

✠
P O R

EL EXCELENTISSIMO
SEÑOR DON YñIGO MELCHOR
Fernandez de Velasco y Tobar, gran Condesta-
ble de Castilla y de Leon, Camarero mayor del
Rey nuestro señor, su Copero mayor, y su Ca-
çador mayor, Duque de la Ciudad de Frias, Mar-
ques de Berlanga, Conde de Aro, Conde de Cas-
tilnobo, Señor de las Casas de Velasco y Tobar,
y de los siete Infantes de Lara, de las Ciudades
de Osma y Arnedo, Villas de Villalpando,
Pedraza de la Sierra, San Asen-
sio y Saxa, &c.

S O B R E

*La jurisdiccion de los Alcaldes mayores de Casa, y Estados de
su Excellencia, cuyo Tribunal reside en la Villa de Bri-
biesca, que se ha intentado perturbar; con auerse dado en
el Real Adelantamiento de Castilla, partido de Burgos,
por nullos por defecto de jurisdiccion, los autos probeidos en
la instancia de la apelacion ante ellos interpuesta de los
Alcaldes ordinarios de dicha Villa: à cuya defensa sale
su Excellencia, pretendiendo queden calificados de injus-
tos los autos del Adelantamiento.*

*Vid. com.
13. f. 215.*

Y Por ser preciso discurrir en este negocio, des- Num. 1
seata sumamente hallar palabras que yguala-
ran à su grauedad, para que huiera tanto de
rigor en la quexa de auerse intentado perturbar dicha ju-
risdiccion, como ha auido de dolor vniuersal en la causa.

A Vt

Vt aliàs dixit Saluijan. lib. 6. de gubernatione Dei, pag. mihi 210. ibi: Vellem mihi hoc loco ad exequendam rerum indignitatem parem negotio eloquentiam dari scilicet, ut tantum virtutis esset in querimonia, quantum doloris in causa. Pero contentareme con procurar referir los solidos fundamentos que defienden dicha jurisdiccion; y miradas las reglas de la Iurisprudencia tan conformes en este caso, con las de la Philosophia natural, que en nada discrepan, ni diferencian (con que nunca seràn mas fijas las resoluciones de los Iuris Consultos, que quando siguen mas claramente lo natural de dicha Philosophia, l. 1. ff. de iust. & iure, ibi: *Veram ni fallor Philosophiam adfectantes.*) Parece este negocio, sin duda, y el derecho de la jurisdiccion inexpugnable; porque si reparado lo profundo de vna laguna, ò pielago, y aduertidos los rayos del Sol á fuerça de su influencia, se leuanta vna nube de lo humedo de las aguas, asì considerada la multitud de tierras, y Señorios, q̄ rinden vassallage à su Excellencia cõ el influxo de los rayos de su grandeza, es fuerça se exale el vapor de la jurisdiccion, que por tantos, y tan justos titulos exerce en su nombre el Alcalde mayor de Bribeica: dixolo Nicolas Boerio, decis. 227. circa finem, ibi: *Jurisdictionem se haberi in territorio sicut nebula se habet super palude Solis calore generata.* Ita Soz, consil. 74. vers. 1. *Quia ex quo, volum. 1. & purpuratus in lege 1. C. qui pro sua iurisdictione, numero 156. ad quod alludit aductum à Baldo, in tit. de pace iuramento firmanda, §. ad hæc, verbo, imagnetis etiã.* En cuya consideracion se han pronunciado diuersas sentencias en varios Tribunales, declarando tocar à su Excellencia, y a su Alcalde mayor, la instancia de la apelacion en contradictorio juyzio, con el Fiscal de su Magestad, y Villa de Pancorbo, especialmente en la Real Chãcilleria por sentencia de vista, y confirmada en la reuista, en tres dias del mes de Marzo, de mil y seiscientos y seis años.

+
 Aliman de
 Hitalib. tom. 1. q.
 163. n. 11.



R. 142862

años. Y con la Villa de Bribiesca, sus Alcaldes, y Escriuanos, alsimilmo vécido, y executoriado en el Real Adelantamiento de Castilla por sentencia definitiva, pronunciada en Arençana à dos dias del mes de Deziembre, de 1580. años, manuteniendo, y amparádo todas al Còdestable, en la possession en que està, de que sus Alcaldes mayores conozcan en la instancia de la apelacion.

De lo qual resultan dos cosas: la primera, la fuerça de Nu. 2.ª vna executoria que es inexpugnable, por razon de ser asentado derecho: *l. serbo inuito 65. §. cū prator, ff. ad Trebel. l. res iudicata 207. ff. de reg. iur. l. res iudicata 1, l. post rē, ff. de re iudicata, l. ingenuū 25. ff. de statu hominum, ibi etiam cum de quo sententia lata est quamuis fuerit Libertin. l. si finita 15. §. si ante hoc decretum, ff. de damno infecto, ibi equaliter ambo edium sunt Domini, scilicet cum iussu fuerit possidere, l. cū prolatis 32. in fi. ff. de excep. rei iudic. arg. text. in l. si serbus 50. §. 1. ff. de legatis 1. arg. text. in l. non erit 5. §. dato, ff. de iure iuran. l. 32. tit. 34. part. 7. l. 19. tit. 22. part. 3. Osual. lib. 2. cōment. cap. 10. in epit. lit. H. §. lib. 22. cap. 5. in princip. Faber. in iurisprudencia, tit. 1. princip. 1. illat. 2. Morla in emporio iuris. tit. 4. num. 32. Fachineus, lib. 1. controuers. cap. 51. l. assion, in l. lulian. 61. ff. de condit. in debiti, num. 2. Parlador. quotidianar. cap. fin. 1. par. §. 1. num. 1. Posthius de manuten. obseruat. 66. Cencio de cēfib. decis. 237. in princip. Bibian. de iure patronat. decis. 78. n. 2. Menoch. de retinend. posses. remed. 3. nu. 685. Gratian. disceptat. forens. cap. 445. num. 10. Surd. conf. 312. tit. 3. nu. 9. Amatis, decis. 47. num. 11. Noguero, aleg. 2. num. 23. §. in nostro casu. Salgado de retent. bullar. 2. part. cap. 17. num. 12. §. de protect. regia, 2. par. cap. 18. n. 27. Scatia de appellat. quest. 17. limitat. 6. membro 7. á num. 54. con otros muchos, donde se asienta, que quãdo està vna sentencia pasada en autoridad de cosa juzgada, declarando tener jurisdiccion vn Alcalde, ò luez, no ay recurso alguno para poder*

poder en ningun tiempo refricar la question, ni alegar fundamentos para elidir cosa tan firme.

Nu. 3. Luego el derecho de su Excellencia tiene todo fundamento; y mas, quando dicha executoria es sobre el propio punto que al presente, sin diferenciar de causas, cosa, persona, derecho, y origen de litigio, con que queda asegurado con la mayor firmeza, *l. cum quaritur 12. l. quantitas 13. l. Et an eadem 14. l. cum ad hoc 27. iunta l. si mater 11. §. eandem, ff. de excep. rei iudicatæ.* Osuald. *cum multis, lib. 22. cap. 5. fere per totum, cum cap. fin. de except.* Salgado de *retent. bullar. part. 1. cap. 12. num. 18.* Castillo, *tom. 5. controuers. cap. 104. n. 15.* Surd. *cõsil. 114. n. 21.* Merlin. *decis. 75.* Tusch. *lit. E, concl. 584.* Giurba, *decis. 20. num. 1.* Franch. *decis. 289.* Gratian. *cap. 445. num. 11.* Valençuela, *conf. 4. num. 48.* Barbol. *in l. diuortio, §. fin. ff. soluto matrimonio num. 62.*

Nu. 4. Y especialmente, quando fue ganada en juyzio possessorio, en el qual, aunque faltaran las fuerças de la cosa juzgada, y de la executoria, sobrauan los vigores de dos sentencias conformes, las quales son bastantes para dar por tan assentado el derecho de vna possession, que no se permita por la disposicion de las Leyes, el que se interponga apelacion, aunque sea cõ la fiança de las mil y quinientas doblas, por reputarse por negocio desesperado; y asino auer recurso que pueda fauorecer al que intentare perturbar possession tan bien çanjada. *Ita Ioannes Martinez de Olano, in reduct. antinomiarum iuris, fol. 28. num. 22.* Ioannes Baptista de Villalobos, *in antinomijs iuris, fol. 8. num. 61. leg. 8. tit. 20. lib. 4. noue Recopilationis: ibi.* Otro si mandamos, que dadas dos sentencias conformes sobre la possession, no aya lugar de suplicacion con la fiança de las mil y quinientas doblas, ni otro recurso, ni remedio alguno: *Et ibi Azebed. Flores Diaz de Mena, variar. lib. 1. quest. 5. num. 63.* Antonius Gomez, *in l. 45. Tauri, num. 194. finali circa*

circa finem, verbo, Hodie. Feliciano de censib. lib. 3. cap. 1. nu. fin. Couarrub. practicar. cap. 23. num. 8. vers. Eade fermentatione. Lo qual se obserua por derecho Real, aunque repugna à lo dispuesto por canonico, y civil, quienes diferencian, en q̄ no igualmēte por ambos produze la apelacion el efecto suspensiuo, y deolutiuo, y en otras cosas, como latamente Antonio Gomez, *in d. l. 45. Tauri, n. final. Et melius Couar. cum in numeris pract. d. c. 23 n. 8. interpretando text. in l. conic. C. si de momentanea possess. l. quisquis, C. quorum appellationes non recipiantur, Et in cap. ei, qui §. de possess. 2. quest. 16.* Y la decission de Afflictis 269. y otras de la Sacra Rota Romana, que no refiero, por no ser materia del punto deste negocio.

