

( 2 ) Josephus autem inocentiam suam Deo Committens, neque se defendere curavit, neque rem ita digesta erat, indicare, sed vincularum necessitatem tacitus ferens: spe consolabatur, nimirum potentiores esse Deum his, qui se vincerant, ita Josephus, lib. 2. antiquit. cap. 4.

( 3 ) Leoncio. Silencium non opportunum audacia orationis simile est, & quod habet disperium os futile, habet per negligentiam tacens.



( 4 ) Leg. 2. ff. de iur. & fact. ign. ibi : *Facti interpretatio plerumque etiam prudentissimus fallit*, leg. vnica. C. vt quæ desunt Advocat. Cuiac. lib. 5. observat. cap. 39. in fin. Off. ad Donell. lib. 18. cap. 4. lit. D. Ant. Fab. lib. 3. diffinit. 20. Petrus Greg. lib. 48. cap. 9. num. 7. alij apud Barb. in dict. leg. vnica.

( 5 ) Como de Probo Senador dixo Marcelino, lib. 27. ibi : *Sed si eorum quemquam crimē vllum compererat admisisse, vel ipsa repugnante iustitia non explorato negotio, sine respectu boni, honestique defendebat.*

( 6 ) Marc. Tull. orat. in Vatinian. *Quod tantam semper potentiam veritas habuit, vt nullis machinis, aut cuiusquam hominis ingenio, aut arte subverti potuerit.* & in orat. pro Marco Cel. ibi : *O magna vis veritatis, quæ contra hominum ingenia, calliditatem solercias, contraque fictas omnium, insidias facile per se ipsa defendat.*

( 7 ) D. Chrysof. hom. 5. de laudib. Paul. ibi : *Talis autem è diverso veritatis status, vt multis impugnationibus, suscitetur, & crescat.* Marc. Tul. in orat. pro Acluentro. *Multorum in provitate depressa veritas emergit.*

la inocencia, y se califica de virtud la malicia ; Peligro, que por conocido se prohíbe en el hecho tener à los Juezes arbitrio. ( 4 ) El que se refiere por el Governador, es à su antojo rozandose en sus lineas con lo prohibido, ( 5 ) sin advertir tiene por si la verdad tanta fuerça, que no ay empeños que la borren, ni Arte que la encubra, ( 6 ) antes bien se manifiesta mas lucida en el mismo empeño de impugnada, ( 7 ) el que realmente consta de los autos, es el siguiente.

El Licenciado Luis Lopez de Quiròs, Presbytero, tenia contra sus bienes vn censo, su principal tres mil reales, à favor del Hospital de nuestra Señora de la Assumpcion, de la Villa de Alcaçar ; y entre sus hypotecas especiales vnas casas principales, por cuya muerte sus Albazeas los vendieron à Don Juan Antonio Tardio, y su hermana, en el precio de los tres mil reales ; con la condicion de que avian de reconocer el censo, añadiendo nuevas hypotecas para su seguridad, todo con aprobacion del Ayuntamiento, como Patrono, y del Juez Ecclesiastico, por ser perteneciente à obra pia, de que otorgaron escritura ante Juan Martinez Calvo, Escrivano, à diez y ocho de Noviembre de seiscientos y setenta y seis.

En cuya execucion, y presentada por el Mayordomo del Hospital en el Tribunal Ecclesiastico Diocesano, pidió se apremiasse al-



el pretexto de ser salitrero dicho Don Juan Tardio, en cuya vista se mandò intimar al Governador la imparticion, como Conservador de ellos; y executado lo acordò con Don Francisco Quintanar su Assessor, quien con el fundamento de ser execucion pedida contra Lego, aunque de obra pia, no aver sumision al Eclesiastico en la Escripura de reconocimiento, y aver el Mayordomo desistido de su accion, y demanda executiva, de que al Notario le exhibiò testimonio con insercion del pedimento, y Auto, denegò el auxilio.

Noticiosos los Ministros de Alcazar de lo obrado por el Assessor, que à la persuasion de su advertencia avia el Mayordomo desistido de su accion, y demanda, y vista por su cautela impedida al parecer la jurisdiccion de V. Eminencia, procedieron de officio à actuar en su defensa: que digna de castigo fuera su negligencia si huvieran omitido aplicacion menos cuidadosa. (8) Pues por la defensa de su jurisdiccion impugnada, debe el Prelado exponer la vida; y que daños à la jurisdiccion no se siguieran, si este exceso se disimulara. (9)

Justificò plenamente la vigilante, y cuidadosa aplicacion de los Ministros de Alcazar, la mas desusada, y ofensiva cautela; noticioso el Governador de que Don Francisco de Lara avia impartido el auxilio en esta causa, le comminò con que le avia de sacar dozientos ducados de multa, por cuyo temor excusò dar Ministro para la execucion; y deseando salir del empeño, tomò el medio de revocar el auxilio con el pretexto de ser Don Antonio Tardio salitrero. Llamò el Governador al Mayordomo, en este intermedio, le re-

( 8 ) *Negligere cum possis detrahere perversos, nihil aliud est, quam fovere nec caret scrupulo concessionis occulte, qui manifesto facinori desit obiare.* Ioann. 8. in cap. facienti, dist. 86. cap. 1. dist. 39. cap. Divus ergo, c. 3. quæst. 1. cap. Nulli. 4. cap. Violatores 5. C. 25. quæst. 1. cap. 55. C. 2. quæst. 7. cap. qui potest. 8. cap. fin. C. 23. quæst. 3. cap. præterea 12. C. 23. quæst. 8.

( 9 ) *Gloss. in cap. convenior. 21. C. 23. quæst. 8. verb. Pro Altaribus, ibi: Videtur, quod Prælatum mortem debeat subire, non solum ubi fides, vel salus Ecclesiæ impugnatur, sed ubi res, vel claves Ecclesiæ auferuntur.* Y aqui Belamera: *Potius enim debet Prælatum mortem pati, quam spiritualia alijs concedere, quia peccatum est.* Loter. de re benef. lib. 1. quæst. 9. num. 16. ibi: *Porrò qui potestatem suam non defendit in minuti Magistratus, veluti maiestatis reum esse.* Lo encargan text. in cap. Clericis de immunitat. Eccles. leg. observandum de offic. Præsid. leg. 12. §. non autem de iudic. leg. 1. ff. de postuland. leg. Sancimus, C. de Episcop. & Cleric. Villarroel part. 2. quæst. 14. art. 1. num. 8. Solorzan. de Dignitat. num. 183. Mejor S. Pablo ad Corinth. 1. vers. 9. *Bonum est mihi mori, quam gloriam meam quis evacuet.* Et 2. vers. 11. & 13. *Si iterum venero non parcam.* Analt. German. lib. 2. de Sacros. immunit. cap. 10. ibi: *Exemplo igitur Sanctissimi Apostoli, optimoque iure possunt Episcopi, & alij Ecclesiastica Ordinis Sacerdotes excandescere, cum sibi detrahatur, quod divino iure debetur.* D. August. de conflict. virtut. & vitior. ibi: *Quæ equanimiter erga te ferri non possunt, hæc omnia patienter tolerare peccatum est, quia nisi eis cum magna exasperatione resistatur contra te deinceps sue mensura cumulantur.*

prehendiò con el cargo de aver acudido al Tribunal Diocesano, tocando à la jurisdiccion Real el conocimiento, y le ofreciò hazer el pago, sin reparar estarle esto sagradamente prohibido, y poder censurarle solo por ello. ( 10 ) Satisfizole el Mayordomo con que no entendia de jurisdicciones, y solo sabia tenia muchas Escrituras de cêso, como tal Mayordomo, executadas sin reparo, ni contradiccion por el Tribunal Eclesiastico.

Passado este lance hizo nuevos pedidos el Mayordomo para llevar à efecto su execucion, y à su instancia se intimò el despacho al Governador, y aviendo el Alguacil Mayor ido en compaõia del Notario en casa del Assessor, este le dixo se dispusiesse que el Mayordomo diesse peticion, desistiendo en el Tribunal Eclesiastico del Pleyto executivo, sobre que se pedia el auxilio. Vino à practicar la diligencia, y en el interin que se lograba la cautela, entretuvo al Notario el Assessor, con advertencia, y difiriò la respuesta. El Governador diò orden en su casa para que dos Escrivanos hiziesen la peticion, sacando vno vn tanto al mismo tiempo que el otro la dictava, y el Alcayde de su carcel la escrivia: Llamò con otro Ministro al Mayordomo, persuadiòle à que desistiesse del Pleyto en este Tribunal Eclesiastico, ofreciòle su plata al seguro de la paga, ò que el Alguacil Mayor le diesse el dinero (que ni se ha executado vno, ni otro.) Y embarazado el Mayordomo de el respecto, y movido de las instancias condescendiò; baxaron al despacho donde se estava haziendo la peticion, y la firmò, y de orden del Governador fue con el Escrivano à la Audiencia, y la presentò,

( 10 ) - Pignar. tom. I. consult. 449. ibi: *An Episcopus procedere possit ad censuras, contra iudicem laicum cogentes litigantes adire forum laicale in causis mixtiformi, potest procedere servatis servandi. Ita S. Congreg. immunit. 14. Ianuar. 1653. in his enim, non potest iudex Ecclesiasticus à seculare impediri, quo minus de eis adversus laicos cognoscat.*



( 11 ) Farinat. de test. quæst. 51. num. 178. Gomez, lib. 3. variar. cap. 17. num. 14. Tiber. Decian. lib. 8. cap. 4. num. 7. Math. de re crim. controversi. 18. vbi agentes.

( 12 ) Luca in Miscell. discurs. 19. num. 12. ibi: *Quatenus pertinet ad primum dicebamus, quod licet regula sit talis, vt huiusmodi ministri Curie, non sufficiant ad perfectam, & concludentem probationem delicti, attamen bene sufficiunt ad torturam.*

( 13 ) Sperell. tom. 1. decif. 149. num. 22. ibi: *Semper secutus sum mediam sententiam, vt scilicet, arbitrium sit Episcopo, vel eius Vicario, an potius reo, quam satellitibus credat.* Caballus cas. 126. & casu 127.

( 14 ) Pignat. tom. 6. consult. 18. num. 46. ibi: *Quo ad probationem vero facti, circa impedimenta præstita executoribus Curie Ecclesiasticæ, videtur posse in seruire depositiones ipsorum satellitum, eorum de Ducis præcipue si sint contextes, & numero tres, vel quatuor.*

( 15 ) Luca vbi supra, num. 17. ibi: *Potissimè agebatur de facto, quod de sua natura erat difficilis probationis.* Pignat. vbi proximè, num. 64. ibi: *Nec admititur supplementum probationum earumque coniunctio, nisi in casu difficilis probationis, & in quo aliter veritas haberi non potest.*

( 16 ) Math. de re crim. cent. 28. num. 76. ibi: *Quia valde diuersa est relatio apprehensoris aut apparitoris virroarij, vel similiũ, de quibus præliuati DD. Loquuntur, à relatione actuari, qui publica auctoritate destinatur, vt fidem præstet de his, quæ coram eo geruntur, ob quod relationes, per eum factæ demandato iudicis, inter publica monumenta numerantur, adque apponuntur, plenam probationem faciendo.* Esperel. tom. 1. decif. 48. num. 35. ibi: *Vt ex relatione ipsius Nunciij, cui credendum est, tanquam testificanti de his, quæ ad suum officium pertinent.* Gracian. discept. Forens. tom. 4. cap. 697. num. 13.

( 17 ) Math. vbi supr. num. 72. ibi: *Et authentica persona de re ad suum munus spectante, cuius attestatio nuda non remanebat, imò iubebatur depositionibus. Apparitoris, & alterius testis, de ipso facto concludenter deponentium, ob quod plene probatum crimem videbatur.* Hablando del caso de este Pleyto Luca, vbi supra, ibi: *Clarius vero in hac facti spetie, quia concurrebat notabilis numerus Ministrorum Curie, hac vltierus aliæ accedebant probationes adminiculatiue, per aliquos testes deponentes de fama publica, & de alijs argumentis.* Pignat. vbi supra, ibi: *Et tunc deum possent habere locum, si supplerentur ex dictis aliorum testium omni exceptione maiorum, ac præstantissimæ fidei.*

y el mismo Escriuano llevò vn tanto de ella, y del Auto al Assessor, quien se estava en compañía del Notario, y entregado empezó à dictar la respuesta, denegando el auxilio, y pidiendo se pudiesse à continuacion, testimonio de la peticion, y Auto que se executò.

Este hecho le califican, y esta desusada cautela prueban las deposiciones, y testimonios de los Ministros, y Notarios de V. Eminencia, las declaraciones del Mayordomo del Hospital, del Escriuano que dictò la peticion, la llevò, y diò testimonio, y del Alcayde de la carcel que la escriuì, los Ministros de V. Eminencia, aunque por si solos los califique sospechosos para la prueba, la comun inteligencia.

( 11 ) Y solo sus deposiciones en el delito, basten para la question de tormento.

