

P O R

**EL MVY RELIGIOSO
CONVENTO DE S. DOMINGO**

**EL REAL DE LA CIUDAD
DE MALAGA.**

EN EL PLEYTO:

**CON LA PARTE DE LA REVERENDA CAMARA
APOSTOLICA.**

**Y CON
EL DEFENSOR DE LOS BIENES DEL SPOLIO,
Y ACREEDORES.**

**S O B R E
LA DONACION INTER VIVOS QUE A DICHO REAL
CONVENTO HIZO**

**EL ILVSTRISSIMO, Y REVERENDISSIMO SEÑOR
D. FR. ALONSO DE S. THOMAS.
OBISPO DE MALAGA DE FEL. MEM.**

13
P O R

EL MAYOR RELIGIOSO

CONVENTO DE S. DOMINGO

EL REAL DE LA CIUDAD

DE MALAGA

EN EL PLEITO

CON LA PARTE DE LA REVERENDIA

ABOGADO A. A. A.

Y CON

EL DECANO DE LOS BIENES DEL

Y ACREDITORES

S O B R E

LA DONACION INTER VIVOS QUE A DICHO REAL

CONVENTO HIZO

EL ILUSTRISIMO Y REVERENDISIMO SEÑOR

D. F. ALONSO DE S. THOMAS

ABOGADO DE MALAGA DE FEL. M. M.



DEVS NOSTER REFUGIVM, ET VIRTVS :: PROPTEREA
non timebimus. Psal. 45.

EXCITASE con ocasion de este pleyto nuestro antiguo dolor, cuya duracion le â dado mas fuerça, para passar ya a naturaleza. *Lipsius in Senecam in epistol. de consolat. ad Marciam. cap. 1. ad n. 2. Dolor vetus vires avo sumpsit, & iam vertit quâse in naturam.*

Es efecto de nuestro amor, el estar bien hallado con la pena. *Hæ tristitia & misera, & in se savientia ipsa novissimè acervitate pascuntur, & fit in felicis animi prava voluptas dolor.* Senec ibidem

¶ Defiendo la donacion inter vivos, que a su Convento hizo el Obispo mi señor, de cuya voluntad me consta con individualidad, siendo su Provisor. Debo manifestar mi afecto, y oficio, aun despues de sus dias. Nunca mas activa la fineza, que quando passa la raya de la muerte. Esto es lo que escribia Plinio: *Est adhuc cura hominibus fides, & officium: sunt qui defunctorum quoque amicos agant.* Epist. 17. lib. 1.

¶ No merecia mi inferioridad, ni aun el titulo de esclavo de su Ilustrissima, pero tal vez suele humanarse la grandeza a elevar la servidumbre, con cuya honra pueden testificar los Ministros de las acciones de sus Duños. *tam non dicam vos servos, sed amicos quia servus nescit, quid faciat Dominus eius.* Joann. 15.

¶ Trátase del interes de vn Convento, que es de fundacion Real, y por este titulo està debaxo de la Real Proteccion. Solorçan. *Politicon, lib. 4. cap. 3. pag. 517. vers. X esta misma raxon, y vers. X esto mismo.*

¶ De vn Convento donde fue Religioso su Ilustrissima, y por la summa estimacion que su Magestad hizo de su Persona, son acreedores todos los de su Casa a la Real Mitericordia, cuydado digno de la Real Beneficiencia, como le tuvo el Rey David de los de la casa de su favorecidissimo Jonathan. *Reg. 2. cap. 9. 1. Et dixit David: Putas ne est aliquis, qui remanserit de domo Saul, ut faciam cum eo misericordiam propter Ionatham.* No se dedignó el Rey de oyr, ni aun de pedir el iaforme a vn criado de la casa. *Erat autem de domo Saul servus nomine Siba, quem cum vocasset Rex ad se, dixit ei :: Nunquid superst aliquis de domo Saul, ut faciam cum ipso misericordiam Dei?*

¶ Informò este leal criado por vn hijo de Jonathas: y para mover mas a la Real commiseracion, le dixo el impedimento que padecia en los pies. *Dixitque Siba Regi: superest filius Ionathæ debilis pedibus.* Tocame a mi informar, como criado de su Ilustrissima, que le quedò, no solo vno, sino muchos hijos en su Religion que se lamentan, como el Profeta, de aver quedado huérfanos, por la falta de tan gran Padre como lo fue su Ilustrissima, y con el oprorio que padecen en la impostura sobre el primer instrumento de la donacion, y absortos en su pena claman a Dios, y al Rey: *Recordare Domine, quid occideris nobis; intueri, & respice opprobrium nostrum Papilli facti sumus absque Patre.* Jerem. Orat.

¶ Hallanse impedidos de los passos para pleytos, porq̃ solo les tienen prompts para el santo empleo de su Orden de Predicadores. *Quam speciosi sunt gressus evangelizantium pacem, evangelizantium bonam.* Ad Roman. 10. 15. & Ilai. 52. 7. *Quam pulchri pedes annuntiantis, & pradicantis pacem, annuntiantis bonum, pradicantis salutem!*

8 § Deben , pues , esperar los Religiosos de Santo Domingo, Hijos de su Ilustrissima, que su Magestad se incline, a que se les conserve la hazienda de Santo Thomas del Monte , que fue el consuelo que dió David al hijo de Jonathas, assi q̃ se puso a sus pies: *Ne timeas, quia faciens faciam in te misericordiam propter Ionatham patrem tuum , & restituum tibi omnes agros Saul patris tui.* Y aun le hizo mas merced , que fue assegurarle los alimentos de su misma mesa, como tambien lo puede esperar este Convento , que tanto lo necessita, lo haga el Rey de su Real Hazienda.

9 § Y con su Real Benevolencia dió esta misma respuesta, yañ mayor el Rey al informe de Siba : y esta misma espero como criado del Obispo mi señor. *Omnia quacumque fuerunt Saul, & universam domum eius dedi filio Domini tui :: comedet semper panem super mensam meam, &c.*

10 § Trátase de mantener la Obra pia de la liberalidad de su Ilustrissima, que se ha de convertir en alimentos de vna de las mas graves Casas de la Religion, y de que no se subvierta el perpetuo culto con que su Ilustrissima dotó Festividades a los Santos, y Sufragios a su alma, y la de sus esclarecidissimos Padres. Por esto tambien debe tener a su favor el inexpugnable Eficudo de la Proteccion Real ; porque *la tiene de todas las obras pias que sus vasallos huvieren hecho, ó mandaren hazer en vida, ó en muerte.* Solorç. ibidem, pag. 318. vers. 7 solo. Invoco pues por tantos titulos el amparo de la Real Piedad.