El segundo fundamento que resulta de dicha executoria, es, el que de su tenor consta, como por el Condestable se probò la possession immemorial, en que sus Alcaldes mayores estauan de exercer la jurisdiccion que agora se ha intentado perturbar, cuya costumbre està probada plenamente con dichas executorias, *Alexan. cons. 132. 1. dubitat. lib. 1. Et cons. 136. lib. 2. Curtius Iunior, in tract. feudali 4. part. quest. 39. Et alij adducti à Mascardo de probationib. concl. 427. num. 1. ibi: Consuetudo probatur ex eo quod iudex in contradictorio iudicio aprobauit, Et pronuntiauit esse consuetudinem.* Y aunque no se mirara dichas executorias, como tales, sino es como otros papeles sacados del Archiuo de su Excellencia, no obstante calificauan con toda plenitud dicha immemorial, *l. vetustissimam, §. igitur, C. de iure Domini impetrando, ibi: Pignus autem publicè proscriptum, nec vidimus, neque nisi antummodo ex librorum recitatione audiuius.* Mascard. de prouationib. *concl. 429. nu. 1. Franch decis. 91. n. 16. Socin, consil. 94 n. 7. Baldus, in l. Gallus, §. idem credendum de liberis Et posthumis, Crabeta de antiquitate temporum, in to. 17. tractatum Doctorum, num. 1. vers. 4. limitatur, fol. 135. interpretando*

do, text. in authen. ad hac, C. de fid. instrum. arg. l. census. ff. de
 prouationib. Y mas quando la fama es notoria. Mascard.
 d. concl. 425 num. 10. Alexand. consil. 14. num. 1. volum. 5.
 Marfilis, in l. de minore, num. 82. ff. de quaestionib. Dueñas
 reg. 299. falentia 21. Rolandus à Valle, cons. 13. in fine, lib.
 2. Benedictus, decis. 2. num. 117. vers. Ex eo, quibus resul-
 tat. Salgado de regia protectione, part. 1. cap. 1. preludio 3.
 num. 133. Lo qual basta para que aunq̄ no militaran otros
 fundamentos en este negocio, precluyera absolutamen-
 te el adito à contrarias pretensiones. Quia consuetudine
 iurisdictio adquiritur, cap. cum quidam 2. de exceptionib. lib.
 6. ibi, de cōsuetudine, vel de iure, l. si lex 1. C. de em̄cipation.
 l. magistratus 25. ff. ad municipalem, l. viros expectabiles
 8. C. de diuersis officijs, lib. 12. tit. 60. arg. text. in l. 1. ff. de albo
 scribendo. Paulus de Castro, in l. imperium, nu. 7. ff. de iurisd.
 omn. iudi. Gregor. Lopez: in l. 13. tit. 13. part. 2. glos. 4.
 Barbof. in collectanea, in d. cap. cum quidam de exceptionib.
 num. 10. Cardoso in praxi iudicum, vers. Consuetudo, nu.
 6. Valençuela, Velazquez, consil. 26. num. 17. Monachus
 de iurisdict. cap. 5. num. 20. Matheus Stephanus, lib. 1. cap.
 38. num. 46. Petrus Gregor. sint agmatum iuris, cap. 21. nu.
 21. Osuald. lib. 17. commentar. cap. 7. in notatis litt. P. Salg.
 de Regia proteçt. part. 1. cap. 1. nu. 38.

Nu. 6.

Concuya circunstancia se halla la justicia de su Ex-
 cellencia tan defendida, como si la apadrinara expresso
 Priuilegio de los señores Reyes, porque tanto como pue-
 de vn Priuilegio, puede vna immemorial; cap. super qui-
 busdam. 26. §. Præterea de verborum significatione, ibi:
 Vel Regum, vel Lateranensis Concilij largitione cōcessa, vel
 ex antiqua consuetudine à tempore cuius non stat memoria
 introducta, cap. quia 64. distinct. cap. conquestus 9. quest. 3. l.
 titib. C. de agricolis & cēsitis, lib. 11. l. 5. tit. 2. lib. 7. noua Re-
 copilationis, ibi: Que tienen por Priuilegio, ó por costum-
 bre antigua, que el derecho iguala al Priuilegio de dar,
 &c.

4

Et Bald. in cap. i. num. 3. qua sint regalia in vsibus feudorū,
Gregor. Lopez, in l. 10. glos. 3. in fine, tit. 26. part. 4. Oldral.
consil. 172. in princip. Cardinalis Tuschus, litt. C. concl. 808
num. 1. Aymon Crabeta, de antiquitate temporum in par-
tit. operis, num. 43. Sarabia, de iurisd. quest. 24. in princip.
Puteus, decis. 365. Salgado de regia protecc. p. 1. cap. 1. pra-
ludio 3. num. 126. Y se reputa por mas fuerte, y de mayor
firmeza, que quantas gracias, o Priuilegios de Principes
se supongan. Valençuela, Velazquez, cons. 8. num. 11. ibi:
*Plus posse consuetudinem, quam Principem, vel Papa gra-
tiam, Innocentius, in cap. accidentibus, vers. Vnde sic forte de
priuilegijs. Felinus, in cap. accidentes, colu. 5. de praescrip. Et
alij, quos adducit, Aymon de Cabreta, vt sup. ibi: Ideo ius
quasitum consuetudine difficilius tollitur quam ius quasitum
priuilegio Rebufo ad constitutiones Gallicas, tom. 3. tract.
de consuetudine vsu, Et stilo, num. 96.*

Quibus suppositis, no se estrañara, el que dicha imme-
morial sea el mejor titulo de quantos pueden asistir en Nu. 7.
el mundo, l. hoc iure, s. ductus aqua, ff. de aqua quotidiana,
Et aestiua, l. in summa 2. s. apud labeonē, Et s. cassius, ff. de aqua
pluvia arcenda, cap. 1. de praescriptionib. in 6. l. 8. tit. 11. lib. 4.
Recopilationis, Menoch. de praesump. lib. 3. praesumpt. 131.
num. 38. Et cons. 90. num. 65. lib. 1. Mieres de maioratib. 4.
part. quest. 20. num. 248. Et quest. 21. nu. 49. Gratiano, dis-
ceptationum, cap. 800. num. 2. Molina de hispanor. primoge.
lib. 2. cap. 6. num. 13. Menchaca controuersiar. illustrium,
cap. 81. num. 17. Geronimo Gonçalez, in reg. 8. Chancel-
lariis, glos. 18. num. 41. Et glos. 33. num. 4. Sarabia de iuris-
dict. d. quest. 24. nu. 4. circa finem aducens Felinum, in cap.
causam que num. 2. de praescription. Salgad. vt supra, Et alij
quam plurimi quos vnusquisque Doctorum relatorum af-
fert. Y por esta razon, el que se funda en vna immemo-
rial, puede dexar de mostrar, aunque se le pida el titulo
de lo que pretende. Ita Cardin. Tusch. litt. C. concl. 800.

per

per totam, sin que se repete por necessariamente precisa di. ha exhibicion ò presentacion, quando es muy facil, q̄ entanto tiempo se aya perdido, quemado, ò consumido. Ita Seraphinus, decis. 1360. num. 6. ibi: *Et sepe eueniat, ut propter antiquitatem, & sinistros casus Bellorum incendi, pestium, & similibus instrumenta: quibus possessores se se tue-ri possent sin deperdita, veletiam vetustate consumpta.*

Nu. 8. Conlo qual llega dicha immemorial à furtir en su firmeza la naturaleza de ley derecho comun, l. 1. §. denique, ibi: *Vetustatem vicem legis obtinere, l. 2. ff. de aqua plu- bria arcenda, l. de quibus, §. inueterata, ff. de legibus, l. con- suetudinis 2. C. quæ sit longa consuetudo, Mascard de prouat. concl. 429. num. 3. Osuald. lib. 1. commentar. cap. 10. in prin- cip. Valençuela, conf. 8. num. 31. Burgos de Paz, conf. 15. num. 14. Hostiensis, incap. peruenit de censib. col. 3. & alij quam plurimi. Reputandose portan firme ley: que aun- q̄ su Magestad (que Dios guarde) promulgara vna, de- rogando à todas las demas, no era bastante para inquie- tarle el derecho de aquel que le tiene por costumbre, à menos de que huiera especial derogacion en dicha ley de dicha immemorial. Ita Rebufus, ad cõstitutiones Gal- licas, tom. 3. tractatu de consuetudine, num 88. ibi: *Princeps condendo legem non videtur derogare consuetudini, quia est facti, & in facto consistit, & Princeps eam ignorare videtur cap. 1. de constitutionib. in 6. idem dicimus per rescriptum Principis nisi de consuetudine fiat mentio.**

Nu. 9. Cuyas fuerças, y vigores, pues todos fauorecẽ el de- recho de su Excelencia, quitan qualesquier dudas q̄ con- tra la jurisdiccion de los Alcaldes mayores de Bribiesca sophisticamente se pudieran oponer, pues la possesion en que se halla por ser immemorial, haze derecho, dà ti- tulo, Privilegio, y supone concession, ex supradictis, con tal circunstancia, que supone alsimismo justa causa, por la qual se mouiò el Principe exercei su magnificencia
Real.