( 12 ) Y lo mas recibido, ser en los Juezes arbitrario el que sean fidedignos. ( 13 )

No faltando quien diga prueban en causas de jurisdiccion impedida. ( 14 )

Esto se entiende con los Alguaciles, y en caso que el hecho no sea de dificultosa probança como lo es el de este assumpto. ( 15 )

No con los Notarios, à quien como personas publicas se dà entera fee à sus Testimonios, estando de orden de sus Juezes suscriptos. ( 16 )

Y aviendo como ay otros testigos, especialmente Ministros de el Governador que contestan en el hecho, no ay quien contradiga estàr perfectamente probado el exceso. ( 17 )

Permitale à mi humildad V. Eminencia, vn brebe parentisis en la ponderacion de tan inusitada diligencia: quien duda

(Señor) que en el Tribunal de los advertidos, nada mas arguye la falta de Justicia, que el vso de estas vulgares cau-

te-

te-

te-

te-

telas, ( 18 ) creciendo la culpa al paso que se oculta la sospecha, ( 19 ) haciéndose digna la malicia de que no se logre lo que intenta: ( 20 ) y mereciendo la descubierta intencion de tan desviada ofensa, aver con sus propias armas rozándose en tan sacrilega culpa; ( 21 ) no es nuevo tirar la lanca, y en lugar de ocasionar agena injuria, diligenciarse la ofensa propia. ( 22 )

Si no se devió impartir el auxilio en justicia, para que se vsa de tan estraña cautela; y si se devió impartir en justicia, que mas clara injuria; que mas desahogada ofensa. ( 23 ) Esto, Señor, es buscar rodeos para ocultar la justicia, descubriendo nuevos rumbos la enemiga, con que hazer à la jurisdiccion Ecclesiastica la ofensa; y en lugar de aquietar los Juezes à la Concordia, instigarlos à la controversia, turbando la paz publica, perpetuando en los Tribunales las discordias, y malquistando en estos Pueblos los Ministros de V. Eminencia, obligarle para no ver su jurisdiccion disminuida, à que experimenten el poder de su grandeza: Todo lo llora, y pondera San Bernardo al Pontifice Inocencio, al ver la jurisdiccion del Arçobispo de Treveris ofendida, de quienes devia venerar respetada. ( 24 )

**C** **Y** *stri ubique in opprobium veniunt, & contemptu, quorum dum recta iudicia contemnuntur, vestra quoque plurimum derogatur authoritati, ipsi sunt enim, qui honorem vestrum celant, qui vestra pro pace exultatione laborant, fideliter quidem. Quid vobis vires minuisitis? Quid robur vestrum deprimitis? Quosque rotunditis arma fidelia militantis vobis?* Con mas claridad el mismo Santo, lib. 1. de considerat. circa finem, ibi: *Miror namque, quemadmodum religiosa aures tuae audire sustinent huiusmodi disputationes advocatorum, & pugnas verborum, quae magis ad subversionem, quam ad inventionem proficiunt veritatis. Corrige primum morem, & praeceide linguas baniloquas, & labia dolosa claudere. Hi sunt, qui docuerunt linguas suas loqui mendacium, disertis adversus iustitiam, eruditi pro falsitate; sapientes sunt, ut faciant malum, eloquentes ut impugnent verum: hi sunt, qui instruunt, à quibus fuerant instruendi, adstrunt non comperta, sed sua; instrunt de proprio calumnias innotentiae, destrunt simplicitatem veritatis obstrunt iudicij vias.*

( 18 ) Leg. 2. §. fin. ff. Si quis cantion. ibi: *Nam si ipsi hoc affectaverit, §. 9. in tit. de excusat. tut. DD. cum gloss. in cap. quoniam frequenter, vi lite non context. cum pluribus Scob. de puritat. part. 1. quaest. 14. §. 4. n. 46.*

( 19 ) Leg. ita fidei, ff. de iur. fisc. ibi. *Quod plus cautela eo plus fraudis.* Theret. in Eunuch. ibi: *Vide ne nimium sit hoc modo.* Marcial lib. 1. Epigram. 21. ibi: *Hoc mihi suspectum est.*

( 20 ) Leg. Si remunerandi, §. Mar. ff. mandat. ibi: *Nullam actionem propter suam caliditatem habere.* Leg. ted & ii, §. plane in fin. ff. ad exhibend. ibi: *Ne sua caliditas profit.* Leg. penult. C. de leg. ibi: *Vt non accipiat fructum suae caliditatis.*

( 21 ) Claudio Mamerto, lib. 1. de stat. anim. cap. 1. ibi: *Si malevolentiae in alios tela moluntur, ipsi magis proprijs transfixi debent vulnera, quae inferre conantur excipiunt, & suis hostes sunt, antequam suos hostes feriant.*

( 22 ) 1. Reg. cap. 19. ibi: *Nisusque est Saul confixere David lancea in pariete, & declinavit David à facie Saul: lancea autem casu vulnere, per lata est in parietem, & David fugit.*

( 23 ) Div. Bernard. in Apolog. ad Guiller. Abb. in princip. ibi. *Num quid non habet, quo se paliat humana malitia.*

( 24 ) Div. Bern. epist. 178. ad Innocent. P. pro Archiepiscopo Treverensi. ibi: *Pro pudor, quos Cachinos res ista movet, & movet Ecclesiae inimicij, eisque etiam ipsis, quorum fortasse metu, aut favore, à recto tramite adducti sumus? Amici confunduntur, fideles insultantur, & mini-*

( 25 ) S. Pab. epist. ad Roman. cap. 16. *Rogo autem vos fratres, ut observetis eos, qui dissensiones, & ofendicula prater doctrinam, quam vos didicistis faciunt, & declinate ab illis; huiusmodi enim per dulces sermones, & benedictiones seducunt corda innocentium. Vestra enim inobedientia, in omnem locum divulgata est.*

Y todo lo advierte San Pablo, previendo el conocido peligro. ( 25 )

Inteligentes los Ministros de Alcazar, vistieron los autos con quantos exemplares de procedimientos semejantes tiene la jurisdiccion de V. Eminencia, desde que empeçò à exercerse en esta tierra: Consta por ellos ser innumerables los autos de apremio, y mandamientos con censuras, que se han despachado por todos los Vicarios contra Legos, cada vno en su tiempo, y en diversos lugares de estos Prioratos, como deudores de Iglesias vnos, otros como deudores de Cofradias, otros de Colecturias, otros de Capellanias, otros de Memorias, y Obras Pias: Tambien por reditos de censos, y su reconocimiento; y otros debitos particulares, demandas, ofrecimientos, alquileres de casas, rentas de tierras, derechos de dichas Iglesias, Capellanias, Cofradias, Testamentarias, Hospitales, y toda obra Pia; De forma, que es estilo, practica, y costumbre en todas las especies de debitos referidos, sin contradiccion, reparo, ni embarazo, ( 26 ) el procedimiento en el Tribunal Eclesiastico, contra el Secular, y Legos.

( 26 ) Así lo afirma el testimonio del Notario mayor al fol. 81. de los autos.

Asi mismo consta averse despachado en Villafranca tres executorias contra Legos, por corridos de censos, à favor de Cofradias, y debito de vn abintestato, en que se impartieron los auxilios llanamente: En Herencia se despachò execucion contra Legos, por lo que avia quedado à dever siendo Mayordomo: En Argamasilla, quatro execuciones, por arrendamientos de diezmos de huertas, y por los co-

rridos de censos, y memorias, à pedimento de los Patronos, y debito à vna Imagen, à pedimento del Santero; Y tambien se procedió contra muchos, y diversos Seglares à embargos, y ventas de bienes, por deudores al Posito Eclesiastico. Y en Villacañas, execucion contra Legos, por corridos de vn censo à pedimento del Patron de vna Memoria. ( 27 )

Constante es, y proposicion vulgar, que las costumbres locales no se estienden de lugar à lugar, ni de caso à caso; y que deben alegarse, y probarse en especie, è individuo. ( 28 ) Y solo lo referido lo he notado, para que à V. Eminencia conste la costumbre vniversal de proceder su jurisdiccion contra Legos en todos estos Prioratos, por causas piadosas, y debitos con razon de Eclesiasticos: sin que en todas las execuciones, que van referidas, y apremios notados, dexassen de impartirse llanamente los auxilios, ni se pudiesse declinacion de Fuero.

En Alcazar en diversos tiempos se han despachado ocho execuciones contra Legos, y algunas contra D. Juan Tardio, por debitos de Eclesiasticos, corridos de Capellanias, alcances de quantas à favor del Hospital, Testamentarias, Memorias, y Cofradias; y se han seguido diversos pleytos civiles por reconocimientos de Censos, debitos sueltos à Memorias, y Obras Pias, y limosna de Missas. En algunos ha sido Abogado actor Don Francisco Quintanar, y en otros ha exceptuado la declinatoria; y declarandose el Vicario competente, se ha allanado sin seguir la Fuerça.

En

( 27 ) Así consta del testimonio con especificación de causas, y años, desde el fol. 68.B.

( 28 ) Luca in Miscell. discurs. 34. num. 5. & de feud. discurs. 53. num. 4. en los terminos de este pleyto, de jurisdic. discurs. 46. num. 6. ibi: *Ac etiam, quod probaretur, in casu individuo, in quo peculiaris consuetudinis natura est, etiam iustificari debere, cum non detur extensio de casu ad casum.*

En Villafranca se despachò vn Mandamiento con Censuras, para que los Alcaldes, y Regidores librasen, y pagassen el salario de Sacristan; Comparecieron, y declinaron: declaròse el Vicario competente, se llevò por via de fuerça, y se declarò en Granada no hazerla. Y en Alcazar, à pedimento de vnos Capellanes adnutum à mobiles, se procediò contra el Patrono de las Memorias, sobre la paga de la limosna de las Missas; declinò con el motivo de ser Lego, menor, los bienes temporales, y las Capellanias no colativas; se declarò el Vicario competente; llevòse por via de Fuerça, y en Granada se declarò no hazerla. Se despachò execucion, impartìò el Governador con acuerdo de Quintanar. ( \* )

( \* ) Constan las fuerças en el testimonio la de Villafranca al fol. 79. B. Y la de Alcazar al fol. 75. de los autos.

Es traña novedad la denegacion del auxilio en nuestro caso, à vista de tantos exemplares por su propria mano: *Quid est tibi Mare quod fugisti? aut tu Iordanis, quia conversus est retrosum?* No puede ser otra la causa, que la que diò Bonifacio Octavo: ( 29 ) Y aviendo en causas menos precisas Decretos de la Chancilleria, declarando tocar al Eclesiastico el cononimiento, bastava para que haziendo memoria el Abogado, no hiziesse injuria, denegando el auxilio à tan soberano respecto; ( 30 ) especialmente estando tan debidamente prohibido en derecho. ( 31 )

Pero es preciso sentar el punto de jurisdiccion, para passar al cononimiento de el delito; pues nunca pueden reconocerse las Censuras justas, no probando jurisdiccion impedida.

En

Prac-

( 29 ) In cap. Clerici de immunitat. Eccles. in 6. ibi: *Clericos laicos in festo oppido tradit iniquitas.* cap. laici 2. quæst. 7. Especialmente quando se trata de la libertad Eclesiastica, ex Dec. Sperell. tom. 1. decif. 49. num. 17. Pignatell. tom. 4. consult. 180. à num. 14.

( 30 ) Leg. 3. C. de summ. Trinit. ibi: *Nam & iniuriam facit Reverendissima Synodi, si quis semel iudicata, ac rectè disposita rebelvere, ac publicè disputare contenderit.*

( 31 ) Leg. quis rem vbi Gloss. verb. Illudere, ff. de arbit. Gloss. & DD. in leg. fideiussor. §. fin. ff. qui latifid. cogant. Rodrig. de ann. reditib. lib. 1. cap. 17. num. 47. Valasc. consult. 51. num. 30. Giurb. conf. 1. num. 71. *Alioquin inane, & illusorium, Prætoris Imperium erit,* leg. vlt. ff. ne quis in loc. public. Lo mesmo in leg. Prætor. de iudic. l. vlt. §. penult. C. de bon. quæ liber.

Práctico Esperelo ( 32 ) semejante caso, por los corridos de vn censo, à favor de Ecclesiastico: Y aviendole declinado el Fuero, pidiendo se remitiesse al Governador el conocimiento, se declaró competente, y afsi tocar al Ecclesiastico la jurisdiccion, y apremio, por derecho, por costumbre, y por las clausulas del instrumento; ( 33 ) Y porque en este caso se hallan en todo terminantes los tres medios, seguirè para la prueba la enseñanza de Esperelo.

Por derecho, aunque la obscuridad de los textos Canonicos ha dado lugar à los Interpretes, para la diversidad de opiniones; ( 34 ) La comun, y en practica, sin embargo de la singularidad de algunos, ( 35 ) es tener la Iglesia, y Clerigos el Privilegio de poder por los bienes à ellos pertenecientes reconvenir à los Legos en el Ecclesiastico Fuero, sea el que à la Iglesia pertenezca, Real, Mixto, ò Personal derecho; ( 36 ) Opinion Sagradamente acreditada; y la contraria como erronea; y contra las Constituciones Pontificias, desestimada; ( 37 ) en tanto grado, que el que ha defendido lo contrario, ha sido por la Iglesia condenado. ( 38 ) Y como en la general

### D ape-

immunit. tom. 1. cap. 7. dubit. 1. sect. 2. num. 6. Dian. cohortin. tom. 9. resol. 280. Gutierr. Canon. cap. 34. lib. 1. num. 13. Curia Philipic. part. 1. §. 5. num. 10. Gratian. discept. forens. tom. 2. disc. 278. num. 7. & discept. 447. num. 2. Valenc. conf. 53. num. 29. Faria, ad Cobarr. lib. 1. var. cap. 4. a num. 14. sobre todo Rota decif. 472. part. 2. & decif. 42. part. 6. Rentior. alios apud Cort. vbi proxim. num. 1.

( 37 ) Pignat. tom. 4. consult. 117. num. 4. ibi: *Quando quidem Sacra Congreg. immunit. resoluit in Turinensi 7. Septembris 1666. opinionem illam, quod omne iudicium, rei realis faciendum sit, in foro seculari, quamvis agatur de interesse Ecclesie, vel Ecclesiasticorum esse contra Canones, & Constitutiones Pontificias, & tanquam erroneam reiectum à Sacra Rotta Romana, & ab omnibus Romanae Curia Tribunalibus.*

( 38 ) Rot. dict. decif. 42. num. 3. ibi: *Quod de veritate huius conclusionis nullus unquam orthodoxus dubitabit, & si qui ausi sunt impugnare merito, ab Ecclesia fuerunt damnati, prout de Marsilio Paduano, tradit Cardinalis Turrecremata.*

( 32 ) Pignat. tom. 6. conf. 18. num. 66. ibi: *Excluso autem privilegio fori Ecclesiastici, clara resultaret iniustitia censurarum, quia numquam dici poterit lesa immunitas, sive iurisdicctio Ecclesiastica probe requiritur aubunt effectum.*

( 33 ) Sperell. tom. 1. decif. 98. *Quidam Antonius ex oppido Brixelli Conuentus coram me tum Vicario Parmense, à Domino Benedicto Barbeino Canonico, occasione Canonum sibi eiusque prebende pro agro emphyteutico debitorum, declinando forum pretendebat causam ad Governatorem Brixelli iudicem suum esse remittendam, & allegabat in terminis precessis determinationem Thesaur. Iunn. quest. foren. lib. 2. quest. 15. qua tamen non obstante in contrariam rei sententiam. Et quidem tum inspecto iure communi, tum etiam ex forma instrumenti, & obligationis, tum denique attentata Dioecesis consuetudine.*

( 34 ) Oliva de for. Eccles. lib. 3. quest. 39. num. 1. ibi: *In hac questione iura Canonica obscure locuntur, & idem gravissimorum Doctorum ingenia superavit, adeò, ut in diversas diriverint sententias, quo ad intellectum text. in cap. si Clericus laicum de for. comp.*

( 35 ) Con los Pereiras, Cortiad. tom. 4. decif. 195. num. 6.