11 § Pretendo se eternize en Santo Thomas del Monte la memoria de su Ilustrissima, y no se borre con estatuas profanas , que como ya tiene ideado quien á comprado el Spolio , se coloquen en sus jardines, y fuentes, sino sea la Estatua , el nombre de tan Eminente Prelado, y para que suban mis deseos, y mis suplicas al Trono Real en alas del valimiento , invoco tambien a los Heroes, que podrá oyr gratamente su Magestad, que nunca mas gloriosa la intercession, que quando se empleare en tan digno asunto, como a otro celebró Plinio. *Titinius Capito ab Imperatore nostro impetravit, ut sibi liceret statuam Lucij Syllani in foro ponere, pulchrum, & magna laude dignum amicitia Principis in hoc uti, quantumque gratia valeas aliorum honoribus experiri :: Neque enim magis decorum, & insigne est statuam in foro Populi Romani habere, quam ponere.* Lib. 1. epistol. 17.

12 § El caso es, q̃ murió el Obispo mi señor el dia 30. de Julio de 92. aviendo inter vivos otorgado dos escrituras de donacion de la hazienda de Santo Thomas del Monte, a favor de su Convento, en cuya virtud se le dió la posesion judicial viviendo su Ilustrissima.

13 § El defensor de los bienes del Spolio , y la parte de la Camara Apostolica impugnan esta donacion. El Convento defiende su consistencia. Cuya defensa se reducirá a tres Inspecciones : en la primera se pondrá a la letra la primera escritura de donacion , y se ponderarán sus clausulas. En la segunda Inspeccion se procederá en la misma forma con la segunda escritura. En la tercera Inspeccion se responderá a las impugnaciones, y de todo resultará la firmeza, y juridica consistencia de la donacion.

PRIMERA INSPECCION.

14 § La escritura primera dize assi : *Sepan quantos esta escritura de donacion entre vivos, pura perfecta, é irrevocable vieren, como Nos Don Fr. Alonso de Santo Thomas, Obispo de esta ciudad de Malaga , del Consejo de su Magestad: Dezimos, que en el termino de Churriana. S. Posseemos una hazienda, que he-*

mos comprado, y vamos aumentando, y plantando, en la qual ay un olivar, molinos de pan, y azeite, cortijo, huerta, tierras y otras cosas, que se comprehenden debaxo de una linde, que todo se llama, Santo Thomas del Monte. § La qual tenemos destinada para el Convento de Nuestro Padre Santo Domingo de esta ciudad de Malaga. § Y solamente nos aprovechamos de ella para el uso, y recreo, y diversion a nuestras ocupaciones. § Pero los frutos de ella, como azeite, trigo, y otras semillas, las hemos dado de limosna siempre para el sustento del dicho Convento. § Excepto lo que hemos gastado en nuestros usos. § Y labores, y gastos de dicha hacienda. § Pero en la verdad, la propiedad de ella, nunca la hemos considerado como nuestra, sino de dicho Convento. § Ni tenemos animo de tener tal propiedad. § Porque desde que la compramos fue para dicho Convento de nuestro Padre Santo Domingo de esta ciudad. § Y para que este nuestro animo tenga la expression, y consistencia necessaria, desde ahora para siempre jamas hacemos donacion. § Pura, perfecta, e irrevocable, que el derecho llama entre vivos, de la referida hacienda, con todo lo perteneciente a ella, y de quanto aumentaremos, y plantaremos en ella, al dicho Convento, y en nombre suyo al Reverendissimo Padre Maestro Fr. Manuel de Santo Thomas, Provincial de esta Provincia, Orden de Predicadores, como a hijo del dicho Convento, y assimismo al Muy Reverendo Padre Prior, y demas Religiosos que en él son, y fueren; porque si lo que assi hizieremos expresamos, y protestamos que lo haremos en nombre del dicho Convento, y para el dicho Convento de Santo Domingo de esta ciudad, aunque sea a nuestras expensas, porque estas las hacemos, y haremos de limosna, en nombre del dicho Convento, y assi lo otorgamos. § Y porq̃ dandonos Dios vida, podrá ser nos ocurra poner algunas cargas de obras pias, reservamos la expression de ellas para otra escritura que en adelante haremos, siendo Dios servido, despues de estar quitadas las cargas de censos, que están sobre dicha hacienda, los quales tenemos intento de redimir, para que el dicho Convento goze libre de ellos la dicha hacienda. Y nos obligamos, como mejor podemos, a la firmeza de esta escritura, y a que no la revocaremos, antes si en la ocasion q̃ expressaremos las cargas, la haremos con la misma firmeza. Y en esta conformidad nos apartamos del dominio, y possession que nos toca de la dicha hacienda, y en fee dello otorgamos cession a favor de dicho Reverendissimo Padre Provincial, Prior, y Convento. Y damos poder para que en la forma referida tomen la possession, y assi lo otorgamos en toda forma, y lo firmamos ante el infrascripto Escrivano publico, y testigos, estando en este dicho Real Convento de nuestro Padre Santo Domingo de esta ciudad de Malaga en ocho dias del mes de Octubre de mil seiscientos y ochenta y ocho años, siendo presentes por testigos Miguel de Cuenca, Francisco Muñoz, y Sebastian Barranquero, vezinos de Malaga. E yo el Escrivano, doy fee que conozco al Ilustrissimo señor otorgante. Fr. Alonso Obispo de Malaga. Juan de Ribas, Escrivano publico.

ACEPTACION.

Y estando presentes a esta escritura el Reverendissimo Padre Maestro Fr. Manuel de Santo Thomas, Provincial de esta Provincia, Orden de Predicadores, y el muy Reverendo Padre Maestro Fr. Estevan de Perola, Prior del Convento de Santo Domingo, y los demas Religiosos que abaxo firmarán juntos en forma de Capitulo por los presentes, y que fueren: Dixeron, que aceptaban la dicha donacion en la forma referida, y se obligarian a las cargas, y obligaciones que su Ilustrissima en qualquier tiempo impusiese, y en esta forma se obligaron por si, y los demas Religiosos, que le subcedieren desta Comunidad. En Malaga en ocho dias del mes de Octubre de mil seiscientos y ochenta y ocho años, siendo testigos Miguel de Cuenca, Francisco Muñoz, y Sebastian Barranquero, vezinos de Malaga. E yo el Escrivano doy fee que conozco a los otorgantes, que firmaron. Fr. Manuel de Santo Thomas, Prior Provincial. Fr. Estevan de Perola Maestro Prior. Fr. Christoval de Nueva, Maestro. Fr. Thomas Ruiz, Maestro. Fr. Francisco Bernal Presentado. Fr. Antonio Fernandez. Fr. Salvador de Ascanio. Fr. Francisco Vazquez. Fr. Juan de Santa Maria. Juan de Ribas, Escrivano publico.