Real. Bald. *in l. cum proponas, num. 18. C. de nautico fenore*, Iasson, *in l. quamuis, num. 42. ff. de fluminibus*, Alex. *consil. 52. num. 4. vol. 5.* Rebufus, *in cap. extirpanda, §. qui vero, vers. Secundo, nam ea de prebendis*, Rolando à Valle, *cons. 89. num. 11.* Burgos de Paz, *cons. 15. num. 13. Et cons. 16. num. 14.* Antonius Gabriel, *concl. 1. num. 62. Et alii, quos adducit Valençuela, cons. 8. num. 10. ibi: Etiam concessionis à Principe cum causa facta.* Por cuya razon se puede llegar à conseguir mediante la costumbre mencionada, y en su virtud, y fuerza, à un aquello que especialmente está reservado a su Magestad: *Ita dixit Ludobicus Sarabia, d. tract. de iuris. d. quæst. 24. num. 4. ibi: Quia consuetudo immemorialis sufficit ad acquirenda, etiam specialiter reservata Principi adducens Panormitanum, in cap. cum nobis, num. 11. §. quadam de prescriptionib. Iasson, cons. 208. num. 2. §. 3. volum. 2.* Balb. *de prescriptionibus, 2 part. 3 part. quæst. 6. §. hinc est.* Porque puede lo propio que el Rey, ò el Emperador, *cap. duo simul de officio ordinarij.* Burgos de Paz, *d. cons. 15. num. 13.* Molina *de primogen. 2 part. cap 6. num. 14.* Cabreta, *cons. 10. num. 15.* Con que queda por este camino tan assegurada la justicia de su Excelencia, como lo denotan las Autoridades referidas.

Pero advertido, que la jurisdiccion que se pretende, es en los Alcaldes mayores de la Villa de Bribiesca, para que mediante ella puedan conocer la instancia de la apelación, rebocando, ò confirmando los autos, y sentencias dadas, y pronunciadas por los Alcaldes Ordinarios de dicha Villa: parece, que todas las fuerzas de dicha costumbre espiraron, por razon de ser totalmente repugnante à derecho, el que en Tribunal de vn mismo Señorío, (aunque distinto) se pueda introducir el auxilio de dicha apelación; y así el defecto de jurisdiccion en dicha segunda instancia, se podrá tener por notorio, aunque vna immemorial asegure lo contrario. *Ita dixit text. in cap. 2. de consuetud.*

*tud. lib. 6. ibi: Non putamus illam consuetudinem quanto-
cumque tempore de facto seruata[m] consonam rationi, quod
ab officiali Episcopi ad eundem Episcopum valeat appella-
ri. Latè Marquellanus de signaturis, part. 1. cap. 6. num. 115.
Rebufus ad constitutiones gallicas, tom. 3. tit. de appellat.
num. 4. Petrus Surd. conf. 47. num. 13. Tiberius Decianus,
tom. 5. consil. 2. u. 2. ad quod alludit lex 6. tit. 29 part. 3. Et
ibi Gregor. Lopez, Barbol. in collectanea, in d. cap. 2. de cō-
suetud. lib. 6. num. 12. Ximenez remissive in concordantis.
Castillo, Bobadilla, lib. 2. cap. 16. num. 76. Todo lo qual de
ninguna manera embaraça, aùn quando no apadrinara
al intento de su Excellencia dicha immemorial, sino ces-
saran sus razones, pues por derecho se halla calificado
expressamēte, sin que sean necessarias las supposiciones,
y cōjeturas que nacen del transcurso del tiempo im-
memorial para defender este negocio. *Quidquid dixit Boba-
dilla, ut supra, ibi: Ni le tocara al señor la segunda instan-
cia, ni el conocimiento de las causas de apelacion.* Porque se
responde el reconocimiento de las autoridades de Docto-
res, y Leyes, que parecen ser contrarias: que aunque es
cierto, que de los Alcaldes de vna Ciudad, ò Villa, no aya
apelacion ante el señor della, sino es ante el Tribunal su-
perior de su Magestad, à que aluden las palabras de la ley
15. tit. 5 part. 2. l. 9. tit. 4 part. 5. ibi: *Saluo ende, que las Al-
çadas de aquel lugar deuen ser para el Rey, que fiz o la dona-
cion, è para sus herederos.* Latè Lucas de Peña, in l. contra
publicam, C. de remilitari, lib. 12. latè Greg. Lopez, in glos.
l. 22. tit. 3 part. 2. verbo, *O le embargasen*, Surdus, conf. 106.
num. 11. Narbona de appellat. à Vicario ad Episcopum, 1.
part. n. 116. ibi: *Idquē similiter obseruandū est in pratoribus,
seu correctoribus Dominorū alicuius Ville, seu opidi de qui-
bus non ad Dominos prouocandū erit, sed ad eos ad quos ab
ipsis dominis appellaretur*, Ioannes Faber in principio instit.
de vulgari, Et pupulari substit. num. 4. Angelus in l. precipi-
mus*

mus 32. num. 1. C. de appellat. Oldrald. consil. 161. num. 6. Roland à Valle, cons. 76. num. 16. Albert. Brunus, in materia feudali, consil. 102. à num. 1. Aviles. in cap. pratorum, cap. 38. nu. 3. Palacios Rubios, in obtentione iustitie Navarra, 2. part. §. 4. Burgos de Paz, in l. 3. Tauri, concl. 3 nu. 438. in fine, §. num. 439 Carol. Molina, in consuetudine, Paris. tit. 1. §. 1. num. 50. glos. 5. Aïmon, cons. 209. num. 9. l. 2. §. alij quam plurimi relati à Couarr. cap. 4 practicar. num. 6. Auendaño, de exequendis mandatis, cap. 5. §. cap. 6. Por razon, de que el Tribunal de dichos Alcaldes, se reputa por el milmo del señor, por la vicaria que de el tienen, l. 1. ff. à quibus appellari non licet, ibi: Cum ipse sit qui probocatur, l. 1. ff. de officio perfecti pratorio, §. 1. l. perfecti 17. ff. de minorib. l. 1. C. de sententijs perfecti pratorio, arg. text. in l. 1. ff. de appellat. cap. Romana de appellationibus in 6. ibi: Qui generaliter ad ipsorum pertinentibus eorum iudices supplendo cognoscunt unum, §. idem cōsistorium, sine auditorium sic censendum, Cancer. part. 3. variar. cap. 13. à nu. 144. usque ad 155. in terminis, cap. non putamus de consuetudine eodem, lib. 6. ne ab eodem ad se ipsum cum sit idem auditorium utriusq. appellatio interposita videatur. Osual. ad Donel. lib. 28. cap. 4. in not. litt. A. Palacios Rubios, ut sup. 2. part. cap. 4 Paz, in praxi 2 tom. 3. praludio, nu. 4. Graciano, disceptationum forensium, cap. 374. num. 22. referens Bald. in l. percipimus 32. in princip. nu. 2. notabili 2 C. de appellat. Osalcus, decis. 131. num. 16. Rebufus in praxi, tit. de Vicarijs Episcoporum, num. 6. Ricio in collectanea, num. 1166. in princip. Nicolas Garcia de beneficijs, 5. part. cap. 8. num. 17. Cardinalis Tusch. litt. V. cons. 186. nu. 1. §. 2. Barbol. in collectanea, in cap. 3. de appellat. in 6. cum Narbona, Couarrub. Menoch. cons. 51. num. 12 Berotus consil. 22. num. 13. volum. 1. idem Barb. de potestate Episcopi, a legat. 54 part. 3. num. 46. Puteus, decis. 94. in fine, lib. 1. §. quam plurimi apud Barb. ut supradicta allegat. fin que emba-