( 36 ) Balboa in relect. ad text. in cap. si Clericus laicum, num. 9. ibi: *Quod communiter obtinuit sententia, inter iuris Pontificij interpretes, quod hoc privilegium habeat Ecclesia, cum agitur de rebus Ecclesie, vel Clerici, sive actione personali, sive reali, auersus laicum, poterit illum communitate, sive coram seculari, sive coram Ecclesiastico. La pruebam cap. decernimus de iud. cap. bene quidem, cap. denique, dist. 96. cap. continuo, cap. relatum, cap. si quæ causæ, cap. placuit. caus. 11. quest. 1. & per totam tiguem, è ilustran Oliv. y Sperell. vbi supr. Fermos. & Barb. in cap. si Cleric. ille, quest. 3. ista, num. 2. Ciarlin. controv. forens. lib. 2. cap. 171. num. 48. Delben. de*

(39) Leg. Rei, de verb. sign. leg. Rem, de acquir. rerum domin.

(40) Cap. Præsenti, de offic. ordin. in 6.

(41) Cap. Si annus, de iud. in 6. ibi: *In beneficialibus, & alijs causis spiritualibus, necnon, & dependentibus ab eisdem.*

(42) Cap. fin. de iud. Cobarr. pract. quæst. cap. 35. num. 1. Gutierr. cann. cap. 34. num. 36. late Sperell. tom. 1. decis. 8.

(43) Cobarr. de spons. part. 2. cap. 7. §. 6. num. 8. Delben. dict. cap. 7. dub. 1. sect. 2. num. 20.

(44) Cap. Quanto de iud. vbi agentes.

(45) Sperel. vbi supr. num. 5. ibi: *Sic pari modo potest quis, pro fructibus ex eisdem bonis provenientes in Curia Ecclesiastica conveniri. Ex Ripol. lo resolvió Ferm. in dict. cap. Si Clericus, quæst. 7. num. 2. ibi: Possè conveniri in Curia Ecclesiastica Laicos recisantes solvere census, vel quaslibet annuas præstationes Ecclesiasticis personis.*

(46) Curia Philipica, vbi supr. num. 33. ibi: *Por derecho Real està prohibido al lego renunciar el fuero secular suyo, ni someterse al Ecclesiastico, en causas mere profanas; y à los Escrivanos hazer semejantes escrituras, y sumisiones: porque por ellas se somete à el, y defrauda la jurisdiccion Real; y por lo mismo se prohibe à ellos en dichas causas mere profanas, hazer contratos jurados: aunque lo vno, y lo otro se puede hazer sobre rentas, y bienes de Iglesias, Monasterios, Prelados, y Clerigos, por razon de ellas.*

(47) Fermos. in dict. cap. Si Clericus, quæst. 4. num. 2. ibi: *Ergo ex quo conditores illarum legum præsenferunt licite posse in his contractibus. Rerum Ecclesiasticarum, aut fructuum iuramenta à Laicis, opponi, & per consequens præsenferunt, posse Clericos convenire coram Iudice Ecclesiastico Laicum super re Ecclesiæ, & super fructibus. Fue concepto de Molina de iustit. & iur. tom. 1. tract. 2. disp. 149. num. 15. à quien siguen Diana dict. resol. 180. num. 3. Delben. dict. cap. 7. dub. 2. sect. 2. num. 14. idem Ferm. in cap. Ecclesiæ Sanctæ Mariæ de Constit. quæst.*

(48) El Rey Don Alphonso, Gaictæ dia 24. Augusti 1436. ibi: *Nos itaque atendentes præmissas supplicationes fore, & esse iustas, & rationi consonas, licet aliàs vobis scripserimus, & tradiderimus in mandatis, quod in iurisdictione præfacti Reverendi Archiepiscopi, tam quo ad seculares cuiuscunque conditionis, quam ad Ecclesiasticas personas, nullo modo vos intromittere deberetis; vobis tamen de certa nostra scientia, & expresse ad abundantiore cautelam dicimus, & præcipiendo mandamus quatenus vobis præsentibus omnes, & quascunque personas obligatas, & obnoxias Clericis, Ecclesijs, & personis spiritualibus ratione honorum suorum, & iurium prædictorum, per speciales officiales ipsius Reverendi Archiepiscopi compelli, & constringi, iustitia mediante sinatis, & permuatatis; & non contraveniatís sue aliquem venire permitatis si nobis servire cupitis, cum sic iustitia exigente exigendum duximus. Lo refiere Diana vbi supr.*

apelacion, y significacion de los bienes se comprehendan los frutos de ellos (39) y tambien los reditos; (40) y aunque temporales admitan la misma disposicion de las cosas Ecclesiasticas, como dependientes de ellas. (41) Por cuyo motivo, sobre la posesiõ de la cosa espiritual, aunque es meramente temporal, y laycal, conoce el Ecclesiastico (42) de la misma forma de la posesion del matrimonio, (43) y de la causa del Patronato; (44) asi como el conocimiento de las cosas de Iglesias, y Clerigos contra legos, es de mixto fuero, de la misma forma lo es sobre los frutos, y reditos. (45)

Son de esta resolucion conveniente apoyo los Reales Decretos de las Leyes 11. & 12. tit. 1. lib. 4. Recop. En ellas se prohibe à los legos renunciar en dependencias profanas el secular fuero, y hazer sumisiones, ni contratos jurados à los Escrivanos, por el perjuzio de la Real jurisdiccion, y que no tenga el Ecclesiastico conocimiento en causas que no le tocan, y las sumisiones, y juramentos se permiten entre legos, en los contratos de bienes, y rentas de Iglesias, Prelados, Monasterios, y Clerigos: (46) luego las causas sobre bienes, y rentas de Iglesias no son meramente profanas, y puede el Ecclesiastico conocer de ellas, sin perjuzio de la Real jurisdiccion, pues de otra forma se huvieran tambien, respecto de estas prohibido las sumisiones, y juramentos. (47) Prueba con expresion la ilacion el decreto del Rey Don Alphonso, (48) la confirman diversas resoluciones del

del Senado de Cataluña, (49) y sagradamente la acreditan repetidas determinaciones de la Sagrada Congregacion de Cardenales. (50)

Con mas precision à nuestro assumpto, entre los Arrendadores de diezmos, y frutos Eclesiasticos, obligados à cierta cantidad de dinero; y entre los Colonos, Parciarios, y Emphiteutas ay gran diferencia: (51) porque lo principal de la disputa entre los Autores consiste en si el lego puede ser reconvenido en la Iglesia, con la accion merè personal, y con la Real, es la comun, y practicada. Los primeros se convienen cõ accion mera personal, ex bedito, (52) y en estos, porque no son de nuestro assumpto transeat, que sea pribativo el secular fuero, no aviendo sumission, ò juramento, (53) y de estos hablan todos los Reynicolas, que niegan la convencion en el Tribunal Eclesiastico; (54) pero en los segundos es mixto el fuero por derecho, sin sumission, ni juramento, por ser la accion no personal, sino in rem scripta, inherente en la cosa, con el gravamen de la pension, y obligando à qualquiera poseedor de ella. (55)

Con *actioni personali ex vendito*. Gratian. dict. discept. 238. num. 11. ibi: *Agitur actione mere personali, puta ex locato ad mercedem, & ad fructus decimarum preceptorum*. Lo mismo Cobarr. dict. cap. 35. num. 2.

(53) Vell. tom. 2. dilert. 44. num. 48. ibi: *Si tale privilegium pratendant, eo quod redditum Ecclesiasticorum, vel decimalium conductores sunt, quo casu, nisi stante sumissione, aut consuetudine legitime prescripta in punto iuris verius est, eos ad secularem iurisdictionem pribative pertinere.*

(54) Valb. Oliv. & Cobarr. vbi supr. Fermol. quæst. 3. num. 2. Azeved. in leg. 10. tit. 1. lib. 4. Recop. Gutier. Canon. lib. 1. cap. 34. num. 49. in practic. lib. 3. quæst. 26. num. 10. Zevall. de cognit. 2. part. quæst. 25. num. vltim. & quæst. 37. alios cumulat Cortiad. tom. 3. decif. 195. num. 4. fuera de ellos Luc. de iurisdic. discurs. 46.

(55) Oliv. vbi proxime, ibi: *Sin autem Coloni, & Emphiteutici Ecclesie ad certam pensionem tenentur, afferendum est, etiam atento iure, posse Ecclesiam eos coram iudice Ecclesiastico conveniri.* Y la razon, ibi: *Quia pensio loco fructuum est, & quod de fructibus disponitur in pensionibus locum habet, leg. Merces 32. ff. de pet. heredit. leg. Prædiorum, ff. de usur. leg. Defuncta, de usufruct.* Mas claro Sperel. vbi supr. num. 15. ibi: *Actio competens pro canone non est mere personalis, sed in rem scripta, descendens quidem ex contractu, sed cum ipsa re huiusmodi onere affecta, ad quemcumque transiens possessorem, qui propterea ad omnes canones decursos tenetur.* Conduce Gratian. dict. discept. 238. num. 17. ibi: *Et facit, quia Laicus, etiam reus potest conveniri coram Ecclesiastico, ex locato, legato, aliaque actione personali, quæ aliquomodo concernat, rem ipsam Ecclesiasticam, vbi saltem per Laicum probabiliter non negetur rem illam esse Ecclesie.* Pignat. dict. 1. tom. consult. 166. num. 13. ibi: *Et univèrsim, quoties Laicus convenitur actione concernente rem Ecclesie, spectat semper causa ad iudicem Ecclesiasticum.*

(49) Del mismo Ripol afirmó Diana coherdinado, tom. 9. tract. 2. resol. 280. num. 2. *Quod non solum ipsi Clerici habent privilegium trahendi, ad sum forum Ecclesiasticum suos censuales, & reddituarios, verum etiam, & arrendatores predictorum fructum, quia arrendatores fructum Ecclesiasticorum habent, idem privilegium, & ita fuit declaratum, per Cancellarium. Casad. die 17. Martij 1507. & die 16. Feb. 1570.*

(50) Las acredita Cortiada, y refiere otras decisiones de Cataluña tom. 3. decif. 165. num. 10.

(51) De Marin. quotid. resol. cap. 107. num. 4. el mismo Dian. ibi: *Sacra Congregatio Romana die 28. Martij 1631. Coram Illustrissimo, & Amantissimo Domino meo Merlino determinavit Emphiteutam Ecclesie posse conveniri, coram Episcopo pro solutione pensionis.* Pignat. tom. 6. conf. 85. num. 110. ibi: *Declaravit Sac. Congreg. immunitat. in Carmolen. 4. Sept. 1669. & in Soran. die 20. Novemb. 1657. ac alibi sepe meros Laicos pro bonis Emphiteuticis, ac redditibus Ecclesie, pro eo quod spectat ad dominum directum, non posse conveniri in foro Laicale.* Siguen esta resolucion acreditada, fuera de los expressados, Valasc. de iur. Emphit. quæst. 39. num. 14. Barb. de iur. Eccl. lib. 1. cap. 39. num. 64. & §. 2. num. 159. ipte Dian. dict. tom. 9. resol. 281. Delben. dict. 1. tom. cap. 7. dubit. 2. sect. 2. num. 16. Ciartin. Contr. forens. cap. 52. num. 1. Barb. in leg. Titia 35. num. 48. solut. matrim. Gratian. dict. tom. 2. cap. 238. num. 18. Bobad. lib. 2. cap. 17. num. 134. Cortiad. sibi contrarius tom. 3. decif. 165. num. 11. Pignat. tom. 1. conf. 166. num. 13.

(52) Oliva de for. Eccl. dict. 3. part. quæst. 39. num. 32. ibi: *Sed conductores, vel arrendatarij, quid aliud est hæc locatio, & conductio, quam emptio, & hinc conductores, seu emptores, pro pretio solvendo Ecclesie, attento iure communi, coram suo iudice seculari, sunt conveniendi*



(56) Gutierr. conf. 18. num. 77. ibi: *Census annus censetur quadam servitus, ipsi rei inherens.*

(57) Azeved. in leg. 1. tit. 15. lib. 5. Recopil. num. 7. ibi: *Et per consequens super tali re constitutus est eis asixus, & onus reale.*

(58) Cenc. de censib. part. 1. cap. 13. quaest. 15. artic. 1. à num. 6. ibi: *Certi iuris est, quod ius illud exigendi annuos redditos, & annuas praestationes est reale rei supposita inherens.* Sarmient. select. lib. 7. cap. 1. num. 4. ibi: *Ideo verius est, census contractus, qui hodie celebrantur ius reale transferre, licet persona debitoris etiam obligetur, & similes esse contractus venditioni servitutis realis, vel usufructus cum rem sequantur.*

(59) Late Vell. tom. 2. dissert. 24. per totam.

(60) Gratian. dict. discept. 238. num. 18. ibi: *Ratio est, quia tunc non dicitur mere actio personalis; sed concurrat cum reale, atque ideo propter concursum realis trahitur ad eius naturam, leg. Qui fundum, §. Situ ex parte, ff. ad leg. Falcid.*

(61) Clem. ex vi, §. Cumque de verb. sign. ibi: *Quod annui redditus inter immobilia censentur à iure.* Authent. de non alien. aut permut. rebus Eccles. leg. sufficit 56. ff. de cond. indebit. leg. Jurisperitos 30. in fine principij, ff. de excus. tutor. illustrat. Latamano contra la distincion de Molina, Gutierr. Barbosa, y Garcia, Vela tom. 1. difert. 29. à num. 10.

(62) Vela vbi supr. num. 23. *Qua equiparatione stante necesse est, ut omnis dispositio sive legis, sive hominis de bonis immobilibus loquens in his annuis redditibus verificetur, cum equiparatorum per viam regulae generalis ut in proposito idem per omnia iudicium sit.*

(63) Leg. Sciendum 15. ff. qui satisfd. cogant.

(64) Tot. tit. ff. de reb. eor. & C. de praedijs minor. illustr. Cenc. de censib. de quien Vell. vbi supr.

(65) Así lo resolvió el Senado de Sevilla, ipse Vell.