§. POSSEEMOS VNA HAZIENDA.

PRIMERA PONDERACION.

ESTA POSSESSION NO ES INCOMPATIBLE
con la civil del Convento.

1 § La possession que su Illustrissima enuncia, es la natural, que es lo mismo que la corporal, ó material: *Quasi pedum possessio, quia naturaliter tenetur ab eo, qui ei insistit*, que dixo el texto in l. 1. ff. de adquir. vel admittenda poss. con que se exorna la definicion de los Salmanticenses, tom. 3. Curs. moral. tract. 12. de iust. & iur. punct. 4. n. 31. ibi: *Naturalis possessio est, qua habetur modo naturali: vel quando quis est praesens in re quam possidet, ut si in domo habiter, si in fundo existat, aut propè eum degat.*

2 § De esta forma posee el usufructuario, l. naturaliter 12 ff. cd. ibi: *Naturaliter videtur possidere is, qui usufructum habet.* Y lo mismo passa en el Vsurario, el qual posee en quanto cabe en el goze del uso, y aun a tales possessiones llamó agudamente Baldo possession civil, vtil, in l. 1. C. communia de usucap. n. 2. ibi: *Tunc possidet scilicet naturaliter, qua naturalis etiam utilis civilis potest appellari, cum retineatur animo. Idem in usufructuario, & usurario, licet usurarius possideat, quodam taxato modo, prout natura usus requirit, l. fin ff. uti possidetis.*

3 § Esta natural possession, no es propriamente Possession, sino en proprios terminos se llama en el derecho detentacion, Gloss. in d. l. naturaliter, verbo, videtur ibi: *Hoc verbum: videtur: improprietatem notat, vel possidere pro detinere dicitur DD. omnes.*

4 § La possession civil, y juridica, la tiene el Convento, supuesto el titulo de la donacion. Segun la definicion de Ant. Gomez in l. 45. Tauri, n. 17. *Est ius habendi, retinendi, atque recuperandi rem, praesumptionem dominij inducens, fructusque percipiendi.* Y mas breve los Salmanticenses, vbi proximè n. 30. ibi: *Est ius insistendi alieni rei tanquam sua non prohibita possideri.* Poseya el Convento la hazienda como cosa suya; pero su Illustrissima naturalmente, ó materialmente

5 § sin que implique, que dos tengan in solidum possessiones diferentes, y realmente distintas, vno la natural, y otro la civil; como se verifica en muchos casos, y vno de ellos es, en el que tiene el usufructo, ó el uso. Ant. Gomez in d. l. Tauri n. 100. ibi: *Propono veram, & generalem conclusionem quod possessiones diverse, & realiter distincta bene possunt esse penes plures personas in solidum, scilicet penes unum civilis, & penes alium naturalis, qua conclusio probatur, & verificatur in casibus, & personis, & exemplis sequentibus; nam si in fundo, vel re immobili, unus habet usufructum, alius proprietatem, usufructuarius habet possessionem naturalem in ipsa re, proprietarius habet civilem l. naturaliter. Ya la referimos. Y luego passa al exemplo del vsuario. Ibi: *Et idem est in habitatione Domus, quia ipse, cui concessum est ius habitationis possidet Domum naturaliter:: Et idem est in usu, nam ille qui habet servitutem usus possidet naturaliter ipsam rem in qua habet usum.**

6 § Pruevalo con la l. fin ff. uti possidetis, y la i. 3. §. 16. ff. de vi, & vi armata. Donde se vedan los interdictos possession a los vsuarios.

7 Y luego en medio de dicho n. 100. ibi: *Advertendum tamen singulariter est, quod usufructuarius, & vsuarius non solum habent possessionem naturalem in ipsamet re corporali, sed etiam habet quasipossessionem civilem, & naturalem in ipso iure corporali, utendi, & fruendi: quasi naturalem per actus naturales, quos exercet in se colligendis fructibus: quasi civilem per retentivum illius iuris in animo. Ita*

pro-

probat textus singularis in nra glos. in l. ait Prætor. §. i. vers. item ff. ex quibus causis.
 ¶ Y en el fin de dicho m. 100. ibi: Imò quod magis est plu-
res possessiones naturales, vel plures civiles possunt esse penes plures, & diversas per-
sonas in una, & eadem re diverso iure, & respectu: nam in fundo potest quis habere
usumfructum, & ratione eius habere possessionem, & in eodem fundo potest alius habere
usum, & ratione eius habere aliam possessionem naturalem, & eodem modo si unus ha-
beret usum in fundo, vel re, & alius similiter haberet usum in eadem re, uterque haberet
possessionem naturalem, quia hoc non est inconveniens, quia ista possessiones sunt diversa,
& diferentes numero, quia una est respectu ususfructus, alia respectu usus. Luego no
es incompatible, sino muy juridico el que el Convento tuviesse la possession ci-
vil: y su Ilustrissima por razon del uso nudo, que despues ponderaremos, tuviesse
tambien possession, y assi corre legitimamente el Posseemos.

La qual tenemos destinada para el Convento de N.P.S. Domingo.

SEGUNDA PONDERACION.

LA DESTINACION ES ARGUMENTO DEL NYDO VSO DE SU

Ilustrissima, y del dominio, y possession civil del Convento.
 ¶ Esta possession de uso nudo, y tener el Convento la posses-
sion civil, y el dominio denotó su Ilustrissima en esta clausula, porque aunque
es question sutil del derecho, si la destinacion debe tener efectos de execucion,
Lara de Capellanyjs, lib. 1. cap. 20, n. 60. ibi: Et licet articulus iste, an destinatio ha-
beatur pro facto à nullo bene tactus sit, & admodum involutus, cum pro una, &
altera parte sint plura iura, & Doctores.
 ¶ Pero todas las doctrinas se hallarán a favor del Convento,
Julio Caponi exorna con muchos textos la afirmativa, discept. forens. 81. n. 26. ibi:
Destinatum habetur pro re perfecta, unde res destinata poni in edificio per inde est, ac si
esset in adificata, l. ligni 55 §. idem ibi: Si iam concidendo fuit destinatum, & text. in
l. si Chorus, §. 1 ff. eod. ubi, Pecunia ad mutuum destinata non venit appellatione mobiliū,
sed per inde habetur, ac si mutuo iam fuisset data. Doctores in l. cætera, §. si paraverit,
ff. de legat. 1. Et maximè si parum absit à perfectione. Trae a Jason y Crafo, que
en terminos de dinero destinado para comprar bienes raizes, dize se reputa co-
mo tal, y que sobre ello hubo cosa juzgada, de quo etiam Cevallos communium
quest. 312 num. 1.