embarace la ley à aproconsulibus 19. C. de appellat. ibi: Et his qui vice praefectorum cognoscunt, siue ex appellatione, siue ex delegatione, siue ex ordine iudicauerint prouocari permitimus, l. 1 ff. quis, & à quo appelletur, ibi: Proinde, & si praefectus urbi iudicem dederit, vel praefectus pratorio ipse erit prouocandus, qui eum dederit iudicem, l. 3. eodem tit. l. percipimus 32. §. haec si appellatio, C. de appellat. Porque se responde, que dichas leyes hablan de luezes delegados, de cuyos autos se puede apelar à los delegantes, pero no de aquellos que son Vicarios. Osuald. lib. 28. cap. 4. in epit. litt. A. Alberto Bruno, cons. 102. col. 2. Alexan. in Rubrica, ff. de officio eius cui mandata est iurisdictio. Couarr. practicar. cap. 4. nu. 8. interpretando, text. in cap. super questionem 27. §. porro de officio deleg. cap. si delegatus, cap. is cui, cap. si à delegato eodem tit. in 6. d. l. 1. §. ab eo, ff. quis, & à quo appelletur. Porque por la razon de Vicaria, tienen jurisdiccion ordinaria Couarrub. lib. 3. variar. cap. 20. nu. 4. Auenda. de exequendis mandatis cap. 3. num. 3. Azebed. in l. 10. tit. 5. lib. 3. recopilationis. Narbona de appellat. à Vicario ad Episcopum, 1. part. num. 114. Aviles. in cap. pratorum, cap. 4. in glof. verbo, Iustitia, num. 5. Maranta de ordine iuditorum, 4. part. distin. 5. num. 18. Morla in emporio iuris, tit. 2. in exordio, num. 85. Refutando à todos los pareceres contrarios, con que parece queda asentado no ser licitas las apelaciones de los autos de los Alcaldes ordinarios, ni a los señores de los lugares, ni a sus Alcaldes mayores.

Nu. II.

Pero esto no obsta; porque en nuestro caso no hablan las Autoridades citadas, pues solamente obtienen, quando los señores de Vassallos eligen Alcaldes ordinarios, y ellos mismos ponen Alcaldes mayores; pero no quando solamente confirman los Alcaldes elegidos por el Pueblo, como le sucede a su Excellencia con los Alcaldes ordinarios de Bribiesca, porq̄ entonces tienen toda firmeza por derecho los autos dados por los Alcaldes mayores,

fin

fin que aya el menor defecto de jurisdiccion, pues cesò la razon de ser vn mismo auditorio, por la diuersidad de naturaleza de jurisdicciones. Así lo decidió la ley de Guadalupe, dada en 26 de Abril de 1390 por el señor Rey D. Iuan el Primero, y cõfirmada en Salamanca à 12 de Mayo, del año de 1506. por el señor Rey D. Phelipe el Primero, y señora Reyna Doña Juana; y buelta à confirmar en Valladolid à 7. de Setiembre, de 1509. à petición del Arçobispo de Santiago: cuyo tenor, en el capitulo que concierne al punto referido, es como se sigue. Ordenamos, y mandamos, que quando los vezinos, y moradores, en los lugares de Señorios se sintieren agraviados de alguna sentençia, que diere el Alcalde, ò Alcaldes, en que el derecho otorgò a la apelaciõ, que apelen para ante el su señor, ò para ante el su lugar teniente, que huuiere de oyr sus apelaciones: colligitur etiam ex decis. text. in authent. de defensoribus ciuitatum, S. ius iurandum, tit. 2. collat. 3. cum Cuiatio in expossit. noble 15. in fine, Et etiam Alucinatur, text. in l. 45. tit. 4. lib. 3. noua Recop.

Y aunque dicha ley de Guadalupe no està recopilada, no obstante se halla su decisión tan practicada de todos los Doctores, que queda asegurada de infalible: así lo dixo Auendaño de exequendis mandatis, cap. 6. ibi: Superiori cap. Diseruimus instantiam appellationis soli Regi competere, vel quibus ipse cõceserit, Et in istis inferioribus solent referri quadam lex condita per Dominum Regem Iacõnem Primum apud Ciuitatem de Guadalupe. Vbi dicit à iudicibus particularibus in terris Dominorũ posse virtute illius legis ad Dominos locorum appellari.

Si titiõla tambien así Aviles, in capitib pratorũ, cap. 38. in glos. verbo, Ante nos, in fine, ibi: Quam legem Guadalupe intelligunt, quando appellatur à iudicibus Ordinarijs, positis, Et electis per dictas Villas, Et loca, secus quando ponuntur per dictos Dominos.

Defendiõlo Palacios Rubios, de iustitia Et iure, in Nu. 14.

D

obtent.

obtent. Regni Navarra, 2 par. §. 4. ibi: Idem dicendum de
prætoribus generalibus Dominorum temporalium, nam si cõ-
tingat appellari ab eis non ad Dominum, sed ad Domini su-
periores appellabitur, cum Domini & prætoris sui generalis,
idem sit consistorium: ita notanter voluit Ioannes Faber. in-
stit. de vulgari, & populari in principio, quod est bene notan-
dum pro limitatione legis, quæ permittit appellationem à præto-
re ad Dominum, ut intelligatur de prætore particulari ali-
cuius loci (como al presente) non de generali totius Do-
mini.

Nu. 15. Expressamente lo afirmò Ioannes Narbona, de ap-
pellat. à Vicario ad Episcopum, part. 1. num. 117. vers. Secun-
da conclusio, ibi: Et prædictam constitutionem interpreta-
ri de prætore à populo electo, & à Domino confirmato a cuius
sententia nihil impedit quin Dominus ipse provocetur, cum
talis iudex diuersam habeat iurisdictionem ab ea qua Domi-
nus potitur cum nõ ipse, sed populus iudicem creauerit sequi-
tur Aviles de capitibus prætorum, cap. 1. glos. 1. num. 3. vers.
Et hæc de iudicibus secus vero si ab ipso Dño fuerit electus,
quia tunc cum vnum Tribunal constituant, & eandem iuris-
dictionem habeant non poterit ad Dominum appellari.

Nu. 16. Limitò este caso de la regla general, en las practicas
de los Tribunales, Azeued. in l. 45. tit. 4. lib. 3. nouæ Reco-
pilationis, num. 7. in fine, & num. 8. ibi: Id tamen duobus li-
mito modis primo nisi ut dictum est ex privilegio, aut consue-
tudine iudex ipse maior id facere possit prout in aliquibus
Villis Dominorum temporalium video fieri.

Nu. 17. Diòle por corriente este negocio, Couarrub. præf.
cap. 4. nu. 6. ibi: Posterior conclusionis pars ex eo mihi pla-
cet, quod non sit omnino idem Tribunal Domini, & magis-
tratum popularium cū hi non constituantur libere à Domino,
sed tantum ab eo cõfirmetur post quã fuerint à populo electi
idcirco admodum conuenit, quod ab ipsis popularibus magistra-
tibus ad Dominum appelletur, ut ipse aliquam habeat iuris-
dictio-

dictionem, vel primam, vel secundam quam per se, vel per alios ab eo libere constituendos exercere valeat alioquin esset profecto iurisdictio penes ipsum absque usu fere praesertim libero.

Repitiò esta misma doctrina, in cap. 9. practicar. nu. 4. Nu. 18.
 ibi: *Et ideo ante appellationem ad eum propositam nequaquam poterit de causis pendentibus coram iudicibus Ordinarijs cognoscere: ergo per appellationem poterunt.*

Diolo por llano Afflictis ad constitutiones Neapolitana. Nu. 19.
nas, rub. 58. num. 11. ibi: Sed quis est iudex appellationis, quando contingit appellari à sententijs vauillorum in terris varonum, an erit iudex appellationis varo, vel iustitiarius Provincia? glos. fin. attingit istam questionem, & concludit quod varo erit iudex appellationis à sententijs vauillorum sui castri, vel terra.

Corroboralo Cacherano, in decisioib. Pedemonta. Nu. 20.
nis, decis. 101. num. 9. ibi: Et sic saltem secundas appellationes: ergo prima ad Dominum spectant.

Afirmolo Iasson, conf. 161. colum. 2. vol. 2.

Siguiò esta sentècia Guidon Papa, quest. 518. & 551. colum. 3.

Allegurolo Rubeo, conf. 50. num. 10.

Y afiniò a este parecer Paulo Parisio, consil. 8. num. 31. tom. 1.

Siguiendolo Nata, conf. 164. num. 5.

Disputololamente Surdo, tom. 2. conf. 210.

Y lo subtiligó Cancerio, tom. 1. variar. cap. 17. de appellat. num. 54.

Por comun resolucion la sigue Ioannes de Euia Vo. Nu. 21.
 laños, in sua curia, §. 9. num. 5. ibi: *Pueden los señores de vassallos, y sus Alcaldes mayores, quitar à los Alcaldes ordinarios de sus Pueblos, y los Corregidores, à los de la jurisdiccion; y el luez superior, al inferior, la causa pendiente ante ellos en primera instancia, y aduocarla en si, inhiuiendoles della*

8
della en tres casos. El primero, quando la causa viene ante
ellos en grado de apelacion de auto interlocutorio, q̄ se rebo-
ca, por ser injusto, y la apelacion justa, &c.