Con mas individuacion al caso de este pleyto: el censo es especie de servidumbre inherente en la cosa hipotecada, (56) y consiguientemente vna carga Real identificada en ella, (57) por cuya causa es constante, que del contrato censualicio resulta, y se transfere en el acreedor vn derecho Real, para pedir los redditos, sin embargo de quedar tambien la persona del deudor obligado à ellos, (58) sea, ò no Real derecho de verdadera hipoteca, ò abusivo, ò principal, y la obligacion personal accessoria, ò al contrario, en que solo està la diversidad de opiniones: (59) luego si la cosa, ò bienes de la Iglesia, pueden con accion Real pedirse en el Eclesiastico fuero, tambien se pueden pedir los redditos de sus censos, pues no es mere personal la accion con que se reconviene al lego, ay concurrencia de los dos derechos, y la Real trae à su naturaleza la personal. (60) Por otro medio de esta coherencia, è identificacion del censo, con la cosa inmueble, nace que los annos redditos se reputen, y estimen por bienes inmuebles del acreedor en derecho, (61) por cuya equiparacion, y aprecio es preciso, que quantas disposiciones legales hablan de los bienes inmuebles, todas se estiendan, y verifiquen de los annos redditos; (62) y así la disposicion de derecho que escusa de dàr fiança al possedor de bienes inmuebles, se verifica en el possedor de annos redditos: (63) lo mismo en la enagenacion de los bienes de los menores sin decreto, (64) y por esto mismo puede el censo redimible constituirse sobre otro censo: (65) luego si las cosas, y bienes inmuebles de las Iglesias pueden contra legos pedirse en el Tribunal Eclesiastico, por la disposicion del *cap. Sic Clericus Laicum*, por ella misma po-

podrán tambien pedirse los reditos de sus censos. (66)

Ultimo, y eficaz apoyo, así como los años reditos, los diezmos son carga Real inherente en el fundo diezmero, tacitamente hipotecado, y que passa à qualquiera poseedor, (67) obligando tambien la persona à la paga de ellos; (68) Y así como los diezmos se destinaron para la manutencion del Culto Divino, sustentacion de sus Ministros, y socorro de pobres: (69) así tambien los reditos de los censos de Ecclesiasticos están para este fin destinados. (70) Los diezmos por razon de su aplicacion, y à quien se deven, se piden en el Tribunal Ecclesiastico, y no ay duda que en quanto al facto, son de mixto fuero: (71) luego de la misma forma los reditos de los censos. (72)

Descubrese ya el comun proloquio de que el Actor deve seguir el fuero de el reo, vnico fundamento del sentir contrario, (73) de que se vale el Abogado para negar el auxilio, y en èl esta la mayor confirmacion de lo resuelto. Es sagrada la inteligencia del principio, y todos por ella convienen se verifica la disposicion referida, quando el secular probablemente niega ser de la Iglesia la cosa que se pide; pero quando es constante pertenecerle à ella, deve ser convenido en el Ecclesiastico fuero por el privilegio, medio que tomò el Pontifice entre estos dos principios. (74) Otras inteligencias dan otros, (75) y como en el Tribunal Ecclesiastico, se obligasse Tardio à la paga de los reditos, segun consta de los autos, y de ellos tambien estar el Hospital en posesion de percibirlos, siendo como es cierto en el comun, y Clasico sentir, que por no pagar

(66) Leg. Si focer 44. in fin. ff. solut. matrim. leg. 1. de leg. 1. Molin. de primog. lib. 2. cap. 8. num. 25. ibi: *Quando ex unius legis dispositione duo equiparata sunt, dispositum in vno in alio dispositum censetur.* Lara de Capell. lib. 2. cap. 4. num. 101. ibi: *Equiparatorum idem est iudicium.*

(67) Barb. de potest. Parroch. part. 3. cap. 28. & de iur. Eccles. lib. 3. cap. 26. §. 4. num. 10.

(68) Cap. Ex transmissa 23. cap. à nobis 24. de decim.

(69) Barb. vbi proxime.

(70) Oliv. de for. Eccles. 3. part. quæst. 3. num. 7. ibi: *Respondemus, quod omnia bona Ecclesiarum iura, & actiones, tam reales, quam personales, sive in rem, sive in personam, ad cultum divinum; ad ministros ipsius cultus, & ad pauperes alendos sunt destinata, ac per consequens ad piam causam, ergo mixti fori sunt.*

(71) Omnes quos cumulat suo more Cortiad. tom. 4. decif. 186.

(72) Es concepto de Oliv. dict. quæst. 39. n. 39. ibi: *Respondetur tamen, quod non magis decime fructusque prædiorum ordinati, destinati que sint ad Cultum Divinum, ad sustentationem Sacerdotum, & aliorum Ministrorum eiusdem cultus, fabricamque quam pensiones, que est ratio ob quam Laici pro decimarum fructibus coram Ecclesiastico conveniri possunt. Ut supra diximus, & in voce est in dubitatum, unde etiam in hac specie verius puto, quod atento iure Canonico pensiones, coram iudice Ecclesiastico peti possint.* Lo mesmo num. 41.

(73) Cortiad. dict. decif. 195. num. 6.

(74) Text. in cap. Si Clericus Laicum 5. de for. comp. ibi: *Si Clericus Laicum, de rebus suis, vel Ecclesie impetierit: & Laicus res ipsas, non Ecclesie esse aut Clerici, sed suas proprias asseverat de rigore iuris ad forensem iurisdictionem trahi.* Oliva dict. quæst. 39. num. 2. ibi: *Et in his terminis si Laicus negat rem esse Ecclesie ad forumulare remittendum est, si vero non negaverit in foro Ecclesiastico respondere cogetur, quod clare probat text. in dict. cap. Si Clericus Laicum.* Lo mesmo Gutierr. Valaf. & Petrus Barb. supr. laudati. Mas claro ex Valboa, Dian. dict. resol. 280. num. 7. ibi: *Existimat enim quod inter duo iuris principia fere contraria medium recte à Pontifice electum est & constitutum. Alterum est actorem sequi forum rei, alterum vero Clerici bona patrimonialia fori privilegio gaudere: medium ergo est, quando Laicus probaviliter negare potest rem esse Ecclesie, vel Clerici, tunc enim cognitio pertinet ad secularem, servata illa regula, quod actor forum rei sequi tenetur.* Lo mesmo Ferm. in dict. cap. quæst. 4. num. 3. Delben. dict. dubit. 2. lect. 2.

(75) Fermos. in dict. cap. Si Clericus quæst. 1. Dian. vbi supr. resol. 281. Deiben. vbi proxime.

(76) Sperell. dict. decif. 98. num. 10. ibi: *Et fortius, quia Emphyteuta recusando solvere Canonem, dicitur dominum spoliare, sive iudicialiter, sive extrajudicialiter id agat, & decif. 100. num. 8. ibi: Hoc procedere, sive recuset iudicialiter, sive extrajudicialiter negans affectum, vel pensionem solvere.* Dian. dict. resol. 281. num. 2. ibi: *Nam dum Ecclesia non solvitur pensio tempore statuto contra legem contractus, adest iniusta, & violenta occupatio.* Lo mismo Delben. dict. dubit. 2. sect. 2. Sobre todos Luca de inrisd. dict. discurs. 46. num. 7. ibi: *Ita ut negando solutionem spoliare Ecclesiam diceretur, ex frequenti propositione, quod negans solvere, id quod est solutum, & possidetur, dicatur turbare, & spoliare.* Lo confiesa, y defiende Cortiad. dict. decif. 194. num. 2. ibi: *Si definit solvere comittit spolum, & decif. 165. num. 11.*

(77) Sperell. dict. decif. 98. num. 10. omnes proxime laudati. Con otros muchos Cortiad. vbi proxim. num. 5.

(78) Text. in cap. in Canonib. 57. cap. similiter 58. caus. 16. quaest. 1. cap. si quis de potentib. 2. i. caus. 24. quaest. 3. Cortiad. dict. decif. 195. a num. 2. Y hablando en terminos menos precisos de Arrendadores de diezmos, que solo por dexar de pagar cometen expolio, y turban la possession. Y por estos motivos pueden ser convenidos en el Tribunal Ecclesiastico. Lo resuelve, y defiende con mas de veinte Autores dict. decif. 165. a num. 12.

(79) Dos son las opiniones: la mas probable, que goza en quanto a sus causas del privilegio del fuero Ecclesiastico el Hospital, sin autoridad del Obispo fundador, las refiere con los Autores de vno, y otro sentir. Cortia. tom. 3. decif. 141. a num. 3. Fuera de ellos, y a favor de la Real jurisdiccion, Rot. tom. 2. decif. 30. num. 6. part. 2. recent. ibi: *Non sic forsam de Hospitali, quia aut est cum autoritate, & consensu Episcopi erectum, & tunc Ecclesiasticus dicitur, aut Hospitale hoc fuit sine consensu, & autoritate Episcopi fundatum, & tunc cum non sit Locus Religiosus.* Pignat. con copioso numero de Autores tom. 6. consult. 84. n. 7. & t. 4. conf. 21. & t. 1. consul. 157. n. 2. Luc. in miscel. disc. 35. & de iurisd. disc. 40. n. 13. Rot. decif. 248. n. 18. part. 11. & decif. 313. num. 9. part. 10. & decif. 373. part. 2. num. 2. recent.

(80) Cortiad. vbi supr. Pignat. tom. 4. consult. 21. num. 3. ibi: *In dubio autem confraternitas Hospitalis, &c. non praesumitur erectum autoritate Episcopi.* Con muchas decisiones Goncal. ad reg. 3. gloss. 5. §. 4. num. 24.

(81) Cortiad. tom. 2. decif. 64. num. 51. ibi: *Secus vero quando Laici deputarent, & constituerint Rectorem, sive Governatorem, quo casu Ecclesiae Capella, Oratoria, & Hospitalia sunt loca profana, & pribata.* Pignat. dict. tom. 4. consult. 21. num. 3. ibi: *Maxime quando institutio, ac constitutio Rectoris, & Officialium Confraternitatis, vel Hospitalis, ad Laicos, non autem ad Episcopum pertinet.*

Tardio los reditos ha cometido, y comete contra el Hospital expolio, (76) y perturbadole en su possession, con grave perjuizio, (77) como tambien en que por razon del espolio, y turbacion de possession en no pagar los reditos, puede ser convenido en el Ecclesiastico fuero, en que estan vniformes Canonistas, y Reynicolas: (78) en comun sentir de todos, no ay duda que en el caso de este pleyto, pudo el Mayordomo del Hospital convenir a Tardio en el Tribunal Ecclesiastico.

Antes de levantar la mano deste medio es preciso satisfacer el reparo que despues de denegado el auxilio ha conceptuado el Abogado, estimando al Hospital, cuyo es el censo, por secular, y profano, por no estar con autoridad Episcopal erigido, en cuyos terminos, segun el mas recibido, y clasico sentir, no goza de los privilegios Ecclesiasticos, y sus causas pertenecen al secular fuero, (79) lo qual como en este caso se deve estimar in dubio (80) especialmente nombrando, como la Villa nombra, Rector, y Mayordomo. (81)

Aparente es sola la eficacia del argumento, y digno de desestimacion este reparo: porque este Hospital ha tenido quantas señales son necesarias para constituirle en ser de Ecclesiastico, y deberle estimar con autoridad Episcopal fundador. Ha tenido, y tiene Capilla, donde se celebra, sin distincion de fiestas, con Altar permanente, y no Portatil, con puerta a la calle, y Campanario; Tiene Advocacion de Santo; le ha visitado, y visita el Ecclesiastico: confirma los nombramientos de Rector, y Mayordomo; y toma las cuentas con asistencia de los Patronos; No paga tributos, y percibe diezmos; y para la ena-

enagenacion de sus bienes ha intervenido siempre decreto del Eclesiastico, (82) y deviendo atenderse el vltimo estado: (83) se halla oy por authoridad Pontificia declarado regular, y adjudicado à la Religion de San Juan, (84) y tomada posesion à vista, y paciencia de los Patronos, y Juezes Reales, en cuyos terminos es imposible, y repugna el que el Hospital sea secular, y pribado, sino publico, Religioso, y Eclesiastico. (85)

### POR COSTUMBRE.

Por el resumen de los autos referidos, consta de ser estilo, y costumbre, no solo en Alcazar, sino en todos los Prioratos de proceder contra legos, y à por censuras, y à por execuciones à la paga de qualquier especie de devitos à Iglesias, Hospirales, Confradias, y Clerigos, por el Tribunal Eclesiastico, y despues de la Concordia; Y oy actualmente esta procediendo el Regular contra legos de Alcazar, por devitos del mismo Hospital, sin reparo, ni embarazo de la jurisdiccion Real, porque solo esta deve de ser la ofendida, por ser la jurisdiccion Diocesana de V. Eminencia; en este supuesto todos confiesan vniformes el conocimiento. Tiene el Eclesiastico jurisdiccion inhabitu, respecto de las cosas temporales, y mere profanas, y entre legos, por cuya causa, aunque nunca puede por la costumbre conocer el secular del Clerigo, puede el Eclesiastico conocer por ella de las causas mere profanas, y entre legos; (86) Y assi el que puedan como reos ser en el Tribunal Eclesiastico por la costumbre convenidos por bienes, y frutos, reditos, y rentas de las Iglesias, està sagrada-

men-

(82) Difuse de todos los signos referidos Cortiad. dict. decis. 64. à num. 24. Los prueba con especialidad Pignat. dict. tom. 4. consult. 21. & consult. 93. tom. 6. conf. 84. & conf. 40. Ciartin. lib. 1. cap. 116. à num. 8. Delben. de immunit. tom. 1. cap. 1. dub. 2. sect. 7. à num. 38. alios cumulat Cortiad. tom. 3. dict. decis. 141. num. 28.

(83) Cap. cum de beneficijs de præbend. in 6. en terminos Pignat. dict. tom. 4. consult. 143. num. 5. ibi: *Et licet concurreret vltimus status contrarius collatiuus, prævaleret tamen antiquus in ipsa fundatum expressus, nisi pro mutatione probarentur requisita necessaria, nempe potestas, & voluntas superioris bona fides, & patientia patronorum.*

(84) Rot. decis. 11. apud Lucam cap. 1. de la Concordia confirmada por la autoridad Pontificia.