¶ Gratiano discept. forens. cap. 126. n. 23. con mas clara doctrina, dize
que esto corre quando el destinante perseveró en la misma destinacion, ibi: Des-
tinatum habetur pro facto, seu protali, quando non fuerit recessum per destinantem, vel
habentem arbitrij potestatem à proposito, seu duravit dispositio destinantis in re desti-
nata. Exornalo latamente.

¶ Cancerio en terminos de donacion destinada 1. variat. cap.
8. de donat. ex n. 206. ibi: Licet Pater destinaverit dictam reservationem pro filijs,
nullum ius eras eis quesitum, quia illa destinatio non importabat perfectam donationem
sed tantum donandi destinationem: eoque casu dicitur facta donatio per destinationem,
Contrarium consului. Y despues de otras razones, dá esta: Pro quo facit quoad desti-
nantē tēpore destinationis habetur pro facto, y lo exorna. Y luego en el n. 25. dize assi.

¶ Ibi: Et (quod tollebat omnen difficultatem) destinatio habuit
effectum. Pater enim promiserat dictum dotem pro filia, & cum ea collocaverat in ma-
trimonio primo, & licet (attende) sola destinatio non efficiat, ut res sit talis, qualis
erat destinata, fallit, si destinatio habuerit effectum, ut notat Bartol. in l. cætera §. fin.

ff. de legat. 1. Et novè multis relatis Stephanus Gratian. ya lo referimos. Luego aviendo su Ilustrissima perseverado siempre en este proposito, podemos dezir que la donacion se perficionó desde el tiempo de la destinacion.

14 § Y en fin del caudal destinado por el padre, para empleo en bienes raizes, determinò el Jurisconsulto, que no puede el tutor hazerse pago del alcance de la tutela, sino mirarle con fueros de estar ya empleado, *in l. 3. §. quid ergo, ff. de contraria.* Lara de Capellanijs, que fue el mas escrupuloso en este punto de destinaciones, *lib. 1. cap. 20. n. 62. ibi: Tutor non potuit sibi solvere ex illa pecunia, quia erat destinata in emptionem prädiorum.* Luego aun solo por la destinacion de su Ilustrissima, se debe mirar esta hazienda como del Còvento para no inquietarle.

15 § Podrà ser se oponga de contrario el texto *l. si non dum 3. C. de furtis.* *ibi: Si non dum rem Templi Divini dicatam victricus furto abetulit, habes adversus eum furti actionem.* Vbi Glossa dicatam, ait, *destinaveras tamen in animo, & voveras, nec ad actum perveneras dedicandi, tunc esset dedicata.* Et Glossa habes: ait: *Tu quidem Dominus est, non Templum, & hac erat dubitatio.* Et Baldus in hac lege *n. 1. ibi: Per destinationem dedicationis, non transit res in templum, nec Templo quaritur.*

16 § Esta oposicion será la mejor prueba de la Conclusion propuesta; porque en este texto la destinacion no avia, tenido efecto: pero en el caso desta donacion, le tuvo tanto como en ella se vé, pues dize su Ilustrissima, que siempre percibió los frutos el Convento, con que desde la destinacion se debe considerar como perfecta.

17 § Fuera desto, en el caso deste texto desde la destinacion aun sin tener toda via efecto se tenia en conciencia por hecha la donacion al Templo. Dizelo Baldo en el mismo texto, prosiguiendo el contexto, donde arriba le citamos. Ita: *Visdetur quod animi destinatio faciat transire Dominium in Templum ut l. fin. supra de Sacros. Eccles. & l. cum pater, ff. de leg. 2. §. Surdo. Solve tribus modis: fit dedicatio, corde tantum, & ista nihil operatur, quoad legem fori judicialis, quia non scrutatur conscientiam, sed actum.* Y es tan cierto, que obliga en conciencia, como se verá en la dezima Ponderacion.

18 § Luego aunque su Ilustrissima no uviessse expressado esta destinacion en esta escritura, ya se debia tratar como donacion hecha à Dios, ò como vota; porque lo que se ofrece à obras pias, se le ofrece à Dios. Julio Claro *sentent. lib. 4. §. donatio q. 21. n. 5. ibi: Donatio facta Ecclesia censetur facta Deo.*

19 § Y aunque sin tan alta consideracion, lo que se ofrecia à los Principes se llamava Voto entre los Romanos, *l. unica, C. de oblation. Votor.* Voto, pues, se dirà lo q̃ se destinò para el Convento Religiosissimo Real de N. P. Santo Domingo.

20 § La segunda solucion que dà Baldo, es que si la destinacion se expressó, se transferirà el Dominio si vbo aceptacion; pero no si es promesa desnuda. Prosigue el contexto *ibi: Item ore, & tunc aut est nuda pollicitatio, & non transit dominium.* Demos, que no passasse el dominio en esta destinacion de su Ilustrissima, y nos concederá Baldo, nació por lo menos obligacion civil a favor del Convento, porque ay casos en que esta nace de la nuda pollicitacion: es el texto *in l. nuda pollicitatio, C. de contrahenda empt.* *ibi: Nuda pollicitatione secundum ea, quæ sæpe constituta sunt ad præstanda ea, quæ promiserat urgeri, quem quam, non semper iura permittunt.* Y vno dellos es lo q̃ se promete para obras pias, argum. text. *in l. pactum, l. propter incendium, & l. ob casum ff. de pollicit.* Ex quibus iuribus Molina de iust disp. 263. *ibi: Interdum ex sola promissione oritur obligatio, ut quando fit civitati ad reparandum, quod per incendium, terramotum, aut aliam ruinam perijt.*

Luego

Luego si en opinion de Baldo, la destinacion expreſſada, ſe mira, como nuda promeſſa, *Item ore, & tunc eſt nuda pollicitatio*, obligò la *deſtinacion* a ſu Iluſtriſſima a favor del Convento, que es cauſa mas pia.

Corre con mas razon, ſiendo la deſtinacion por remuneracion, y agradeci- miento, Molina ibidem: *Item, quando facta eſt in gratitudinem propter honorem recep- tum*. Deſpues ſe verá, como tambien tuvo ſu Iluſtriſſima eſte motivo.