Nu. 22. Es testigo de villa desta practica, Castillo, Bobadi-
lla, lib. 2. cap. 16. num. 77. ibi: Pero atenta la ley de Gua-
dalajara, que estableció el Rey Don Iuan el Primero, por el
mes de Abril, Año de 1390. de lo qual consta por su Coronica,
se ha dudado por los Autores destes Reynos: si a los seño-
res de vaſsallos dellos, les pertenece el conocimiento de las
causas, en apelacion de los Alcaldes ordinarios de sus Pue-
blos, y de sus Alcaldes mayores, que conocen en primera ins-
tancia; por que la dicha ley, entre otras cosas dize, *ut supra*.
Y aunque la dicha ley no parece estar puesta en la nueva Re-
copilacion de las leyes, ni auerse impresso, toda via está reci-
bida entre los Doctores por ley. Y mas abaxo assienta dicho
Autor, ser testigo de villa, de que se practica en los Rea-
les Consejos de Castilla.

Nu. 23. Y assi no obsta el lugar de Don Iuan Baptista de la
Rea, *alegat. 70. num. 18. ibi: Nulla declaratur ob defectum
iurisdictionis Domini locorum sententia*. Por que la razon
que dà, es con el presupuesto, de que los Alcaldes ordina-
rios, no sean Realengos: *Et ita eodem numero infra, ibi:
Quia nunquam admitti potest, ut à iudice, qui nomine Do-
mini iudicauerit ad ipsum Dominum appelletur. Cum Cur-
tio Iuniori, Bruno, Antonio Petra, Marino frecia, Tapia,
Ponte, Barbosa, & Capi Blanco.*

Nu. 24. *Quibus sic constitutis*. Tenemos ya tan assentado el de-
recho de los Alcaldes mayores de Bribiesca, que parezca
inexpugnable; y aunque à primeras luzes en algo obste,
el que tambien tienen conocimiento en primera instan-
cia, especialmente en la Villa de Busto; pero reparada la
costumbre, è inmemorial possession referida, y que à lu-
gar en este primer ingreso à la prebencion con los Al-
caldes ordinarios, se satisfazè qualesquier dificultades.

Ita Azeued. *in d. l. 45. libr. 3. tit. 4. num. 8. noua Recopilat.* ibi: Tamen si aliqua harum duarum causarum videlicet ex consuetudine, vel priuilegio cognoscant in prima instantia Dominus Villa, & eius Alcalde maior cognoscent tantum accumulatiuè, non vero priuatiuè, itaque inter eos, & iudices ordinarios erit locus praeventioni. Larrea, optimè alogat. 70. num. 6. Alucinatur, text. in cap. dudum de prabendis in 6. & adductum à Bartulo, in l. 1. C. de officio praefecti urbi, & à Panormitano, in cap. ceterum de iuditijs. Bantius de nullitate ex defectu iurisdictionis, num. 178. iunto Couarr. practicar. d. cap. 4. num. 8. vers. Ex quibus apparet, Auēdaño de exequendis mandatis, cap. 5. num. 11. Idem Couar. cap. 4. num. 5. circa finem. Thomas Gramaticus voto 28. fere per totum Rolando à Valle, conf. 1. num. 134. lib. 2. Menoch. de praesumptionib. lib. 2. cap. 18. num. 7. & 36. in fine, & 3. in princip. Ruinus, conf. 7. num. 7. lib. 4.

Y para que esta materia quede mas acrysolada, pro Nu. 25.
pondrè las dificultades restantes que se ocurren. La primera es, porque el Alcalde mayor de Bribiesca, puede conocer en la instàcia de la apelaciõ, es por ser los Alcaldes ordinarios de dicha Villa, y demas lugares muy diuersos en la jurisdiccion, haziendo diuerso consistorio, prout late supra dixi. Y en essa consideracion, no son elegidos por dicho señor Condestable, sino es solamente confirmados; pero como se inuian quatro, ò seis personas de dicha Villa, para que confirme a las dos que mas idoneas parecieren; y à dicha confirmacion se podrá assegurar se queda solo en el nombre; y en el efecto passa à terminos de eleccion, pues la Villa nombra personas, y de ellas su Excellencia escoge, l. 25. tit. 9. part. 6. ibi: Mas si la escogencia de la cosa que mandase à otri el facedor del testamento, fuesse puesta en albedrio, ò en mano de otro; si este tal a quie fuesse otorgado poder de la escoger, no la escogièse fasta un año, &c. En consideracion de cuyas palabras, viene à ser

de la misma naturaleza, el escoger, que el elegir, conforme al sentir de los Juris Consultos, *l. heredes mei 57. §. Peto de te, ff. ad Senatus Consultus, Trebellianum, ibi: Peto de te uxor charissima uti hereditatem cum morieris restituas filis meis, vel unierorum, vel nepotibus meis, vel cognatis si cui uoles, vel cui uolueris, ex tota agnatione mea inter filios respondi substitutionem fideicommissio factam uideri circa nepotes autem, & ceteros facultatem eligendi datam. l. unum ex familia 67. §. rogo, ff. de legatis 2. ibi: Restituas ex libertis meis cui uoles quoad uerba attinet ipsius erit electio, & in principio dictae legis, arg. text. in l. si quis 112. ff. de uerborum obligationibus, l. Stichum 95. ff. de solutionibus, Bortolo, in l. 67. ff. de legatis 2. nu. 1. Gobeanus, lib. 2. variar. cap. 19. Osuald. lib. 8. commentar. cap. 28. in notatis lit. E. Cuiatius, in lib. 19. questionum Papiniani, in d. §. 9. ibi: An uni ex libertis, vel cognatis, vel ex fratribus igitur his omnibus casibus heredis est electio perpetua. Y dà la razon en los siguientes renglones, ibi: Hanc ei licentiam variandi dant. & c. & Passim, lib. 15. observationum, cap. 2. Anton. Faber. lib. 14. coniecturarum, cap. 10. num. 4. ibi: Negari tamen non potest, quin habeat etiam aliquomodo ex voluntate eligentis in cuius scilicet potestate fuit ut alium eligeret, suè proximiorum, suè remotiorum de familia. Y en que cõsiste la materia de eleccion, dà a entender Olea, de cessione iurium, tit. 3. quest. 1. num. 27. interpretando legem finalem, ff. de uerborum obligationibus corroboratur ratione decidendi, text. in l. is cui, 19. l. lutio titio 23. l. eiusmodi 84. §. Stichum, ff. de legatis 1. l. Stichum 95. ff. de solutionibus. l. apud Ausidium 20. ff. de optione, vel electione legata. Luego quien se puede dezir elige dichos Alcaldes ordinarios es su Excellencia, porque escoge. Y asì, todos los fundamentos que amparauan el derecho de los Alcaldes mayores de Bribiesca, parece cessaron, pues la razon por donde sus autos no padecian defecto de jurisdiccion,*

cion, era porque su Excellencia no eligia á dichos Alcaldes ordinarios.

Quibus non obstantibus verissimum est: que aunque de las personas que inuia la Villa de Bribelesca, para efecto de ser Alcaldes ordinarios, elige dicho señor Condestable los mas idoneos: no obstante esta eleccion se reputa por de la dicha Villa vnicamente, pues en ella es voluntaria, y en su Excellencia, precisa, y necessaria. Asi lo sintió el Iuris Consulto Papiniano, in d. l. 67. §. si de falcidia, ff. de legat. 2. ibi: *Si de falcidia queratur perinde omnia seruabuntur ac si nominatim ei, qui postea electus est primo testamento fideicommissum relictum fuisset, non enim facultas necessaria electionis propria liberalitatis beneficium est, quid est enim quod de suo videatur reliquisse, si quod reliquid omnino reddere debuit, text. celebtis est in iure, in l. vtrum 8. §. cum quidam, ff. de rebus dubis, ibi: Cum quidam pluribus heredibus institutis vnus fideicommississet: ut cum moreretur vni ex cohæredibus cui ipse vellet restituere eam partem hereditatis, qua ad eum peruenisset verissimum est utile esse fideicommissum, nec enim in arbitrio eius qui rogatus est positum est an omnino velit restituere, sed cui potius restituat plurimum enim interest vtrum in potestate eius quem testator obligari cogit at faciat si velit dare, an impossita necessitate dandi soli, ei distribuendi liberum arbitrium cõcedat Molina de Hispanorum primogenijs, lib. 2. cap. 4. nu. 10. ibi: Cum enim is, non cessatur electo aliquid dare, sed illud à testatore non autem ab eligente datum censendum sit ipse que eligens actum necessarium facit. Antonius Gomez, tit. 1. variar. cap. 12. nu. 48. ibi: Sed electio de certis bene pot. committi ut si dicas lego vni ex filijs meis, vel libertis meis, vel consanguineis meis, quem titius elegerit, quia tunc substantia legati, vel dispositionis non confertur in eius voluntatem, sed tantum qualitas, vel accessorium hoc est illa electio persona, arg. legis, §. licet 15. ff. de constituta pecunia, §.*