(85) Pignat. dict. tom. 4. consult. 21. num. 3. ibi: *Vel esse annexum Ecclesia, vel alia signa habere, ex quibus Ecclesiasticum reddi possit.* Et tom. 6. consult. 84. num. 11. ibi: *Nam Hospitalia Ecclesijs unita sunt de foro ipsius Ecclesia.* Et num. 17. ibi: *Etenim isti quoque, siue seruiant Hospitalibus Regularium, siue aliorum adhuc gaudent privilegio fori, siue sint Regulares, siue Laici, quia censentur persona Ecclesiastica, sicut sunt ipsa Hospitalia.* Lezan. tom. 1. tom. cap. 6. num. 17. ibi: *Rectores Hospitalium Regularium gaudent privilegio fori, quia censentur persona Ecclesiastica, sicut & ipsa Hospitalia Ecclesiastica sunt.* Barboi. de potest. Episcop. alleg. 12. num. 40. y esto es preciso por la regla de accessorio. Gonçal. ad reg. 8. gloss. 5. §. 4. num. 16. ibi: *Secundo limita, quando Hospitalia essent accessorie unita alicui Beneficio Ecclesiastico, quia tunc proculaubio cauerent, sub reservatione nostra regule, cum accessorium sequatur naturam sui principalis.*

(86) Luca de iurisd. dict. disc. 46. num. 4. ibi: *Quoniam cum Episcopus, siue Prælatu Ecclesiasticus, non sit omnino incompetens iudex Laici, cum quo actualem habet iurisdictionem in causis spiritualibus, in prophanis verò habet habitualem, sine dubio ex consensu prorogabilem.* Sper. dict. decis. 98. à num. 34. ibi: *Quamvis enim consuetudine induci nequat, vt Clericus coram iudice Laico, combeniatur, induci tamen potest, vt Clericus actor Laicum coram Ecclesiastico combeniat; hinc est, quod vbi adest consuetudo, Episcopus, vel Ordinarius, etiam inter mere Laicos est iudex competens, & vbi in valuit consuetudo cognoscendi causas Laicorum, in Tribunali Ecclesiastico, tenacissime seruanda sit.* Oliv. de for. Eccles. 2. part. quæst. 7. num. 1.

(87) Text. in dict. cap. si Clericus Laicum, ibi: *Licet in plerisque partibus, aliter de consuetudine habeatur*, hinc Barb. & Balb. Fermos. quæst. 2. Luc. & Sperell. vbi proxim. Dian. & Delben. locis laudatis.

(88) Cortiad. dict. tom. 3. decis. 146. num. 7. ibi: *Tertio, si ad sit consuetudo legitime prescripta, nam tunc si non solvit pretium, seu mercedem conductionis, combeniri potest coram iudice Ecclesiastico*. Lo mesmo Vell. dict. disert. 44. n. 48. Bob. dict. lib. 2. cap. 18. num. 150. Zeball. de cognit. patt. 2. quæst. 55. num. 8. Gutierrez Canonic. lib. 1. cap. 34. num. 49. vbi ceteri Regnicolæ.

(89) Azeved. in leg. 10. lib. 4. tit. 1. num. 58. Recop. ibi: *Tamen in Tribunalibus Ecclesiasticis, quorum notitiam habeo, siue pro eorundem fructum solutione se submisserint iurisdictioni Ecclesiastica, siue non ex consuetudine combeniuntur, quantumvis declinetur iurisdictioni Ecclesiastica, & sic pluries vidi causas similes remissas Ecclesiastico, per Chancellariam Vallisoleti, in hac Placentie Civitate, & sic consuetudinem consulo probari.*

(90) Sperell. vbi proxim. ibi: *Quod rursus indubitatum redebatur, atenta notoria Parmensis Diœcesis consuetudine combeniendi quotidie Laicos coram Vicario Episcopi pro dictis Canonibus*. Ferro Manriq. quæst. Vicarial. part. 1. quæst. 102. n. 5. ibi: *Et quia sic viget consuetudo, quod in dicta audientia, & alijs Ecclesiasticis, iudex Ecclesiasticus cognoscit adversus Laicos super quibuscumque rebus, & negotijs, ad instantiam Ecclesiarum, vel Clericorum, vel Congregationum, & locorum piorum*. Paz in prax. tom. 2. prælud. 2. num. 20.

(91) Parlad. lib. 2. rer. quotid. cap. fin. 4. part. §. 1. num. 18. Curia Philip. 2. part. §. 11. num. 8. Avilès in cap. 10. prætor. verb. executio, num. 36. Pichard. in manudut. 2. part. præcept. 2.

(92) Vell. 1. part. disert. 14. num. 3. ibi: *Neque enim vis executiva ex publico instrumento competens, alio iure censenda est, quam personalis actio*. Et num. 35. Salg. de Reg. 4. part. cap. 8. à num. 42. Carlev. de iud. tit. 2. disp. 8. num. 10. & tit. 3. disp. 2. à num. 1. & disput. 12. & 13. Zevall. de cognit. 2. part. quæst. 16. Rodrig. de execut. cap. 4. num. 48.

(93) Refert decisiones Vell. vbi proxim. num. 39.

(94) Rodrig. de execut. cap. 1. artic. 4. num. 19. disusse Vell. disert. 42. n. 12. vbi omnes cumulat. *Licet praxim, & consuetudinem impugnet, & contrarium resolvat.*

mente decidido. (87) Lo confiesan vni-formes los Reynicolas, (88) y repetidamente el Tribunal de fuerças lo tiene declarado. (89) Con que aunque no tocara à la jurisdiccion de V. Eminencia esta causa por derecho, es firme, y segura la jurisdiccion por este medio. (90)

## POR EL INSTRUMENTO.

Reñida es la question sobre si contra el tercero poseedor, con titulo valido, se puede proceder por la via executiva à la paga de los reditos, en virtud del instrumento censuario, afirmando vnos, (91) y negando otros, por ser el derecho de executar personal, y no transmitirse à otra persona fuera del heredero, que la contenida en el instrumento, (92) sentencia recibida por el Tribunal de fuerças. (93) Y como la opinion de que el instrumento publico sin clausula quarentigia no sea executivo, sea por costumbre vniversal la practicada, (94) y el reconocimiento que hizo Tardio del censo tenga la clausula, dando poder à los Reales Juezes, y no à la jurisdiccion Ecclesiastica, parece que aunque esta pueda proceder por via ordinaria à la paga de los reditos, no puede por la via executiva: y es quanto pudo conceptuar el Abogado en la denegacion del auxilio.

Omitiendo, por no ser necesario, no dever à la practica del secular, arreglarle el Tribunal Ecclesiastico, y poder este por su estilo tener admitido sea executivo qualquier instrumento publico, se ha de suponer, que en el de este pleyto, ay sumision al Ecclesiastico fuero, y prorrogacion de su jurisdiccion, caso negado que no le perte-

neciera, que esta jurisdiccion sea prorrogable, con consentimiento expreso, ò tacito del lego, no es dudable, (95) que en esta causa por ser rentas de Iglesia, la permitan las leyes Reales, y por ellas lo confiesen vniformes los Reynicolas, es constante. (96) Tardio comprò las casas con obligacion de hazer reconocimiento con nuevas hipotecas, à satisfacion, y con intervencion del Juez Ecclesiastico, (97) para cuyo efecto fue reconvenido en este fuero, contexto; cumpliò con lo pactado, y sin declinar, ni protestar se aliandò à los proveidos: luego quando no la huviera, estava por estos actos esta jurisdiccion expresa, y tacitamente prorrogada, (98) pues basta la sumision al Ecclesiastico, sin ser juntamente necessaria la renunciacion de propio fuero, (99) y haziendole Juez para el contrato, prorrogò la jurisdiccion para su execucion, no ay duda que el Juez prorrogado para la sentencia, es Juez para la execucion de ella. (100)

Yà es precissa la satisfaccion del fundamento contrario; todo instrumento exequible en el Tribunal secular, lo es en el Ecclesiastico, de forma, que si por la clausula quarentigia, con poder à las Justicias Reales, solo, es ejecutivo contra legos en el Tribunal profano, este mismo instrumento es ejecutivo, sin poder al Ecclesiastico en su Tribunal, si por alguna causa le tocasse el conocimiento, (101) de don-

F de

(101) Paz in prax. tom. 2. part. 3. cap. vnic. num. 1. ibi: *Et ita, quæ in foro seculari paratam executionem habent, vindicant sibi locum in foro Ecclesiastico, & contra Clericum mandari executioni possunt.* Faria ad Cobarr. pract. cap. 8. num. 26. ibi: *Publicum instrumentum, cateraque, quibus iure regio via executiva competit, eandem vim in foro Ecclesiastico, ac in seculari debent obtinere.* Reluelven lo mesmo Bobad. lib. 2. cap. 17. num. 195. Cur. Philip. part. 2. §. 1. in fin. Parlad. quotid. lib. 2. cap. fin. §. 11. num. 28. Vell. diler. 23. num. 86. Parej. de inst. ædit. tit. 1. resol. 3. §. 5. num. 120. quidquid dicat Graf. de exceptionib, in præludis, num. 70.

(95) Cap. Significasti de for. compet. leg. Si quis ex contentu, C. de Episc. audient. Pignat. tom. 2. consult. 41. per tot. & tom. 5. consult. 60. à num. 1. Cortiad. tom. 3. decif. 169. num. 17. Fermos. in dict. cap. 18. quæst. 8. Carlev. de iudic. 1. part. quæst. 8. lect. 3. num. 1119.

(96) Leg. 10. & 11. tit. 1. lib. 4. & tit. 25. leg. 23. Recop. Vel. Cur. Philip. Azeved. Cobarr. Zevall. y los demás citados en el num. 55.

(97) Consta de la escritura al fol. 3. de los autos, ibi: *Y el Juez Ecclesiastico, por razon de obra pia, para que quede firme, y segura, y no se pueda pretender engaño por ninguna de las partes.*

(98) Expresamente por el pacto, y contrato de la escritura, Pignat. tom. 4. consult. 195. à num. 1. ibi: *Quod pactis iurisdicchio prorrogari possit tuemur, per text. expressum in leg. Est receptum, leg. Si convenerit de iurisd. omn. iud. leg. 1. & 2. de iudic. Late Carlev. vbi supr. num. 979. tacita por la contestacion, cap. Cum olim de offic. deleg. leg. Et si susceperit, ff. de iudic. Cortiad. vbi proxim. num. 5. omnes supra laudati. Y por el pacto, y la fugacion en el litigio, se hizo irretirable la jurisdiccion, leg. 1. de iudic. ibi: *Si se submitant, alicui iurisdicchio ni consentiant.* Carlev. vbi supr. num. 1019 ibi: *Secundo, ad prorrogationem est necessarium requisitum, ut ultra consensum, partes iudici se submitant, & eius iurisdicchio ni se submitant; qua submissione, & subiectione consensui adhibita, prorrogatio redditur firma, efficax, & irretirabilis.* Lo mesmo que el Procurador compareciendo con mandato expecial ante el Ecclesiastico. Cortiad. Carlev. & Fermos. vbi supr. Ciriac. controv. 353. num. 27.*

(99) Y al contrario lat. Cort. decif. 168. num. 9.

(100) *Iudex cause preparata, est iudex cause preparantis.* Pignat. tom. 1. consult. 151. num. 16. Y así el Juez de lo principal es Juez de lo accessorio, y dependiente. Carlev. de iudic. lib. 1. num. 204. Y en terminos diò la razon expecial de vno, y otro Carlev. num. 1238. ibi: *Ratio est, quia iurisdicchio ex prorrogatione adquisita, est eiusdem nature, & eadem cum iurisdicchio innata, propria, & naturalis; ergo si iurisdicchio propta est idonea ad exequendas suas sententias inter subditos, erit quoque potens, & sufficiens prorrogata ad exequendas sententias inter prorrogantes.* Cum omnibus Cortiada dict. decif. 169. num. 42.

( 102 ) Cobarr. vbi supr. num. 5. ibi : *Executio contractus, & instrumenti publici, quo Laicus obligatus est ad certam quantitatem pecuniae, vel aliud simile petenda est coram iudice Ecclesiastico adversus Clericum huius Laici heredem.* Lo mismo Paz, con muchos Faria vbi proxim. num. 24. Y la razon de vno, y otro la diò Cobarr. ibi : *Existimat ex lege Seculari, quae statuit instrumenta publica paratam habere executionem, instrumentum publicum, adversus Clericum in proprio foro hoc ipsum privilegium habere.* Ilustrant Salgad. de Reg. part. 1. cap. 2. §. 3. à num. 17. & cap. 1. prælud. 3. à num. 65. con muchos Faria num. 25. fuera de ellos Oliv. de for. Ecclef. part. 1. quæst. 32.

( 103 ) Rodrig. de ann. reditib. lib. 2. quæst. 9. num. 53. ibi : *Nam via executiva nequit agere contra tertium possessorem, nisi tertius fecerit instrumentum recognitionis in forma publica.* Lo mismo Amad. Rodrig. de execut. cap. 4. num. 48.

( 104 ) Sperell. dict. decis. 98. num. 31. ibi : *In quo Emphiteuta cuiuscumque forose submisserat, quo casu Laicus absque ulla hesitatione potest coram Ecclesiastico trahi.* Delben. de immunitom. 1. cap. 7. dubit. 1. sect. 1. num. 15. Gutierr. Cann. quæst. lib. 1. cap. 45. num. 49. alios cumulat, & sequitur Cortiad. tom. 3. decis. 167. num. 5.

( 105 ) Cortiad. vbi proxim. num. 7. ibi : *Amplia, ut non solum renuncians, sed etiam eius heredes, sive tertius honorum possessor, vigore clausularum renuntiationis proprii fori, & submissionis alterius cuiuscumque iudicis, possit per creditorem conveniri in foro contentioso coram iudice Ecclesiastico, y lo ilustra con decisiones.*

( 106 ) Consta del reconocimiento al fol. 12. de los autos, ibi : *Reconocian, y reconocieron con todas sus clausulas, condiciones, y firmezas, que han aqui por expressadas, y repetidas.*

( 107 ) En los autos, fol. 41.

( 108 ) En los autos, fol. 21. B.

de nace, que estando el lego obligado por instrumento quarentigio, con poder solo al Juez profano, es ejecutivo contra el Clerigo su heredero, en el Tribunal Ecclesiastico, por tocarle el conocimiento, aunque no aya clausula quarentigia, con poder à su fuero, ( 102 ) y este es el estilo, y practica del Tribunal Ecclesiastico, con que siendo el reconocimiento de Tardio ejecutivo en el secular fuero, por la misma clausula quarentigia, lo es en el Ecclesiastico, tocandole, como por tantos principios le toca el conocimiento.

Por otro medio, todo censo reconocido por instrumento publico ejecutivo, cõtra el tercero poseedor, como lo es Tardio, ( 103 ) en tanto grado, que si la escritura principal de censo tuviese clausula con poder à qualesquiera justicias, porque en esta se cõprende el Ecclesiastico, y por ella pudo el principal obligado, ser ante el Ecclesiastico convenido, ( 104 ) ante el puede el tercero poseedor ser demandado, sin duda por la regla de accessorio el reconocimiento, ( 105 ) la escritura principal que reconociò Tardio, tiene clausula guarentigia, con poder à los Juezes Ecclesiasticos, luego con mayor razon ha de ser contra este tercero poseedor ejecutivo.