21. Luego por la deſtinacion expreſſada de palabra en infinitas ocasiones, como eſtá probado con plena probanza, demas de la confeſſion que en eſta clauſula haze ſu Iluſtriſſima, ſe ſigue que ſe cauſò civil obligacion a favor del Convento, por lo menos ſegun tan juridicas doctrinas, pero no nos conten- tamos cò eſſo, ſino q̃ como queda inducido, eſtando eſectuada la deſtinacion, ſe cauſò donacion perfecta: y que mas eſectiva deſtinacion que poſſeer ſu Iluſtriſ- ſima la hazienda, ſolo para el uſo, y recreo? pero de eſto ſe tratarà en la clauſula ſiguiente.

* * * *Y ſolamente nos aprovechamos della para el uſo, recreo y diverſion* * * *
de nueſtras ocupaciones.

TERCERA PONDERACION.

PRUEBASE ESTABA PERFECTA LA DESTINACION. PVES
ſu Iluſtriſſima tenia ſolamente el uſo.

22. Fabricò Salomon vna Caſa de campo de diverſion, y recreo y amenidad junto a Jeruſalem, que ſe llamò, el Monte del Libano, *Regum 7. 2. & in ſin. ibi: Saltus Libani fuit Regia hac ruſtica, erat prope Ieruſalem, ſic autem, appellatus eſt, quod amenitate, pulchritudine, & Cedrorum copia cum ipſo Libano cer- tare videretur.* Pero no ſe lee que la deſtinàſſe para ofrecerla a Dios.

23. Fabricò ſu Iluſtriſſima vna Caſa Religioſa, y como para Re- ligioſos, y plantò a Santo Thomas del Monte, junto a Malaga, deſtinandola para ſu Convento. Tenia Salomon la poſſeſſion, y el dominio; pero ſu Iluſtriſſima ſolo tenia el uſo, y la diverſion. Pero mas era Theatro de tarea; porque deſde aquel Monte, como vigilantíſſimo Paſtor, para apacentar la Grey que Dios le avia en- comendado, aplicava ingenio, voz, y conſejo, que eſte es el ocio, la diverſion, y retiro de los Principes. *A foro quidem, & publico recedendum eſt, ita tamen, ut ubicumque otium ſuum abſconderit, prodeſſe velit, & ſingulis, & uniſverſis ingenio, voce, conſilio.* Seneca de tranquillitate, cap. 3. n. 104.

24. ¶ Eſte era el recreo de Santo Thomas del Monte, y leer, y eſcribir en dulce converſacion conſigo miſmo, ò con ſus libros, curſar aquella quieta ſoledad, eſpaciando la viſta al Mar, y a la Ribera, y teniendo aquel cam- po por eſcuela, para ſus acertados dictámenes. No sé porque a eſte tan ocupado ocio llamò Plinio. Vida Real, ſino es porque aun haſta en la diverſion acom- pañan a los Principes los cuidados. *Postquam* (dize en la *epiſt. 9. lib. 1.*) *in Lauren- tino meo aliquid, aut lego, aut ſcribo, aut etiam corpori vaco, cuius ſulturis animus ſuſti- netur, mecum etiam tantum, & cum libellis loquor. O Regiam ſinceramque vitam! ò dulce otium, honeſtumque, ac pene omni negotio pulchrius! ò Mare! ò Litus! Verum ſecretumque muſeum, quam multa invenitis! quam multa dictatis!*

25. ¶ Para eſto ſe ſervia ſu Iluſtriſſima de la Hazienda de Santo Thomas del Monte, y aprovechavaſe de ella para el uſo. En eſte ſe comprehen- de lo que ſu Iluſtriſſima neceſſitaſſe para ſus gaſtos quotidianos. *Eſt ius utendi,*

re aliena, quatenus ad usufructu necessitatem sat est. Castillo de usufruct. cap. 28. n. 8. ex l. plenē. 12. §. 1. ff. de usu, & habit. O es como le define Pichard. ad princip. inst. de usu. Ius alienis rebus utendi ad usum quotidianum.

26 ¶ O como le define el curso Salmanticense, tom. 3. tract. 12. de iustit. & iur. cap. 2. de dominio, punet. 3. n. 21. *Ius utendi re aliena ad proprium tantum, non ad alienum commodum, salva rei substantia.*

Luego la destinacion de dicha hazienda estava efectuada, pues desde ella gozava su Ilustrissima solo el uso, como en hazienda del Convento. *Re aliena.* Luego tenia la possession civil el Convento por el dominio, y propiedad.

27 ¶ La reserva del uso, es argumento evidente de no tener su Ilustrissima propiedad, antes si por la misma reserva aver transferido la possession, y dominio en el Convento. La razon es evidente, porque en la hazienda propia no tiene el dueño solamente el uso como ni solamente el usufructo, Anton. Gomez in l. 45. Tauri, num. 63. Es la doctrina muy conocida, pero porque no se escribe para solo los de la facultad, le citaremos a la letra, que aunque habla en usufructo, corre sin duda con mayor razon en el uso, q̃ es menos. Dize assi:

28 ¶ Ibi: *Quartus actus, vel modus fectus, per quem acquiritur possessio est per retentionem usufructus, nam si quis vendat, donet, vel alienet, rem quam possidet, reservato sibi usufructu statim per talem clausula nullatraditione interveniente transit possessio civilis in eum, in quam fit alienatio, & per consequens dominium :: & possessio naturalis remanet penes alienantem ratione usufructus reservati.*

29 ¶ Luego aver reservado su Ilustrissima solamente el uso, fue decir tenia transferida la propiedad, y possession en el Convento; y fue en fin constituirse tacitamente por poseedor en nombre del Convento. Anton. Gomez ibidem, ibi: *Secunda ratio sit quod ideo transfertur possessio & dominium, quia retinens usufructum, videtur se constituere possidere rem nomine alterius, & censetur hoc casu tacite posita clausula constitui.* Luego perfecta estava la destinacion, y transferida la possession, y dominio en el Convento, por tener su Ilustrissima solamente el uso, como su Ilustrissima confiesa, y como de superabundancia està probado plenamente por el Convento.

*** Pero los frutos de ella, como azeite, trigo, y otras semillas, las hemos ***
dado de limosna siempre para el sustento de dicho Convento.

QUARTA PONDERACION.

POR LA ENTREGA DE LOS FRUTOS SE JUSTIFICA TAMBIEN
la possession del Convento, y el dominio.