in d. num. vers. Item ade el segundo : item ade quod talis
persona qua fuerit electa non dicitur capere de manu, & dis-
positione eligentis, sed primi testatoris disponentis etiam pro-
batur, argum. text. in l. in adibus 9. §. quod filius, ff. de dona-
tionib. l. Pater 22. in fine, ff. de manumissis vindicta, ibi:
Solamen enim electionem filio concessit ceterum ipse manumit-
tit, l. Campanus in princip. 47. ff. de operis libertorum, l. pro-
fectitia 5. §. si quis certam, ff. de iure dotium, ibi: Obstrictus
est enim ut des. l. non est ignotum 1. C. de libertis, & eorum
liberis, ibi: Cum iudicium extraordinem praebeatur ei, qui
voluntate seruo suo libertatem gratuitam praestitit, non qui
debitam restituit, argu. legis ita autem 5. §. gessisse, ff. de ad-
ministrat. tutorum, Zevallus, tom. 2. quest. 782. nu. 14. com-
munes contra communes, Parisius conf. 38. num. 1. lib. 3. Va-
lençuela, tom. 2. conf. 175. num. 22. ibi: Si Rex concessit ha-
redibus per ferdinandum eligendis ille haeres à ferdinando
electus à Rege dicitur electus. Ioannes Franciscus de Ponte,
conf. 109. num. 23. ad quod alludit traditum à Surdo, decis.
182. num. 6. & cōf. 264. num. 8 tom. 2. glos. in l. ei, qui ubi
Baldus, n. 4. C. quod cum eo, Ruino, conf. 1. nu. 10. volum. 1.
Ancharrano, conf. 127. col. 1. §. 2. Y a esto se reduce el sen-
tir de Osualdo, de Goueano, de Bartulo, de Cujatio, de
Antonio Fabro, pues aunque confielen, elige efectiva-
mētela persona que escoge. Pero como dimana del que
diò la facultad de elegir restrictiuamente entre los que
fueren nombrados, y remitidos de dicha Villa, asì se re-
puta en realidad de verdad dicha eleccion por suya pro-
pia, por lo preciso de quien elige reconociendose asì
de dicha ley 67. ff. de legatis 2. como de dicha ley 57. §. pe-
to, ff. ad Trebellianum, la poca libertad en la eleccion que
tratan. Clarum est in illis verbis, ibi: Ex ceteris autem cog-
natis si nepotes super essent non recte mulierem electuram
propter gradus fideicommissi praescriptos. Cancer. cum mul-
tis, l. part. cap. 1. num. 112. & 113. Y asì se califica; pues no
por-

porque no se siguiera la elecció por esso, las personas entre quienes se auia de hazer, quedauan sin derechos; antes bien todos tuieran legitima peticion, *d. l. unum ex familia, d. S. rogo, ibi: Sed omnes petant, quod non omnibus datum est, l. si titio 16. ff. d. tit. ibi: Si neutri dat uterq, perinde petere pot. atque si ipsi soli legatum foret, l. Peto 69. S. fratre herede, l. cum quidam 24. ff. eodem tit.* Iasson, *in S. huic autem, num. 5. inst. de actionibus circa finem.* Quiatius, *lib. 15. obseruationum, cap. 2. adducens Baldum, Bartolum, & Aretinum.* Osualdus, *ad Donel. lib 8. comment cap. 28. in epit. litt. E.* dando la razon de todo, Espino *de testamē. glos. 10. num. 11. ibi: Quia non relinquitur in voluntate heredis dare, vel non sed cui ex his debeat dare.*

Con lo qual quedan disueltas las dificultades que se Nu. 27.
podian ofrecer, acerca de saberse, si los Alcaldes ordinarios de Bribiesca, eran eligidos por dicho señor Condestable, ò por dicha Villa; y quedando asentados, se reputa dicha eleccion por suya propia, queda el derecho de los Alcaldes mayores con toda fuerça, pues la razon de ser vn mismo consistorio, cesso; y la equidad, y conueniencia para sus vassallos, siempre milita en todo lo referido. *Ita dixit Couarr. practicar. d. cap. 4. d. nu. 6. circa finē, ibi: Tamet sine constituat Dominus, quod ad primarum causarum cognitionem ibidem exteros iudices, qui forsan in humane tractent ipsos incolas, & ciues satis equum est, & iure subnixum, quod iudices ordinari a populo eligantur, & a domino confirmantur modo, ubique seruetur exacte, quod moribus receptum est.*

Y aunque es verdad, que su Excellencia puede no cõ. Nu. 28.
firmar à ninguno de los Alcaldes electos por la Villa de Bribiesca mandando se inuien otros, y que por essa razón se podrá juzgar ya casi la total eleccion de dicho señor Condestable, pues parece no se reputan las personas elegidas por precisas, para que vnas dellas se confirmen, y

por vias obliquas se llegue à conseguir, el que solo sean Alcaldes, las personas que vnicamente fueren del gusto de su Excellencia; y que asì, no pueden obtener las doctrinas alegadas en fauor de los Alcaldes mayores, pues aseguran tienen entonces toda fuerça sus sentencias, quando el señor no elige los Alcaldes ordinarios.

Nu.29. Pero se responde, que el repudiar, y desechar sujetos, son efectos de la confirmacion, pues a quien la haze, le toca, disquiriendo la idoneidad, y aptitud de las personas elegidas, especialmēte en officios de Republica: *Quia ad quem pertinet institutio, vel confirmatio pertinet etiam destitutio, text. in cap. cum ex iuncto in fine de hereticis, cap. 1. § 2. de capellis monachorum, cap. venerabilem 34 cap. nihil 44. de elect. § electi potest.* Agustinus, Barbossa, in *colle-ctanea, in d. cap. 34 num. 4.* Oldrald. *conf. 246. nu. 1.* Rota, *decis 62. num. 2. apud Farinat. part. 2. recentiorum,* Castelinus, *de elect. cap. 5. num. 3.* Y por essa razon compete al confirmante el derecho de superioridad in nominatos. Baldo, *in l. fin. C. de leg. Felinus in cap. 1. de constitutionib.* Y asì los electos no tienen solida jurisdiccion, à menos de q̄ se liga la confirmacion, *l. defensores la quarta, C. de defensoribus ciuitatum.* Angelus *in authent. de defensorib. §. de cætero collat. 3.* Castillo, Bobadilla, *lib. 2. cap. 16. num. 155. § 156.* Gutierrez, *conf. 31. num. 18.* por la razon del texto, *in l. sic cohortalis 12. §. fin. C. de cohortatibus, lib. 12. tit. 58. ibi: Ut omnis honor atque militia contagione huiusmodi segreguetur.* Y asì, el que confirma à pedimiēto de parte, puede conocer con toda plenitud de jurisdiccion, y sentenciar difinitiuamēte sobre las contradicciones de las elecciones. Lambertinus *de iure patronat.* Y otros aquiē cita Salgado, *part. 2. cap. 13. num. 60. de regia proteccióne.*

Nu.30. En cuya consideracion, se reconoce no ser dicha eleccion de Alcaldes propia de su Excellencia, pues todos

dos los actos referidos, nacen del derecho de la confirmacion que le compete.

Y esto mas se califica, quando no porque su Excel. Nu. 31. lencia declare ser nula la eleccion, por la inhabilidad de los sujetos, se le quita en manera alguna à dicha Villa, el derecho de poder iterarla: *Quia electio, qua non sortitur effectum consummatum non tollit eligenti ius iterum eligendi, cap. si electio 26. cap. si compromissarius 37. S. si vero eligat de electione in 6. tradidit Oldraldus, cons. 57. nu. 1. Puteus, lib. 1. decis. 200. Molina de hispanorum primogenijs, lib. 2. cap. 4. num. 38. Hieronimus Gonçalez, in regula 8. Chancellerie, glos. 45. S. 3. num. 6. Seraphinus, decis. 1582. Gratiano disceptationum forens. cap. 58. num. 5. Surdus, cons. 264. num. 29. Fontanela de pact. tomo 1. claus. 4. glos. 10. part. 1. num. 49. Don Francisco de Amaya, in l. 46. C. de decurionibus, lib. 10. coditis, tit. 31. num. 43. Porque no se puede dezir eleccion, la que no surtiò efecto, el qual remoto, se remueue el nombre, y la especie: *ut dixit Bald. relatus à Gratiano, ut supra num. 7. quia cum primus actus non obtinuit effectum suum secundum intentionem agentis debet iterum fieri, ut iisdem verbis dixit Amaya, ut sup. nu. 44. text. in l. qui per salutem 33. in fine, ff. de iure iurando, l. de die 8. S. si feruus, l. si arbitrio 10. in fine, ff. qui satisfacere cogantur.* Lo qual se entiende, en caso de que dicha Villa eligièse los sujetos juzgãdolas por habiles, pero no maliciosamente sabiendo su poca aptitud, porque entonces no pueden bolver à elegir, y por derecho se debuelue la eleccion absoluta a su Excelencia: *in terminis tenet Fontanela de pactis, d. claus. 4. glos. 10. part. 1. num. 41.* Y assi lo entienden Additionatores, *ad Molinam de primogen. lib. 2. cap. 4. num. 39. Mieres de maioratib. 1. part. quest. 16. per totam. Auendañus de exequendis mandatis, part. 1. cap. 19. num. 22. Menochius de arbitrarijs, lib. 2. cassu, 511. con el text. in cap. Gratii 2. de postulat. prelatorum, cap. bene 23.**

in fine de electione, con lo qual queda ajustado, que ni por vias llanas, ni obliquas, elige à los Alcaldes ordinarios de dicha Villa de Bribiesca, el señor Condestable.