Sin respuesta, ni subterfugio reconociò Tardio el censo, con todas las clausulas, condiciones, y firmezas de la escritura principal, aviendolas por insertas en este instrumento, ( 106 ) y repetidamente se obligò à lo mismo, obedeciendo el auto del Ecclesiastico, ( 107 ) vna de las clausulas, y firmezas de la escritura principal, es la guarentigia, con poder à las justicias, y Juezes Ecclesiasticos : ( 108 ) luego esta clau-

clausula está en el reconocimiento de Tardio, y presentada la escritura principal, como lo está en los autos, haze fee, (109) puede, y debe procederse por la via executiva, (110) sin que embarace tenga el reconocimiento otra clausula guarentigia, con poder à los Juezes de su Magestad expressa: porque aunque la introduccion de vna forma es exclusion de otra, esto es quando son contrarias, y estas clausulas son yà cõpatibles, por ser la causa de mixto fuero: y assi se engañò el Abogado; y aun que por costumbre, y derecho no perteneciera esta causa al Eclesiastico, por la sumision, y prorrogacion le pertenecia el conocimiento, y por la clausula guarentigia se despachò justamente el executorio. (111)

En este estado me remitieron los autos los Ministros de Alcaçat, y reparando no en la denegacion del auxilio (que para reprimir su injusticia tiene otros vulgares remedios el derecho, (112) sino en aver el Governador por consejo de su assessor, obligado al Mayordomo à que desistiesse del pleyto, valiendose de esta cautela para denegar el auxilio, conceptue estar la jurisdiccion de V. Emin. impedida, y ser debido substanciar la causa, para ver si avia lugar à la declaracion de las censuras impuestas por derecho comun, y reservadas por la Bula.

Encarga el Sagrado Concilio de Trento la animadvertion contra los impedientes de la libertad, y jurisdiccion Eclesiastica. (113) Bonifacio VIII. impone censuras, denegando la absolucion hasta la reintegracion de los daños à qualesquiera Magistrados, y Juezes seculares, que por si propios, ò por medio de otra persona à

su

(109) Authentic. si quis in aliquo, C. de edend. ibi: *Si quis in aliquo documento mentionem fatiat alterius documenti, nulla ex hac memoria fiat exactio, nisi aliud documentum cuius memoria in secundo facta est proferatur.* Ilustrac Salgad. de proteçt. Reg. 4. part. cap. 1. num. 12. & 54. Parej. de instrum. edicion. tit. 4. resol. vnic. §. 1. num. 35. & §. 2. num. 44.

(110) Guzm. de evictionib. quæst. 11. à num. 92. ibi: *Aut instrumenti, quod exequendum petitur, substantia ad aliud refertur instrumentum, & tunc executioni locus non erit, nisi prius exhibeatur relatum.* Idem Castil. de tertijs cap. 5.

(111) *Nam relatum referenti, & eius qualitatibus convenire oportet ultra vulgaria in leg. asse toto, ff. ad leg. falcid. Larrea decil. Grana. decil. 1. num. 45.*

(112) Cap. 1. cum gloss. de offic. ordin. in 6. cap. Administratores caut. 23. quæst. 5. cap. 2. de maledic. Cortiad. tom. 1. decil. 26. à num. 72.

(113) Concil. Trident. sess. 25. de reformat. cap. 3. ibi: *Nefas autem sit seculari cuilibet magistratui prohibere Eclesiastico iudici, ne quem excommunicet.* Mas claro cap. 20. ibi: *Ne patiantur aliquantulum auctoritatem Ecclesia ledi. & ibi: Ne permisos ut officiales, aut inferiores Magistratus Ecclesie, & personarum Ecclesiasticarum immunitatem Dei ordinatione, & Canonicis sanctionibus constitutam aliquo cupiditatis studio, seu inconsideratione aliqua violent. Et ibi: Sed severe eos, qui illius libertatem, immunitatem, atque iurisdictionem impediunt, animadvertant.*



(114) Bonifac. VIII. in cap. Quoniam de immunit. Eccles. in 6. ibi: *Nos iustitiam nostram, & Ecclesie sponse nostrae nolentes negligere, qui alios in sua iustitia conseruamus: statim distri-*  
*ctius inhiendo, nequis impetratores litterarum nostrarum, vel alios in foro Ecclesiastico delegato, seu ordinario litigantes, seu litigare volentes, siue ambae partes hoc voluerint, siue vna super causis Ecclesiasticis, siue quae ad forum Ecclesiasticum, ratione personarum, negotiorum, vel rerum de iure, vel de antiqua consuetudine pertinere noscuntur, per se, vel per alium ad desistendum, vel in foro seculari de questionibus huiusmodi litigandum, per eorundem iudicum Ecclesiasticorum, vel impetrantium, aut litigantium, seu volentium litigare, aut propinquorum ipsorum, seu rerum illarum, aut Ecclesiarum suarum etiam captionem, modisve alis quibuscumque compellat, seu compelli faciat, vel procuret; nec per se aliosve impediatur, quominus coram iudicibus Ecclesiasticis, delegatis, seu ordinarijs querellantes de causis quae (vt praemissum est) ad cognitionem pertinent eorundem possint libere iustitiam obtinere, nec ad praedicta facienda & auxilium consilium aut favorem. Si quis vero contra praesumpserit, excommunicationi se ipsos facto noverit subiacere: à qua nisi tam iudici cuius cognitio fuerit impedita, vel iurisdictio usurpata, quam parti, quae turbata in prosecutione fuerit sui iuris: de iniuria, damnis expensis, & interesse prius per eundem integre fuerit satisfactum nullatenus absolvatur.*

(115) Canon 16. Bulla In Coena, ibi: *Secundum quod Canonas, & Sacrae Constitutiones Ecclesiasticae, & decreta Conciliorum Generalium praesertim Tridentini statuunt. Larrea decii. Gran. decil. 1. à num. 42. ibi: Videndum quid praedicta verba respiciunt, & quatenus Canonum mentionem faciunt desumi videtur, ex cap. quoniam unico de immunit. Eccles. in 6. vbi similiter iubetur observari, quod Lateranensi Concilio decretum contra eos, qui libertatem Ecclesiasticam, & iurisdictionem violaverint; solum in praedicta Bulla Coena adiungitur reservatio absolutionis ad Sedem Apostolicam, & quod de Concilijs, & Tridentino traditur referendum est ad cap. 20. sess. 25. de reformat. tomò el concepto de Suarez, y Navarro, à quien cita. Lo mesmo Pignat. tom. 6. consult. 18. num. 3. ibi: Hoc Canone directe iudicum Ecclesiasticorum tutela in usu iurisdictiois Ecclesiastica intenditur desumptusque videtur, ex cap. quoniam de immunit. Eccles. in 6. ad mentem S. Concilij Tridentini, sess. 25. cap. 3. de reformat. Delben. de immunit. tom. 1. cap. 3. dubit. 11. lect. 2. num. 1. ibi: Quod nefas detestatur similiter, cap. quoniam de immunit. Eccles. in 6. & detestatur etiam Concilium Tridentinum, sess. 20. cap. 3. de reformat. Corriad. tom. 1. decis. 27. num. 16. ibi: Quinimo isti perturbatores Ecclesiasticae iurisdictiois ipso iure in sententiam excommunicationis incidunt, cap. quoniam de immunit. in 6. & hoc ipsum statutum est in Bulla Coena Domini, cap. 16. y cita a Jul. Charat. y Fontan. Reluclen in lo mesmo Marr. de iurisdict. part. 3. cap. 1. y los que constituyen diferencia del Canon 16. al cap. quoniam, no ofenden el assumpto de este pleyto. Duard. lib. 2. in dict. Can. 16. quæst. 1. num. 5. ibi: Adde, quod licet hæc eadem excommunicatio nostri Canonis habeatur etiam, in cap. quoniam de immunit. Eccles. lib. 6. nihilominus excommunicatio, dict. cap. universalior est, quia comprehendit omnes iudices Ecclesiasticos, tam ordinarios, quam delegatos: hic autem tantum agitur de iudicibus Ecclesiasticis ordinarijs. Demum in illo capite agitur de impediensibus ne alius conveniatur coram iudice Ecclesiastico, prohibendo actores, ne illum conveniant in tali foro, at vero in hoc Canone tractatur de impediensibus ipsosmet prelatos, & iudices ne utantur sua iurisdictioe, en que va contra la letra, y mente del texto: pues en ella se prohibe todo impedimento directo, o indirecto, como es carcelar, o molestar à los Agentes, y Procuradores; y esto no se diferencia de obligar las partes por otros medios à desistir del pleyto, quidquid dicat Castr. Palao tom. 5. de centur. disp. 3. punt. 17. num. 2.*

(116) Larrea vbi proxim. ibi: *Et ita si cognoverimus sensum horum iurium simul aperietur mens praedicti, cap. 16. dicta Bulla.*

su instancia, obligan à los litigantes en el Tribunal Ecclesiastico à desistir, y apartarse de los pleytos; cuyo conocimiento le toca por costumbre, ò por derecho, con el fin, y el animo de que en el juzgado Real pidan, y litiguen, y no en el Ecclesiastico, (114) comprehendiendo à los que diessen favor, ò consejo; y en confirmacion de estos decretos, y refiriendose à ellos refervò el Canon 16. de la Bula In Coena, la censura, sin añadir en su primera parte cosa de nuevo, segun la clasica inteligencia de los Canonistas, y Reynicolas de mejor nota, contra el particular sentir de el Moralista. (115)

Siendo el Canon 16. de la Bula confirmatorio de la Constitucion de Bonifacio VIII. segun tan clasicas doctrinas, no puede dudarse estará comprehendido en la Bula lo determinado por Bonifacio, (116)

con

con la aplicacion al hecho, se descubrirá mas claro el concepto. Censura el Pontifice à qualquiera Juez, y secular Magistrado, que absolutamente impidiere el conocimiento de las causas, que por derecho, ò por costumbre pertenezcan alEclesiastico, obligando a los litigantes autoritativa, ò privadamente, à que desistan, y se aparten de los pleytos principiaados. (117) Esto es lo executado por el Governador, y su Assessor, y esto es lo probado: y la causa por derecho, por costumbre, y por la sumission, toca à la jurisdiccion de V.Eminencia, con que no puede ser dudable aver grande fundamento para inquirir, y substanciar sobre la declaracion de las censuras del derecho comun, y reservadas por la Bula.

Aunque las censuras, y materia del Derecho comun, y de la Bula se distinguan, ay grande fundamento para dudar, si se ha incurrido en las reservadas por el hecho referido; en la primer parte del Canon 16. de la Bula, se prohibe todo impedimento puesto al Juez Eclesiastico, para que no use de la jurisdiccion que le pertenece, (118) puede impedirse, ò embarazando que se empieze à actuar, ò embaraçando se prosiga el litigio començado, y no se execute el auto proveido, ò haziendo se revoque la sentenciam dada; y esto por escrito, por palabras, por sì, ò por interposita persona, y de qualquier modo, y de qualquiera forma se incurre en la censura de la Bula. (119)

A quien se prohibe, y censura es, à los Juezes seculares, y à quien les dan consejo, y dictamen, esto principalmente por

(117) Text. in dict. cap. quoniam, ibi: *Quin potius super illis recurrere ad iudicium seculare, & alite, seu quastione desistere compelluntur, per se, vel per alium, &c.* Larrea vbi proxim. ibi: *Verum etiam censeo locum habere Bulla censuram & text. in dict. cap. quoniam contra eum, qui licet private prohibet iudicibus Ecclesiasticis, quominus sua iurisdictione utantur, & causarum cognitionem impediunt.* Barb. de potest. Episc. 3. part. allegat.

(118) Pignat. vbi proxim. num. 4. ibi: *Prohibetur in eius prima parte, quolibet impedicio opposita iudicibus Ecclesiasticis, ordinarijs ne sua iurisdictione Ecclesiastica, ut convenit utantur.* Duard. in dict. Canon. 16. quæst. 1. ibi: *In prima parte fertur excommunicatio contra illos, qui prelatos, & iudices Ecclesiasticos ordinarios impediunt, quominus sua iurisdictione utantur.* Lo mismo Castro Palao, y es comun de todos.

(119) Pignat. vbi proxim. num. 23. ibi: *Impedimenta hæc ad tria capita reduci solent, ad ea, quæ obstant, ne fiant à iudice Ecclesiastico causarum cognitiones. Ad ea, quæ obstant, ne prædicta, postquam emanaverint, executioni demandentur: & ad ea, quæ faciunt ut executioni demandata revocentur, quodcumque autem impedimenti genus sufficiens est ad inducendam censuram.* Alter. lib. 5. disput. 17. cap. 1. Vgolin. in Bul. Cœnæ Cann. 16. num. 1. Filuc. tract. 16. cap. 10. à num. 281. Leand. tract. 3. disp. 16. quæst. 6. Y de ellos el Crisol Theologic. verb. Excomunion, §. 24. num. 63. 1. ibi: *Que los tres modos de impedir se pueden executar de muchas maneras: porque se puede impedir con palabras, con escritos, con obras, directa, ò indirectamente, por sì, ò por otros; y de qualquiera suerte que se impida la jurisdiccion Ecclesiastica, como sea injustamente, se incurre en la excomunion de este Canon.*

(120) Pignat. vbi proxim. ibi: *Per particulam illam qui, utpote de se generalem, & neminem excludentem, comprehenduntur non solum quicumque pollentes autoritate Laica, cum ij presentim sint, qui solent impedire Ecclesiasticam iurisdictionem.* Delben. dict. sect. 2. num. 3. Duar. vbi supr. quæst. 1. num. 2. ibi: *Quo vero, quo ad personas accessorias, que excommunicantur sunt, secundo dantes consilium.*

(121) Pignat. num. 39. Duar. quæst. 5. Vgolin. §. 2. num. 4. Fil. tr. 16. cap. 10. Leand. dict. tract. 5. disp. 16. quæst. 3.

(122) Pignat. vbi supr. num. 6. ibi: *Tum quia est sententia communitor.* Crisol Theolog. vbi prox. n. 637. ibi: *Pero tengo sin duda alguna por mas probable la opinion contraria.* Y acredita ser de esta opinion Navarro, Filucio, y Suarez. Lo mesmo Delben. dict. tom. 1. cap. 3. dub. 10. sect. 2. num. 11. & dub. 11. sect. 2. alios cumulat Pignat.

(123) *Et quidem neque in consulendo neque in sentiendo, recedendum sit ab opinione Ecclesie favorabili.* Sperell. tom. 2. decif. 121. num. 130. & t. 1. decif. 61. n. 29. probat. text. in cap. fin. de re iudic. leg. sunt personæ, ff. de relig. & sumpt. funer. aunque sea en el Tribunal de fuerças: Con mucho numero de Authores Cortiad. tom. 1. decif. 24. à num. 26.