30 ¶ La percepcion de los frutos es prueba de la possession. Cardin. Tusch. practicar. conclus. 418. n. 44. list. P. ibi: *Extende, quia ex fructuum perceptione probatur possessio, & sicut per effectum cognoscitur causa, ita ex fructuum perceptione probatur possessio.* El Convento percebia los frutos, pruevalo esta clausula, y gran numero de testigos; luego poseedor ha sido, y es desta hazienda el Convento.

31 ¶ Reprehendió el Emperador á vn Abogado, que por ver que en el instrumento no se declarava averse entregado la possession, ponía en duda tenerla el comprador, sin atender, á que por la misma percepcion de frutos se induce juridicamente la possession. Dize assi el Emperador Alexandro, in l. C. de acquir. poss. ibi: *Minus instructus est, qui te sollicitum reddidit, quasi in vacuam pos-*

18

possessionem eius, quod per Procuratorem emisti, non sis inductus, cum ipse proponas te diu in possessione fuisse, omniaque ut Dominum gessisse, licet enim in instrumento, non sit comprehensum, quod tibi tradita sit possessio, ipsa tamen rei veritate, id consecutus es, si sciente venditore in possessione fuisti.

32 ¶ Donde nota Bartolo, que la prueba de aver estado en la posesion, y aver obrado como Dueño, consistirá, en aver percebido los frutos. Nota, dize: illa verba, quæ dicit text. OMNIA QVE VT DOMINVM GESISSE. Et ex hoc habes, quod testis interrogatus de possessione, recte assignat rationem sui dicti per hæc verba: Dico: Titium possidere, quia vidi eum locare, fructus recolligere.

33 ¶ Et eius additionator Petrus Paulus Parisiensis ibidem. Ibi: Dixit tamen Baldus, quod per ire in possessionem non probatur possessio, sed per collectionem fructuum.

34 ¶ Y la percepcion de frutos, aun en duda del Dominio, es prueba Real del, Bartol. Ibidem: mas claro que la glosa. ibi: Plus dicit Glossa nostra hic, quia etiam si non sit Dominus, in dubio isti actus presumuntur fieri, tanquam à Domino.

35 ¶ El tiempo que es necesario que aya sucedido esta percepcion no señala el texto, vnos dicen de diez, ò veinte años; otros q es arbitrario al Iuez. Lo cierto es, que basta qualquier tiempo; y la diction, DIV, q pone el texto no es determinacion del derecho, sino relacion del hecho. Glossa. DIV. ibi: Id est decem, vel viginti annis. Alij dicunt, quod motu iudicis. Tu dic etiam si momento stetit, idē esse. Sed hic, sic fuerat de facto; quia id quod dicit, DIV non ius, sed factum significat.

36 ¶ Desde que su Ilustrissima comprò la hazienda, que fue el año de 1669, percibe los frutos el Convento, Pero los frutos, &c. los emos dado siem. pre; luego queda sin controversia probada por esta percepcion la posesion civil, y dominio de dicho Convento en la hazienda de Santo Thomas desde el dia que la comprò su Ilustrissima: pues desde esse dia (siempre) confiesi su Ilustrissima: que les diò al Convento; y aunq con tan elara confession, era superflua la prueba; está plenamente probado, conque corren las doctrinas observadas de Posthio; autorizadas alli con infinitas decisiones de la Rota. observat. 23. n. 1. ibi: Probatur possessio ex usu, & fructu rei, & ex testibus de hoc deponentibus, & n. 4. ibi: Unde probatur possessio ex fructuum ipsius perceptione. Cathar. decis. Perus. 10. Pedem. 13. n. 3. Joseph. Ludov. decis. Perus. 10. Gregor. 15. decis. 349.

37 ¶ Es de tanta efficacia, que es indubitable seña de la posesion del Convento. Posth. ibidem n. 6. ex decis. Rota Gregor. 15. n. 6. ibi: Imò fructuum perceptio est præcipuum, & indubitatum signum possessionis.

38 ¶ Es la mayor provança. Durand. decis. 139. n. 2. ibi: Et ea nulla est maior possessionis probatio. Porque es el acto principal de posesion Faber in suo Codice relatus à Posth. ibidem. n. 7. ibi: Et inter actus possessorios primum locum obtinet Conducunt in super plurimæ alix conclusiones ab eo adductæ scilicet n. 8. ibi: Fructuum perceptio verus est, & naturalis, & civilis possessionis effectus, & is verè, & propriè dicatur possidere, qui recipit fructus. Ex Giurba decis. 46. & alijs.

39 ¶ Et postea n. 13. ibi: Testes deponentes de perceptione fructuum probant possessionem. Ex decis. Rote Grass. Seraphin. Gregor. 15. Burati, & alijs.

40 ¶ Aunque el Convento no vbiessè percebido todos los frutos que es bien notable, pero sin controversia, Posth. ibidem n. 10. ibi: Amplia secundo, conclusio procedat, etiam si aliquis tantum fructus fuissent percepti, non omnes. Ex Grass. decis. 67. n. 9. de probat.

41 ¶ Podrà ser reparé en que su Ilustrima dava los frutos de limosna, luego esta percepcion, no es argumento de posesion; que es tambien conclusio

corriente. Posth. donde queda citado, n. 22. ibi: *Limita quando fructus percepti fuerunt non jure proprio, nec jure Domini, seu possessionis, sed jure quodam familiaritatis.*

42 ¶ Evacuase este reparo, lo primero, porque el comprar la hazienda para el Convento, fue limosna, y consiguientemente el acudir con sus frutos era limosna, nam iuxta text. in l. 1. in fine. C. de imp. lucrat. descript. lib. 10. *Quoad primordium tituli, vel caus posterior quoque formatur eventus.* Vnde ex Socino, & Surdo Gonzalez in Reg. 8. Chanc. gloss. 5. n. 110. *Quilibet actus causatus regulatur à sua causa.*

43 ¶ Lo segundo; porque como la donacion, no se avia reducido à formal expression de escritura, se le dava á la remission, y entrega de los frutos titulo de limosna; porque parecia lo era en la apariencia, mas en la verdad no era sino por titulo de derecho propio, de derecho de dominio, y de possession, sin que fuesse en la verdad otro el titulo, pues su Ilustrissima solo tenia la possession natural; y solo el uso, y assi estava perfecta la destinacion del dominio, luego los frutos los dava por este derecho en la verdad, bolverasse à esta verdad despues en otra ponderacion, que será la septima.