Nu. 32. En cuya consequencia, queda por todos lados asegurado, ser muy diuersos consistorios los de dichos Alcaldes ordinarios, à los de los Alcaldes mayores: porque la razon de eleccion que los auia de hazer de vna misma naturaleza, cesò, pues ni el escoger entre precissas personas, es propiamente elegir por si, ni el desechar sugetos, es otra cosa que efecto de la confirmacion; y assi, no quita la libertad de reiterar la eleccion, quando no ha sido dolosa con lo notoriedad de insuficiencia manifiesta de los sugetos eligidos: lo qual presupuesto, no ay camino por donde se suponga el mas corto vislumbre de defecto de jurisdiccion, en los autos de dichos Alcaldes mayores de Bribiesca.

Nu. 33. Lo qual se halla apadrinado, con la estimacion que de esta materia se ha hecho en los Tribunales superiores, remitiendo la Real Chancilleria de Valladolid, y otras Reales Audiencias, cada instante los pleitos à dichos Alcaldes mayores: que no fuera possible, si el defecto de jurisdiccion anulara sus autos. Assi lo declaró dicha Real Chancilleria, por sentencia de vista, y reuista, en vn pleito de acusacion, cõtra Pedro Saiz de Aguayo, ante Pedro Fernandez Quintano, Alcalde ordinario de Bribiesca, por testimonio de Miguel Gutierrez Escriuano de su juzgado, en 14. de Julio, de 1620. y sobre diuersos incidentes, de que se apeló al Adelantamiento de Castilla, estando conociendo en esta causa el Alcalde mayor de dicha Villa se le hizo remision. Y assimismo, de otro civil, entre Sancho de Carrança, y Iuan Alonso, vezinos de ella, en once de Setiembre, de 1543. y se boluidò asegurar este punto, cõ executoria ganada en dicha Audiencia, en dos de Nouiembre, de 1580. con lo qual se reconocerà
quan-

quanta antigüedad milita en favor de dicha jurisdicción, continuándose por auto del Alcalde mayor de dicho Adelantamiento, en 9. de Enero de 1616. en que asimismo remite la causa; y finalmente, por no cansar, no se repite multitud de executorias, y exemplos, que sobre esta materia han dado los Tribunales superiores.

Con que estando tan sendereado este camino, basta Nu. 34. para afianzarse el acierto la imitación de lo que practica, especialmente la Real Chancilleria, *l. filius 14. ibi: Sic enim inueni senatum censuisse, l. diuus 15. §. item senatus, ff. ad l. Corneliam de falsis, l. senatus 52. ff. de contrabenda emptione, l. senatus 43. ff. de legatis 1. l. 35. ff. de donationib. mortis causa* Tiraquelus *de iure primogenitura, quest. 40. num. 167.* Gama, *decis. 33. in fine, & decis. 174. num. 10.* Pinelus, *in l. 2. C. de rescindenda vendit. part. 2. cap. 4. num. 2.* Bantius *de nullitatib. ex defectu iurisdictionis delegata, nu. 20.* Afflictis, *decis. 169. num. 9.* Joseph Ludouisius, *decis. 90. part. 2.* Menochius *de presumpt. lib. 1. presumpt. 1. num. 27. & cons. 59. à num. 10. & cons. 180. num. 30. & cons. 671. num. 21.* Surdus, *cons. 310. num. 17.* Franchis, *decis. 238. nu. 3.* Gutierrez, *practic. lib. 3. quest. 26. num. 74.* Caldas Pereira, *de renouatione emphyteus. quest. 15. num. 27.* Osual. *ad Donel. lib. 1. commentar. cap. 9. in notatis litt. D. & cõmuniter scribentes ad text. in cap. in causis 19. de sententia, & re iud.* quitando estos exemplares toda duda a los Juezes inferiores, quando les aduerten à voces las sentencias que en semejantes casos deuen pronunciar.

Y aunque todo lo dicho cessara, bastaua para la seguridad deste punto, el ser la jurisdicción de Bribeica (sobre que se ventila) de vn Principe tan grande, como su Excellencia. Y pues en las leyes del Reyno estàn zanjadas las doctrinas referidas, en las del derecho comũ, y metaphisicas; se hallarà con claridad el fondo deste punto, produxendo la esterilidad de sus decisiones en este negocio,

gocio, los mejores, y mas seguros frutos de todos.

Nu. 36. Para lo qual supongo, que no corren con igualdad las doctrinas que hablan de los señores de vassallos, con las que hablan con los Titulos, y Grandes de España, aunque algunos Doctores los confundan: porque es de suponer, que los Duques, Condes, y Marqueses, son luezes sin disputa alguna, *l. Primicerius 2. C. de domesticis, & protectorib. lib. 12. ibi: Qui ducatum gerere meruerint, l. si quando 1. l. viros expectabiles 8. C. de diuersis offitijs eodem, lib. 12. l. totius 1. C. de offitio quaestoris, ibi: & praepositura castrorum iunta, l. quamuis in fine, C. adl. Iulian de adulteris, l. 2. de venatorib. C. Theodosiano exprasse, text. in authent. de quaestore collat. 6. §. si vero forsam, ibi: Qui a nobis sunt iudices statuti, glos. in l. 3. ff. de re militari, §. final, ibi: Ducem alias iudicem Vbolfang. Laz de Romana, rep. lib. 1. cap. 2. pag. 9. vers. Limitanei, & lib. 2. cap. 9. vers. Sequitur, Pancirolus, lib. 2. cap. 189. Calsiodor. lib. 7. episto 4. ibi: Ducatum tibi credimus retiarum, vt milites, & in pace regas. Oluald. lib. 17. cap. 9. in notatis littera, H D. Francilco de Amaya, in l. 1. num. 4. C. de exactoribus triuntorum, cum Petro Greg Budeo, Marcelo, Donato, & Cuiatio, Castillo, Bobadilla, lib. 2. cap. 16. nu. 25. ibi: Tambien se llaman Duques Prouinciales, porque eran Capitanes, y Governadores de la gente de vna Prouincia: cum Albarot, Libio, Valerio, Frecia, Guardiola, & Romano, citando a la ley 11. tit. 1. Y a la ley 16. tit. 9. part. 2. per legem 1. §. initio, ff. de officio praefecti urbi En cuya consideracion, eran antiguamente temporales estas Dignidades. Oluald. d. lib. 17. d. cap. 9. in notatis litt. H Nicolaus Cusanus, lib. 3. de concordantia catho. cap. 28. Amaya, in l. 1. num. 8. C. de anonis, & tributis, lib. 10. citando á Fernando de Megia, á Gudiel, Romano, Garibay, Mariana, Bobadilla, Pancirola, y Mastrillo; y despues se perpetuaron en las personas aquienes su Magestad dió*

estos

estos Titulos. Amaya, *ut supra*, § Osual. Otomanus, *in Franco Gall. cap. 17. disputat feudali 18.* Conanus, *lib. 2. comment. cap. 9. num. 5.* Bodinus, *lib. 3. de rep. cap. 5. num. 303.* Cabotius, *lib. 2. disp. 30.* y otros muchos.

De que se deducen dos cosas: la primera, que para tener jurisdiccion estos Señores, no tienen necesidad de tener vassallos, pues independiente dellos el titulo solo les dà jurisdiccion; porque conseruando por la perpetuidad referida, la antigua naturaleza se conoce, como sin ser señores de vassallos, eran luezes; y en essa conformidad lo son aora en la instancia de la apelacion, aunque se die-
ra caso de faltar la ley de Guadalajara, y todas las Autoridades q̄ hablan en fauor de los señores de vassallos, para que sus Alcaldes mayores conozcan en la instancia de la apelacion. Y assi lo dió a entender la Real Chancilleria de Valladolid, en vna Prouission de 21. de Marzo, de 1618. multando al Alcalde mayor del Adelantamiento de Cápos, que procuraua impedir, el que se tratase de Señoria al Alcalde mayor de Briuielca, con que se asegura, obra en dicha jurisdiccion como Alcalde mayor Vicario de su Excellencia, pues de otra manera no podia tener por dicha judicatura tal titulo, *l. 16. lib. 4. tit. 1. noua Recopilat.* Con que se deue medir este negocio, assi por vnas, como por otras reglas, pues todo concurre en su Excellencia.