(124) *In spectantibus salutem animæ tutiorem partem in dubio esse tenendum.* Firmo. y defende de precepto Fagnan in cap. iuben. 3. de spontalib. donde ilustra esta conelusion.

(125) Pignat. vbi proxim. n. 6. ibi: *Tum quia alioquin possent, sequi multa absurda, & facillime violari ac deludi iurisdictione Ecclesiastica, nam Princeps, & varones alij que Magistratus Laici possent supponere personas pribatas, & facere ab illis impediri exercitium iurisdictionis Ecclesiastica ita vix unquam daretur casus, quo possent puniri illius violatores.*

(126) Cap. Solitæ de maiorit. & obed. in fin. ibi: *Nihil excipit, qui dixit quocumque.* Gloss. in Clem. 2. §. Ne igitur, verb. *Quomodolibet*, de sentent. excomm. & in cap. Indemnitatibus 41. §. Si quis vero, verb. *Quomodolibet*, de elect. in 6. Barb. dict. 330. Narbon. de appella. part. 2. fundam. 1. num. 35. Solorç. de Indiar. gubernat. lib. 3. cap. 27. num. 8.

(127) El Card. de Luc. in miscel. discurs. 19. num. 22. ibi: *Sive quod dicta prior opinio verius recipienda veniat, setiam vbi impedimentum præstetur ab eo, qui non sit publicus officialis, vel magistratus habens iurisdictionem Laicalem, cum qua in forma iudicij impedimentum præstet, sed sit persona potens cum illa specie potentie, que in populo potius publica, quam pribata dicenda veniat, ut ex gr. sunt barones, & domicilli, qui licet non habeant iurisdictionem in exercitio, quod est pœnes iudices, & magistratus, eam tamen habent in dominio; sive quod eis debetur quadam reverentia, seu obedientia ob quam spectato effectu, iste sit idem.*

ser quien con mas frecuencia ofenden las libertades Ecclesiasticas, (120) lo que se prohibe impedir, es, la jurisdiccion ordinaria Ecclesiastica, aunque sea en causa de mixto fuero, aviendo prevencion, sea directamente de Juez à Juez, ò sea indirectamente valiendose de otros medios, y personas; (121) Y solo està la duda en si se comprehenden los que privadamente ponen qualquiera de los impedimentos referidos; la sentencia afirmativa es la mas comun (122) debe seguirse por ser mas favorable à la libertad de la Iglesia, (123) y por mirar la salud de las almas: (124) de otra forma los Juezes seculares se valieran de personas particulares, como en este caso, que impidieran la jurisdiccion Ecclesiastica, y no llegaran los terminos de castigar los violadores de ella; (125) Y por fin el Canon de la Bula vsa de la diction *quomodolibet*, que comprehende todos los modos excogitables. (126)

El Governador, yà que no judicial, è imperiosamente, à lo menos con la autoridad de tal, su poder, y mando, y el temor que induce persona de tanto poder, y autoridad, en cuyos terminos mediò las opiniones referidas la mas Clasica Pluma, (127) por consejo de su Assessor, obligò al Mayordomo à que desistiese de el pleyto, sin dexarle libertad para deliberarlo, con el fin de que fuesse à su juzgado, logrando por este medio fundamento para denegar el auxilio, y embarazando absolutamente se prosiguiesse la execucion expedida por la jurisdiccion ordinaria Diocesana, que es el segundo modo de impedirla: luego para dudar en la incur-

cion

cion de la Bula ay fundamento grave que la motiva. ( 128 )

Reconocidos estos principios, la obligacion precissa de mi oficio en la defensa de la libertad, y jurisdiccion Ecclesiastica, y que sacada al publico materia tan grave, avia de ocasionar escandalo al pueblo, al Governador enojo, y à todos tropiezo, golfo sin puerto, y à cada parte vn escollo, ( 129 ) haziendo reflexion sobre la cortedad de mis noticias, y juyzio, deffendiendo el acierto, y teniendo por seguro estar en el Consejo ( 130 ) figuiendo la enfeñança del mayor de los Prelados, ( 131 ) remiti los autos à Don Marcos de Cabrojas, consultando mi dictamen, y pidiendo su desengaño; y aviendose conformado con mi parecer di traslado al Fiscal, quien se querrellò, pidiendo declaracion de censuras, è imposicion de las demàs penas del sacrilegio; y perficionadas las probanças del hecho referido, teniendo presente, que sin la citacion no se puede passar à la declaracion, ( 132 ) arreglandome à la practica provei auto, con censuras precisas, para que el Governador, y su Assessor cõpareciesen en la Audiencia de Alcazar, donde residen personalmente, averse declarar incurtos, ò alegar si tenian causas para que no huviesse lugar la declaracion, que es lo mismo. ( 133 )

Este auto por los principios referidos parece justo, la materia deste litigio sacrilegio, ( 134 ) su conocimiento al Ecclesiasti-

( 128 ) Pignat. vbi proxim. num. 30. ibi: *Ex hac particula quomodolibet, deducitur excommunicari mandantes impeditorem. Significat enim particula quomodolibet, idem ac per se, vel per alium, & mediate, vel immediate: immo cum excommunicentur principaliter potestates Laicæ; notum est, eas fere semper aliquibus intermedijs, vt officialibus, & executoribus vti, ac proinde mandantes esse; quot qui adhuc negaret ex eo, quod mandantes solent expresse recenserì quod Bulla mens est, quod innocenter, refellendus esset ex eo, quod in fine Canonis excommunicatur auxilium, & favorem dantes, sub quibus certum est, etiam mandantes comprehendì.* Hablando del Canon 16. de la Bula, y de Governador en caso semejante Sperel. tom. 2. decil. 160. num. 26. ibi: *Idque procedit etiam, si quis, non per semetipsum, seu per alium impediatur iudicium Ecclesiasticum in sua iurisdictionis exercitio, cum casus iste comprehendatur in dict. Bulla Cane vigore dictio- nis quomodolibet in ea apòsitæ, quæ omne impedimentum etiam improprie sumtum comprehendit.* Cita à Hugolino, Bonacina, y Duardo; y por lo que mira à la jurisdiccion impedida en terminos, num. 24. ibi: *Et in puncto de impedi-entibus vicarium Episcopi ne sua utatur iurisdic- tione, quæ quidem ordinaria est, eique ratione sui officij conceditur, admitunt communiter theologi.*

( 129 ) *Ecclesiastica libertas videtur hoc tempore esse lapis offensionis, & petra scandali, & valde difficile est, sic eam defendere, vt Principum indignationem non incurramus, vel sic eam negligere, vt non incurramus, in offensionem Dei, & eius Vicarij.* Bellarm. ad Monit. ad Nepot. controv. 7.

( 130 ) *Consilium in omne præat negotio. Consilium custodit te, ibi: Salus vbi multa consilia, post factum non pœnitent, qui ante factum consulti.* Sapient. 6. 26. Proverb. 2. 11. & 12. Eccles. 32.

( 131 ) *Stulto labore consumeris.* Exod. 18. num. 18. y en su exposicion S. Chrisostom. *Hoc Moyses litteris dicit, vt nos doceret, ne vnquam de nobis ipsis sublime sentiamus.* Que al intento S. Agustín Epistol. 19. ibi: *Idem rogo, vt me fidenter corrigas vbi mihi hoc opus esse perspexeris.* Augustinus Hieronymo minor est.

( 132 ) Pignat. vbi proxim. à num. 48. Sperel. tom. 1. decil. 48. à num. 3. & tom. 2. decil. 160. Luc. in miscel. dict. dilcurs. 19. num. 9.

( 133 ) Ipse Pignat. num. 45. ibi: *Vt que iudex recte, ac recte processe in illis ferendis dicatur, cupi debet informatio impeditenti præstiti contra exercitium iurisdictionis Ecclesiasticæ, citari delinquentes ad dicendum causas, quare non deberent declarari excommunicati præfixo illis termino competenti ad comparandum.* Lo terno de la practica de Genuente.

( 134 ) Ipse Pignat. num. 4. ibi: *Materia huius Canonis sacrilegium. Et cum eo omnes supra laudati.*

(135) En lo temporal à lo menos prebentivo, por ser de mixto fuero, agit late Cortiad. tom. 5. decif. 265. à num. 30. vbi omnes agentes.

(136) Resolviolo en terminos Larrea dict. decif. 1. num. 15. *Turbantes enim Ecclesiasticorum iurisdictionem, & impediētes gravissima censura in Bulla Cœnæ Domini feruntur, ut constat ex eius cap. 16. cum enim nullo modo possit iudex secularis, circa excommunicationem cognoscere, vel reos absolvere, aut in cursos declarare; pertinet enim id ad forum spirituale, & inter mera Ecclesiastica connumerantur, cuius cognitionis non solum Laicalis potestas in competens est, sed in capax omnino.* Lo decidieron cap. 2. de iud. leg. 56. tit. 7. part. 1. cap. Quisquis, cap. Ad Episcopos caus. 17. quæst. 4. ab argum. text. in leg. Aut facta 16. §. Locus, ff. de pœnis, leg. Si quis in hoc genus 12. C. de Episc. & Cleric. Y omitidos los Canonistas la confieslan vniformes los Reynicolas, Azeved. in leg. 2. tit. 2. lib. 1. Recop. num. 10. & in leg. 3. eodem tit & lib. num. 23. Mart. de iurisd. 2. p. cap. 11. num. 2. & cap. 27. n. 8. & 16. Gutierr. lib. 3. pract. quæst. 1. num. 15. Cobarr. lib. 2. var. cap. 2. vers. 35. & pract. quæst. 31. num. 2. Bobad. lib. 2. cap. 18. num. 33. Parlad. in sexquit. difer. 9. §. 1. Luc. de iud. lib. 1. cap. 11. à num. 50. Carie. de iud. tit. 1. disp. 2. num. 397. Farinat. in prax. tom. 1. quæst. 8. vers. Limitando, num. 20.

tico, (135) y procediendo como se procede, à declaracion de censuras pribativo, (136) con que no se haze fuerça en su conocimiento. Remitile el dia treze de Diciembre, para que se notificasse: Los Ministros de Alcazar à su adbitrio, y en que no tuve intervencion alguna, disfrieron la notificacion hasta el dia veinte y tres, ellos informaràn à V. Eminēcia de los motivos.

Notificado el comparendo, presentaron por Procurador peticiones los reos, en el mesmo dia de la intimacion del decreto, y con los autos me las imbiaron el dia veinte y cinco. El Governador nos recusa à mi, y à Don Seraphin de Aguilera, y concluye pidiendo, se nombren arbitros, que conozcan de las causas de la recusacion; Y en otra manera, lo contrario haziendo, protesta la nulidad, y de passar ad vltiora, apelò, y protestò la fuerça. Don Francisco Quintanar, Assessor, opuso la declinatoria de jurisdiccion por ser legos, pidió no se le declarasse en las censuras del comparendo; y sin apartarse de la recusacion pidió los autos, para alegar, y defenderse, y de passar ad vltiora, y de lo contrario, y de declararlos incurso, apelò, y protestò el Real auxilio, à que provei el auto del tenor siguiente.

Vistas las peticiones presentadas, y en atencion, à que segun derecho, y costumbre, no se debe admitir Procurador, que supla la comparecencia personal de los citados en causas Criminales: que las excepciones, y apelaciones, no pueden, ni deben impedir el efecto de la captura, que executada esta, en todo se debe oir à los reos, estas partes comparezcan personalmente, como les està mandado, y executado, se les oirà en la recusacion, en la forma que huviere lugar, y practica el Tribu-

bunal Eclesiastico, en la declinatoria, y demás excepciones, causas, y razones, que alegaren para no ser declarados en las censuras reservadas, en que por parte del Fiscal, se pretende aver incurrido por los capitulos de impedientes de la libertad Eclesiastica, para cuyo efecto les está mandado comparecer; y se les admitirán tambien las apelaciones, si las interpusieren en ambos efectos; y no compareciendo, admíttese la apelacion en el efecto desvolutivo, y en el suspensivo no ha lugar.

Este auto tiene dos reflexiones. La primera, respecto de no aver concedido la apelacion en ambos efectos, y si ay fuerça de no otorgar: Y la segunda, si es justo en aver diferido la admisión de las excepciones, hasta la presentacion personal. En quanto à la primera, el Governador referidas las causas de la recusacion, y pedido se nombren arbitros, olvidando toca privativamente el conocimiento de ellas à V. Eminencia; (137) apela de lo contrario, y de passar à dulteriora, y protexta la nulidad, y el Abogado puesta la declinatoria, y pedido no se publicasse en censuras, y se le entregassen los autos, apela lo contrario haziendo, y de passar à la declinatoria. En estas clausulas no ay formal apelacion del auto de comparendo, ni de gravamen inferido, son apelaciones formalmente de admitirse las excepciones opuestas; y assi apelan de no admitirse la recusacion, y nombrar arbitros de no admitir la declinatoria, de no entregar los autos, y de passar à la declaracion de censuras, en cuyos terminos vniforme la comun inteligencia, resuelve, y califica estas apelaciones de ilegítimas, nulas, è ineficaces; y condena la ignorancia de los Abogados, que vsan de ellas, (138) y con-

(137) Text. in cap. Si contra 4. de offic. deleg. in 6. ibi: *Cum autem ipse delegatus Episcopi recusatur, recusationis causa coram Episcopo est probanda; idem est, si officialis recusetur eiusdem: licet ad ipsam ab eodem officiali nequeat appellari.* Y solo estando remotamente ausente se nombran arbitros. Paz Jordan. tom. 3. lib. 12. tit. 4. à num. 30. & *hodie non est in usu electio arbitroris.* Capon. tom. 3. cap. 182.