44 ¶ Debese hazer especial reflexion sobre la expression, para sustento de dicho Convento, la qual haze mas recomendable la pretension del Convento, porque de la dicha expression se infiere, que considerò su Ilustrissima, y assi està probado no tener congrua competente, siendo fundacion Real, y vno de los Conventos mas graves de la Provincia, mas ilustrado con gran numero de Venerabilissimos Maestros, mas floreciente en los Estudios: y suplió su Ilustrissima la Real Beneficencia, que reluce en socorrer a los Ministros Ecclesiasticos, y se logran tan grandes efectos, como la mayor pureza del Culto Divino, y mayor atencion al cumplimiento. Esto es lo que insinuó Camillo Borrello encareciendo la importancia de las donaciones Ecclesiasticas de los señores Reyes de España. *Colligitur Pietas, & Magnanimitas Principum :: Nas- citur ex his purior Divini cultus observatio, in manutenendo decore Ecclesie, & domus Dei, ac sustentatione Ministrorum.* No dixo, *Prelatorum.* Pero corre del mismo modo la sentencia, de Reg. Cath. Prest. cap. 77. n. 3.

45 ¶ Religion será, pero no Orden, donde faltare lo necesario para el sustento, que es lo que dixo San Bernardo, y apuntan los Salmanticenses, tom. 3. tract. 15. de restitut. Relig. punct. 1. n. 4. ibi: *Unde iure optimo monet Cardinalis Lugo tom. 1. disp. 3. sect. 8 n. 118. Prelatos omnes, quod in his, quæ spectant ad victum, & vestimentum Religiosorum magis inclinent ad liberalitatem, quam ad parsimoniam, tam verissimum sit illud Bernardi pronuntiatum VBI NON EST ABUNDANTIA DEFICIT OBSERVANTIA, quia maximum est periculum relaxationis, si communitas non provideat abundanter subditis intra limites paupertatis Religiosa, quia singuli illi- bus sibi providere procurant, & sub specie necessitatis etiam delicias, & commoditates superfluas querere, &c.*

46 ¶ Es causa pia toda la que toca en alimentos, text. in l. Mella, ff. de aliment. & cibariis legat. ibi: *Pietatis intuitu.* Y consiguientemente favorable Castillo de alimentis. cap. 3. num. 8. Y a todos visos, pues concurre piedad de ser donacion hecha a vn Convento, y necesitado, y sus frutos aplicados siem- pre con especial expression para alimentos, y el favor consistirá, en que en qual- quiera duda que se ofrezca, assi del Hecho, como del Derecho, aunque fuesse igual la justicia. Dabimus textus, & authoritates, Tiraq. de privileg. pia causa 146 ibi: *Licet alias cum sint intra partium obscura, reo favendum est potius, quam auctori: fallit tamen in causa pia, in qua si æquales sint utriusque probationes, semper pro pia causa indicandum est, etiam si sustineat partes auctoris.* Textus est notabilis lo-

loquens in libertate, in l. lege Julia, ff. de manumis. Y prosigue citando a Speculator, ibi: Id quod trahit ad omnem piam causam, A Romano Ubi dicit hoc esse notandum ad materiam, cap. in nostra, de testibus. A Corseto pia causa in dubio stamus. A Baldo, ibi: Trahit ad omnem causam favorabilem, & alios plures. Y a lo ultimo de este papel bolveremos a tocar esta tan evidente conclusion.

* * * Excepto lo que emos gastado en nuestros vsos. * * *

QVINTA. PONDERACION.

CONFIRMASE, QVE SV ILVSTRISSIMA TENIA el nudo vso, no el vsufructo.

47 ¶ Es prueba real juridica esta excepcion, excepto, &c. de que su Ilustrissima no tenia mas que el nudo vso, no el vsufructo; porque aunque con vien en el vsufructuario, y el vsuario, en que ambos tienen derecho de vsar; se diferencian, en que el nudo vsuario goza meramente para sus vsos de la hazienda, pero el vsufructuario goza libremente de todos los frutos

48 ¶ Es principio de los Institutistas, sin que necessite de mas exornacion, que la de las Escuelas. Pichardus, de vsufructu ad rubricam. Despues de averle definido el vsufructo n. 2 ibi: Ius utendi fruendi, &c. dize: n. 19. ibi: Additur verbanz FRUENDI, ad excludendum nudum vsum, longe enim minus habet, qui vsum habet, quam qui vsufructum; ille enim qui habet vsum nihil magis iuris habet, quam vti predio, vel domo ad necessitatem. Vsusfructus autem omnem prestat utilitatem rei, & ius, & facultatem utendi, & fruendi.

49 ¶ Si es necessaria mas practica doctrina darala Castillo, de vsufructu, donde dize: que los gastos del se han de regular por la dignidad del Vsuario, sin q ni le abunde, ni le falte, lib. 1. cap. 28. n. 17. & eum tranteribens Sanchez, in precepta, lib. 7. cap. 13. n. 2. ibi: Vsusfructus plenior est, & quidquid emolumenti de re sumi potest illud totum completitur non modo ad vsum, sed etiam ad lucrum, & voluptatem, & quoscunque alios vsus. Vsus autem non plus habet, quam quantum opus est, ut neque desit aliquid, neque abundet, sed tantum necessitati, & vita pro cuiuscumque conditione, & dignitate consulatur.

50 ¶ A lo mas que se estiende el derecho del Vsuario nudo, es a gozar del vso con su familia, y recibir huestpedes. Pichardus in S. item si qui de vsu, & habitaz. n. 1. ibi: Vsuarium, familiam, libertos, hospites, quam suos possent recipere, Es el texto de la partida, l. 2. tit. 31. p. 3. y otros que trae del derecho comun.

51 ¶ De esta manera vsava su Ilustrissima de la Hazienda, porq excepto los frutos, que en estas necessidades se consumian, todo lo demas lo percibia el Convento. Luego con esta exceptuacion que su Ilustrissima confiesa, y se halla probada cõ relevantes deposiciones de testigos, se verifica era meto Vsuario, sin que tuviesse otra possession, ni dominio, porque todo estava transferido al Convento.

* * * Y labores, y gastos de la hazienda. * * *

SEXTA PONDERACION.

EL CONVENTO OBRAVA COMO POSSEEDOR, y Dueño.

52 ¶ Es materia de hecho, y assi se halla plenamente probado, que el Convento tenia puesto vn Religioso que cuydasse desta hazienda, y de la la-

labor, y sus gastos; y que por medio deste Religioso percebia el Convento los frutos, y que los gastos los hazia del producto de la misma hazienda; esto era lo mismo q̄ hazer estas operaciones el Convento. *Posth. de manutent. observ. 23. n. 17. Apla, ut probetur possessio alicuius per perceptionem fructuum factam ab alio nomine tamen ipsius vel suo mandato, vel famulo, Colono, vel conductore, factore, Ministro:: Possidet enim quis per Colonum, servum, factorem, & Ministros, & eorum opera dicitur quis fructus percipere. l. 1. §. item acquiritur § per procuratorem § si iusserim. & l. qui universas. §. qui per Colonum. ff. de acquir. poss.* Luego obrava el Convento como poseedor, y como Dueño en la hazienda de Santo Thomas.