Y aunque se replique, que esta jurisdiccion de los Ti-
tulos, y Grandes, no se sabe si es en dicha instancia de la apelacion, porque antes parece es en la primera, assi por presumirle, que toda concession de jurisdiccion *Alti Domini*, es solo acomulatiua, y a preuencion con los luezes ordinarios: *per text. in cap. dudum 4. vers. Pœnes nos de Præbendis, lib 6. Alucinatur, text. in l. per iniquum 7. circa finem, C. de iurisd. omnium iudicum, Romanus, consilio 303. ex num. 1. vsque ad 10. Roland conf 80. volum. 2. Carlebal de iuditijs, cum Bartulo, § Afflictis, lib. 1. disputat. 2. quest.*

Nu. 37.

Nu. 38.

78.07
78.07
88.07
quest. 7. sect. 2. num. 794. Bald. volum. 1. cons. 326. num. 10. in fine, ibi: *Nihilominus retinet sibi eandem iurisdictionem.* Barbof. in collect. in d. cap. dudum, num. 2. & 3. cum Grammat. Hieron. Gonzalez, Menochio, & Ioanne Garcia de nobilitate, Don Iuan Baptista Larrea, *alegat. 70. num. 6.* Azebed. in l. 45. lib. 3. tit. 4. noua Recopilat. num. 8. Cardinal Tuschus, litt. I. conclus. 556. num. 3. como porque aunque sea esta cõcelsion de jurisdicion priuatiua, *veluti per inuestituram feudalem*, siempre se entiende en la primera instancia: *expressse* Tusch. d. conclus. 556. num. 1. & 2. & Felinus, Ioseph Ludouif. Grammatic. Sixtin. Rosental, Hartaman. Menoch. Cabalin. Cabreta, Decian Freccia, Roland & Mastril. *quos congerit Carlebal de iuditijs, d. lib. 1. d. tit. 1. disputat. 2. quest. 7. sect. 2. num. 794. vers. Tamen cum iurisdictione*: por razon de la coherencia passiva, y material que tiene al territorio, la jurisdicion tan plantada en èl, que se repute por inseparable, l. *Pupillus, §. territorium, ff. de verborum significatione, arg. leg. fin. ff. de iurisdictione omnium iudicum, glos. in l. quicumq; 2. verbo, Territorio, C. de fundis limitrophis, lib. 11.* Hieronim. de Monte, *de finibus regundis, cap. 11. num. 15. cum Alexandro, Boerius, decis. 227. num. 7. Valençuela, cum Mariano, Socino, & alijs, cons. 100. num. 54. Couarrub. practic. cap. 1. num. 10 cum Bartulo, Baldo, Decio, Romano, Paulo Parisio, Carolo, Molina, & Oldraldo.* Luego por estas razones no resta fundamento para asegurar, que la jurisdicõ principal q̄ tienen estos señores, es la de la apelacion, quando por los fundamentos dichos, parece que solo la primera instancia les toca; y que assi en la segunda, solo resta el recurso de dicha ley de Guadalajara, corriendo parejas con los demas señores de vassallos, que ponẽ en sus lugares Alcalde mayor, pues los Titulos de Duques, Condes, y Marqueses, solo en rigor los pueden hazer luezes en la primera instancia; pero no son de momento

mento, para que conozcan en la segunda. Porque se responde, que los fundamentos que aseguran, que dichos señores son Iuezes, no se pueden entender, à menos que se suponga lo son en la instancia de la apelacion; porque de lo contrario, quedan en pie antinomias muy considerables.

Y esto se concluye absolutamente, con q̄ para cono- Nu. 39
cer en la primera instàcia estos señores, han menester vna inmemorial que les dè este derecho, y de tanta relevancia, como dexo ponderada en fauor de su Excellencia. Azebed. in d. l. 45. lib. 3. tit. 4. noua Recopilat. num. 8. ibi: *Videlicèt ex consuetudine, vel privilegio cognoscant in prima instantia, optimè Couarr. practicar. cap. 4. num. 5.* tratando de los Duques, Condes, y Marqueses, ibi: *Vt eam exerceant iure prænentionis, & hoc fieri iure posse conatur probare Petr. Auenda. de exequend. mandatis, cap. 6. num. 25. quod ipse item admitterem ubi hoc ius fuerit legitimo titulo, aut iusta temporis præscriptione quasitum ad in his locis in quibus nulla extat hac de re consuetudo aut præscriptio, sed est questio ista ex iuris rationibus maximè dubitare* Luego porque son Iuezes en la instancia de la apelacion: porque si lo fueran en la primera, no auian menester adquirir de nueuo con prescripcion, lo que con legitimo titulo tenian adquirido, respecto de estar perpetuadas dichas Dignidades. *Cũ res mea amplius fieri mea nõ possit. l. cũ res 4. C. de cõtrah. empt. ibi: Intelligere debueras duplicari tibi titulum possessionis non potuisse, l. sua 16. ff. d. tit. l. ei à quo 21. ff. de vsucapionib. l. certe 6. ff. de præcario, l. nemo 82. ff. de verborum obligationib. arg. text. in l. qui rem 20. C. de locato, & Doctores communiter scribentes, in l. nec pignus, ff. de regul. iur.*

Y si generalmente en los Duques, Condes, y Mar- Nu. 40
queses, obtiene lo referido con mas razon, y particularidad tiene todo fundamento en su Excellencia, por ser

Iusticia mayor de España, y Gran Condestable de Castilla, de cuya Dignidad, es proprio ser superior luez, y de apelaciones de que se acordó el derecho comun, *in leg. tam colatores* 18. §. *fin. C. de re militari*, lib. 12. *ibi: Dispositiones autem antelatas non adinuēdam potestatem Magisteria per orientem administrationis, sed protuicione locorum, ac securitate publica noscitur prestuisse cum non dubium sit ipsos etiam duces quibus fortissimi presentales milites parere precepti sunt sub eadem excelsa potestate esse constitutos, text in nobeia §. quæ est authentica, ut iudices sine quocap. hoc autem ipsum §. ibi: Officio vero vno presidente commitiano existente nominando, cum l. si quando, 36. C. de appellat. et l. 1. C. de nobo, C. faciendo.* Y aunque en dichas palabras claramente se conoce, que esta Dignidad de la Magisteria, es la de Condestable, por ser la persona que la tiene, Iusticia mayor, *ibi: Sub eadem excelsa potestate esse constitutos, l. 16. tit. 9. part. 2. ibi: E por esso trae la espada delante de el, en señal de que es la mayor Iusticia de la Corte, assi como pertenece a su oficio, amparar, y defender al Reyno, enya ley se entiende del Condestable, segun Bernabe Moreno de nobilitate Hispania, discurso 13. num. 17. con otros muchos que cita.* Y porque este titulo, y Dignidad es sola, *ibi: Officio vero vno Presidente,* y porque es Condestable, *Commitiano existente* y por el modo de elegirle, *nominando*, lo entienden sin equibocacion alguna los Doctores: *ita Capitius, decis. 24. num. 4. ibi §. in l. fin. C. de re militari, lib. 12. vbi dicit, quod sub magno Comestabili sunt omnes Marefcali Regni.* Y finalmente, es el superior luez de todos, en paz, y en guerra, in pace: *ut patet ex l. part. ibi: La mayor Iustitia de la Corte, in bello, ut capitius ut supra, quia est Comestabilis magister militum,* porque es el Maestro de los soldados, *per legem officium, ff. de re militari,* y por todas las demas Autoridades referidas. Siendo esta Dignidad, la que llama el derecho,

recho, Conde del Oriente, luez dela mayor Gerarquia, y luez propio de apelaciones de naturaleza de prefectos pretorios, *leg. 1. ff. de officio praefecti pratorio*, Cuiat. *lib. 8. obser. cap. 21. Socin. lib. 5. ibi: Comitē orientis illum fecit is magistratibus praest omnibus Prouinciarum Rectoribus, & multat eos qui peccant*, Don Francisco de Amaya, *in l. 3. num. 11. C. de cano largitionalium titularum, lib. 10. Casaneus, in cathalogogloria mundi, 7. part. consideratione 8. y siendo la Dignidad de Condestable, primeramente introduzida por la Magestad celestial, como lo asegura Casaneo: d. 7. part. d. considerat. 8. valiendose del capitulo 12. del Apocalipsi, ibi: Vt dicatur praepositus Paradisi, qui dicitur dux belli, quod idem est, quod Comestabilis.*

Encuya consideracion, no ay fundamento para que Nu. 41. se suponga no ser legitimo luez de apelacion, el Alcalde mayor de Bribiesca, que representa la persona de su Excelencia, a quien por Señor de vasallos, por tantas vezes Grande, y luez en las tierras de sus Señorios, y por Condestable le toca la instancia de la apelacion; y la primera, por la costumbre que en ella; y en la segunda, apadrina con tantos fundamentos, como dexo asentado, cuyas circunstancias hazen indubitable dicho derecho, y dan por llana esta justicia, pues de otra manera, fuera dar eclipses en su luz, en los primeros Orientes de su aurora, y darla por inconstante, pues en quien es naturalmente solo estable, tiene tan poca solidez, que se pueda temer el peligro, que ni puede ser posible, ni tampoco es dable. *Salua in omnibus, &c.*

*Licenc. D. Francisco de Zarate
Ladron de Guebara.*