(138) Salg. de Protect. 2. part. cap. 2. à num. 4. ibi: *Qui omnes affirmant, non posse quem hoc modo appellare, oppono hanc exceptionem, quam si non admitteris, vel ad ulteriora procedas, vel illud facias, & si facere recusaveris appello: non est legitima appellatio, sed nulla, & ineficax. Quoniam opponens exceptionem debet prius expectare, an iudex admitat, vel reiciat exceptionem, & post modum ab illato gravamine appellare, quia ante quam iudex admitat, vel non admitat, pars non habet gravamen, de quo possit se conqueri, & est text. expressus in cap. dilecto 63. de appellat. Et ibi: Et alij per eos allegati dicunt, signaros ad vocatos huiusmodi appellationes proponere solere, non expectato gravamine à iudice inferendo.*

razon; son condicionales, y de futuro gravamen, y se debió apelar de nuevo del auto à las peticiones proveido, y en otra forma no ay fuerza. (139)

Sin embargo de tan clâsicas, y terminantes doctrinas; y que formalmente no se interpuso apelacion de la comparecencia personal, y sus censuras, sino es de la declaracion de ellas, como gravamen futuro, atendida con la equidad; y que en gravamen inferido solo podia herir la apelacion en el auto de citacion; y que este, y suspender su execucion, fue el fin de las partes, respecto de el: Concedi la apelacion solo en el efecto devolutivo; tove presentes doctrinas, clâsicas, terminantes en autos de citacion, para declaracion de censuras por impedimento de jurisdiccion Eclesiastica; (140) con que concurre, que siendo auto de comparendo, teniendo, como tiene la clâusula justificativa, no es admisible su apelacion en lo suspensivo, (141) y con razon, porque semejante auto, no es otra cosa, que vna Real citacion, ò precepto de capiendo, ò encarcelando, y este no es apelable para el efecto de suspender la captura; y asî solo debe admitirse en el efecto devolutivo, de otra forma no huviera necesidad de carceles, ni llegara el caso de lograrse las prisiones; por cuyos motivos lo tiene asî resuelto el derecho, y admitido la costumbre. (142)

En quanto à la segunda reflexion, y justificacion del auto, parece, que à lo menos se debió suspender la publicacion de las cêsuras, por no aver incurrido en ellas el Governador, y su Assessor. Es constante, que faltando la jurisdiccion en el Juez, que promulga las censuras antes de su incursion, no tienen efecto alguno (143) dêtro del dia de la comparecencia; y antes de la incursion se

(139) Ipse Salg. num. 42. ibi: Ex quibus comprobata manet hæc opinio, & conclusio, vt in iudicialibus actibus, prima appellatio conditionalis, vel anondum gravamine illato non valeat, nec teneat, & si post modum gravamen sequatur, debet omnino post gravamen, ab illo de novo appellare, alias si virtute Prioris appellationis conditionalis ad senatum recurratur, per viam violentiæ, vim non fieri, vel non venire per ordinem declaratur. & in 1 part. cap. 2. num. 68. Por aora no haze fuerza, & num. 73. No viene en estado. Y en el num. 213, pone las formas de Decretos de semejantes recursos.

(140) Pignat. tom. 6. consult. 19. num. 46. ibi: Sed vbi index citat ad dicendum causam quare non debeat declarari incidisse in excommunicationem, à comminatione talis declaratorie non datur appellatio, quia à declaratoria postea lata poterit appellari, & appellatio operabitur vtrunque effectum devolutivum, & suspensivum, vt per Rotam decis. 2. num. 5. de dol. & contum. in nov. Vnde eum gravamen declaratorie reparari possit remedio appellationis, consequens est vt à comminatione talis declaratorie appellare non liceat, vt in Conc. Trident. sess. 24. cap. 10. ibi: Nec appellationes recipiantur. Sperell. tom. 1. decis. 48. num. 1. ibi: Citationem ipsam in eibus eiusdem dimisit, qua propter statim iudex ipse ex persona eiusdem Procuratoris interposuit appellationem. & num. 39. ibi. Frivola vero fuit eiusdem iudicis appellatio, tum quia interposita à citatione legitima transmissa à iudice Ecclesiastico, ad quem solum spectat cognitio, en quis sit excommunicandus, vel veniat declarandus. Conc. Trid. sess. 25. c. 3. vers. Nefas autem de ref. Tum etiam, quia fuit interposita, vel ad denegandam, vel protrakendam obedientiam, quæ propterea veniebat reiicienda. cap. Cum appellationibus, de appell. in 6. Item tom. 2. decis. 160. à num. 55. conduce Salg. de Protect. cap. 5. part. 4. n. 69.

(141) Alexand. in leg. Ait prator. §. Si iudex de re iudicat. Boerio decis. 295. num. 12. Marant. de ord. iud. verb. sententia, num. 25. Gaylo lib. 1. observat. 19. num. 9. Pallad. quotidian. 1. part. cap. fin. §. 9. num. 4.

(142) Salg. de Protect. 2. part. cap. 1. à num. 11. ibi: A citatione autem reali, appellatio interposita non suspendit eius effectum. Non loquor hæc in parte de appellatione ab ipsa captura, & citatione reali que iam sortita est effectum, sed loquor de appellatione dumtaxat, à precepto de capiendo, seu in carcerando expedito à iudice, saltim adhuc effectum, vt captura suspendatur, cum appellatio nullatenus erit admitenda, vt suspendat capturam, & quo minus delinquens carceribus mancipetur. & ibi: Mili autem videtur, & consuetudine, & iure defendi posse.

(143) Prima, & præcipua causa ex qua à censura incurrenda excusari potest, si ex parte ferentis censuram deficiat iurisdicctio ante illius incursionem: quod contingere potest si removeatur ab officio, vel aliquomodo cesset eius potestas. Cast. Palao tom. 5. disp. 1. punt. 8. à n. 1.

opuso la recusacion, que suspende la jurisdiccion en el Juez, y à lo menos falta el exercicio de su potestad; Con que parece, que injustamente se omitiò la providencia de mandarlos quitar de la tabla en que estavan quando à mi poder vinieron los autos. (144)

Los principios son ciertos, comprehendidos con la comun inteligencia, y por ella el auto justo. Sagrada resolucion es, que en las causas Ecclesiasticas donde no se admite apelacion, no tiene lugar la recusacion, (145) principio, en cuya inteligencia varian los Interpretes; La comun, y arreglada, es, que assi como no se debe admitir la apelacion frivola, è ilegítima, no se debe admitir la recusacion semejante; y assi como aquella no suspende la jurisdiccion, tampoco estotra, (146) la recusacion, opuesta por el reo, mandado comparecer personalmente, antes de aver obedecido, es ilegítima no estando impedido para la comparecencia, porque sin ella no se debe oír por Procurador, le arta, y constringe de tal forma, que excepcion alguna debe admitirse antes de la cõparecencia, segun lo resuelto por derecho, y admitido por la costumbre, y practica; (147) y si del auto referido no se admite la apelacion en el efecto suspensivo, porque de otra forma se hizieran ilusorios los preceptos de capiendõ, y los autos de comparendo: el mismo inconveniente tiene la recusacion; pues prevenidos los reos con esta excepcion, pudieran siempre embaraçar la Real captura; y que jamàs tuviera lugar la personal comparecencia, y assi no obrò la recusacion el efecto de suspender, como tampoco la apelacion, especialmente mirando, como la recusacion mira la causa, y no la persona por la enemistad, que tan sin motivo se afecta. (148)

Estos, Señor, son los fundamentos, que mi cordedad ha tenido, para los autos referidos, y en mi debil juicio tã de justicia, por estàr la ju-

ris-

(144) Salg. de Reg. Protect. 2. part. cap. i. num. 88. Paz Jord. tom. 3. lib. 1. 2. tit. 4. num. 4. 2. Larrea alleg. 1. 18. Carleb. de iud. tit. 2. disp. 5. num. 1. 1. Bobad. lib. 3. cap. 8. à num. 1. 17. Math. de re crim. cont. 65. à num. 3. 2. & per totam, & decif. 48. à num. 1. Pignat. tom. 1. consult. 85. num. 8. Rot. decif. 2. part. 2. num. 17. & decif. 165. part. 6. num. 2. text. expref. in cap. Quoties, caus. 2. quæst. 6. cap. Quia suspecti, caus. 3. quæst. 5.

(145) Text. in cap. Super eo 12. de appellat. ibi: *In causis quoque Ecclesiasticis, ubi appellaturis remedium tollitur, sicut appellationsi, ita recusationi non est aliquatenus se ferendum.*

(146) Fagnan. in dict. cap. Super eo, à num. 14. ibi: *Qua propter illa verba respiciunt tantum modo formalitatem, & modum, quasi dicat sicut appellatio frivola, non admititur, ita nec frivola recusatio. & sicut de ferendum est rationabili appellationsi, ita & rationabili recusationi.* Paz Jord. vbi supra, num. 139. ibi: *Sicut enim frivole appellations non attenduntur, ita nec inanes recusationes.* text. in cap. Pastoralis, de appellat. cap. Qualiter de iudicijs.

(147) *Arcellat ad comparendum omnes qui legitime non sunt impediti, reditque illos contumaces, & de iure punibiles.* Paz Jord. vbi supra, lib. 14. tit. 1. num. 170. Pelegrin. prax. Vicarior. part. 4. sect. 6. à num. 12. ibi: *Vndè regula constituitur, quod in criminalibus, non admititur, ut plurimum procurator ad comparendum pro reo citato ad informandam Curiam super aliquo delicto, & ita de consuetudine servatur fere in omnibus Tribunalibus, ut Procurator non admitatur ad comparendum pro reo inquisito criminaliter. Quæ conclusio licet vera sit in Procuratore, non tamen locum habet in excusatore, qui proponit, & allegat causas absentis citati, dummodo non proponat aliquas exceptiones ipsius Rei.* Y con otros cita à Julio Claro, son text. exprefos, cap. Tuæ de Procurat. cap. In criminalibus, c. 5. quæst. 3. cap. Absens. c. 4. quæst. 9. cap. Si quanto, c. 2. quæst. 6. leg. Servum, §. Publice, ff. de Procurat. leg. pen. §. Ad crimen. ff. de public. iudic. y es vulgar conclusion.

(148) Solorçan. de iur. Indiar. tom. 2. lib. 4. cap. 6. num. 22. ibi: *Si autem inimicitia obiciatur in hac quoque qualis sit, & ex quibus rationibus orta, valde attendi debet, nam poterit forsam magis in causam, quam in personam dirigi.*



(149) Surius in vita Anselm. dice 26. Iunii, verba antistitis hæc. *Qui iuste ligatus est, solvi non debeat, nisi prius per penitentiam satisfaciatur illi, quem læsit, atque ita, & si fortasse non digne, & pro meritis, saltem misericordia persuadente, & iustitia parcente, catholice Ecclesie restituatur neque enim vel ipsi Beato Petro, sic est collata hæc potestas, ut vel non solvenda solvere, vel non liganda ligare debeat. Quanto igitur minus nobis: id igitur certum habetote mea semel pronunciata sententia non deflexurum, sed eam plane retenturum.*

(150) *Periculosus peccas, qui peccata defendis, & culpam præsertim deprehensam pertinaciter tueri, culpa altera est. Mag. de advoc. armat. cap. 15. num. 150. Senec. de Benef. lib. 4. cap. 38. Hæc vero superba stultitiæ perseverantia est: quod semel dixi, qualecumque est fixum ratumque sit.*

(151) *Redeuntés iactant, & gestiunt se obtinuisse tutores, quos magis vitiores sensisse debuerunt, D. Bernard. Epistol. 178. & Epistol. 42. ibi: Verum aperte indicant, quidem horum quid cogitent, dum multo labore, ac pretio Apostolicis adeptis privilegis, per ipsa sibi vendicant insignia Pontificalia.*

(152) *Vox una omnium, qui fideli apud nos cura populis præsumunt, annullari Ecclesie claves, Episcopalem omnino vilescere auctoritatem, sinomo Episcoporum in promptu habeat vlcisci injurias Dei, nulli liciat, illicita quævis, ne impropria parætia castigare. D. Bernard. dict. Epist. 178. pro Trebereni Archiepiscopo ad P. Innocent.*

(153) *Tantum denuo severitatis addendum est, quantum flagitia creverunt. Simanc. lib. 2. Epist. 13. Casiod. Epist. 15. lib. 5. ibi: Difficultatem vobis quævellæ summobemus, dum in ipsis cunabulis scelera Commissa ressecantur. & lib. 6. Epist. 21. ibi: Sed quanto melius in ipsis cunabulis adhuc mollia reprimere, quam indurata crimina vindicare, plura Marq. in Gubern. lib. 1. cap. 26. §. 1.*

(154) *Plutharc. in Romul. Vissus est recte eiusmodi injuriam futuram desperasse: nemo enim sexcentis post annis Romæ tali facinus perpetravit.*

(155) *D. Bernard. Epist. 42. Qui enim sumus ut scribamus pro Episcopis; sed rursus, qui sumus qui non obediamus Episcopis? Unde dare, indenegare compellor, quod postulo. Scribere tantæ altitudini, supra me est; & eidem non obedire contra me est. O Domine donate, qui me, & in hoc propiam proderere cogitis imperitiam, dum morem, modumque solemmem in scribendo servare nescierim.*

jurisdicción de V. Eminencia tan ofendida, que pudiera, como S. Anselmo, mantener con tenacidad las censuras puestas por caso semejante al Conde Vberto, à no ser la rendida obediencia à V. Eminencia lo primero; (149) y sin embargo de tan conocido, y premeditado exceso, ay aliento para recurrir à V. Eminencia con la queixa, duplicando los ofensores en su memorial la culpa, cõ el empeño de mantener la ofensa, (150) perturban la jurisdicción q̄ tanto ha costado al zelo de V. Eminencia. Acuden humildes afectando rendimientos à su grandeza, y buelven vanagloriosos, publicando triunfos de justicia, las piadosas gracias de su generosa misericordia. (151)

Debo, Señor con sentimiento Catolico pedir à la Sagrada severidad de V. Emin. el remedio de tã vulnerado respecto, como hizo S. Bernardo al Pontifice Inocencio; (152) Si esta causa se queda sin castigo, en debito ninguno Ecclesiastico contra lego, se impartirà el auxilio con exēplar tan nocivo; y siẽdo la cautela tan estraña, y el delito, y atrevimiento tan nuevo, pide con precision el remedio, para que la memoria de tã desvado caso, sirva de freno à la admiracion del castigo, y no de imitacion à tan cauteloso exemplo. (153) Bien lo experimentò Roma en el delito del Parricidio. (154)

Esto, Señor, es lo obrado con el zelo del servicio de V. Eminencia; y esto es lo que puedo informar en execucion de sus preceptos; bien reconozco mi pequenez para escribir en derecho; pero es poderosa la obediencia para disculpar mi atrevimiento; Enseñança es de S. Bernardo, cuyas clausulas cerraran el ultimo periodo. (155) Ruego a nuestro Señor guarde la generosa persona de V. Eminencia los muchos años, que sus criados necesitamos. Consuegra, y Febrero de 1704.

V. Eminentissimo Señor, mi Señor.

Besa los Pies de V. Eminencia, su mas indigno Ministro.

Lic. Castillo.