****** Pero en la verdad la propiedad de ella, nunca la hemos considerado como nuestra sino de dicho Convento. ******

SEPTIMA PONDERACION.

LA DELIBERACION DESTA CLAUSULA. FVE
confessar los frutos por del Convento por derecho de propiedad.

53 ¶ Dize Covarrubias en el tesoro de la lengua Castellana, es; tener advertencia, pensar bien las cosas, reparando en ellas, del verbo considero, dispicio, judico, cogito, & syderum contemplatione. Conque su Ilustrissima avia advertido, y pensado bien, y cargado el juyzio, en que la propiedad, y frutos, eran legitimamente del Convento, y sin embargo, podia ser pensasse otra cosa quien via que su Ilustrissima avia cõprado dicha hazienda, y por eso les desengaña con esta clausula. Pero en la verdad, &c. cuya consideracion, tiene tal efecto, que concurriendo con ella el aver poseido el Convento los frutos, es lo mismo que estar comprendidos en la escritura, y compra que hizo su Ilustrissima, como ya dexamos ponderado con el texto in l. Minus 2. supra n. 31. y aora esta clausula nos motiva a hazer reparo, que su Ilustrissima vsa de las mismas voces, que el texto; pero en la verdad, con las quales desengaña el Emperador al que pensava no era la hazienda de quien la poseya; porque no estaba la escritura de venta heche a su favor, sino de otro tercero. Digna es de repetirse por el caso la ley ibi: *Licet enim instrumentum non sit comprehensum, quod tibi tradita sit possessio, IPSA TAMEN REI VERITATE id consecutus es, si sciente venditore in possessione fuisti.*

54 ¶ Si propiedad, y dominio es vna misma cosa. disputenlo en ora buena los Autores, de que haze vn Capitulo Castillo, que es el 25. de usufruct. la Ley Real 27. tit. 2. part. 3. dize: La propiedad, tanto quiere dezir, como el señorio, que el home tiene en la cosa. Vbi Gregor. Lop. *Dominiam, ac proprietatem unum sunt,* pero no hemos menester esta disputa; basta nos para el caso el que en buena Jurisprudencia, diziendo su Ilustrissima que la propiedad no era suya, sino del Convento, fue lo mismo que dezir, que la hazienda, y los frutos eran en la verdad del Convento. Castillo ibidem n. 4. *Præter ea, & secundo in ferri potest Fabricum recte docuisse proprietatis verbo, simpliciter prolato plenam proprietatem demonstrari, & sic comprehendere etiam in illud, utilitatem quoque fructuum continens. ad id laudatus à Barbosa de appellation. 226. n. 4. cum seq. ibi: PROPRIETAS, si simpliciter proferatur significat plenam proprietatem cum usufructu.*

****** Ni tenemos animo de tener tal propiedad. ******

OCTAVA PONDERACION.

PROTESTO SU ILLUSTRISSIMA QUE QUALQUIER ACTO no perjudicasse à la propiedad plena del Convento.

55 ¶ Esta clausula es vna de las especies de protestas que se llama *Declaratoria*. Irazzo de *protestat. confid.* 3. n. 2. Y assi la define. *Animi nostri declaratio*. Fue declaracion, de que por ningun acto que su Ilustrissima hiziesse de vsar del Retiro, seria visto retroceder de la donacion, ni tener propiedad, ni usufructo de la hazienda, sino solo el uso, y esso es lo que denota la dizeion *tal propiedad*: esto es: no tenemos animo de tener la propiedad plena, que es la que se acompaña inseparablemente con el usufructo, punto que dexamos ya tocado, y tan cierto, que censurò de necios Cuiacio á los que imaginaren otra cosa. Barbosa post Castillo, vbi proximè n. 4. ibi: *Atque etiam Cuiacius, qui stultos ait, qui in contrarium putant.*

* *

Porque desde que la compramos, fue para dicho Convento.

* *

NONA PONDERACION.

EMPEZO LA DONACION DESDE QUE LA COMPRO su Ilustrissima.

56 ¶ La propiedad, puede probarse con testigos. *text. in l. Proprietatis 4. C. de Probat.* ibi: *Proprietatis dominium non tantum instrumento emptio- nis, sed, & quibuscumque alijs legitimis probationibus ostenditur.*

57 ¶ Es de la misma conclusion el texto in *l. Pactum 17. C. de Pac- tis*, ibi: *Pactum quod bona fide interpositum docebitur.* No huvo mas pacto que la volú- tad de su Ilustrissima, & si scriptura non existente, tamen si alijs probationibus rei ges- ta veritas comprobari potest. Prator Provincia secundum ius custodiri efficiet.

58 ¶ Tiene el Convento la mejor prueba, que es la confession que su Ilustrissima haze en esta clausula, la qual tiene la misma fuerza que si fue- se escritura publica. Es el texto in *l. Cum te 5. C. de transactio.* ibi: *Licet enim nullum instrumentum intercesserit, tamen si de fide contractus confessione tua constet, scrip- tura que probationem rei geste continere solet, necessaria non est.* Y por el Barbosa, *axioma 49.* *Est probatio melior, & efficacior, que fieri potest.* Ex Aretino *conf.* 48. n. 3. Ex Baldo: *quod est principalissima probationum:: & quod ubi est confessio partis, est relaxatio probationis* Et ex Riminaldo: *quod est Regina probationum omnium.* Et ex Craveta: *Quod est probationum omnium, illustrissima.* Et ex Parisio: *quod habet vim publica scriptura.* Firmant Rolandus *conf.* 6. n. 26. lib. 3. Mascardus *conf.* 1136 n. 4. Flaminio de *Resign. lib.* 11. q. 14. n. 47. Gama *decis.* 43.

59 ¶ Otros han adelantado mas esta conclusion, y dizen: que la confession es mayor prueba, que vn instrumento, y mas que testigos. Apud Mascardum de *Probat. in probem* q. 7. n. 3. ibi: *Confessionem esse probationem fortiorem ea, que fit per testes, & instrumenta.*

60 ¶ Y aunque para que la confession tenga esta eficacia, es necessaria presencia de la parte, regularmente hablando. Tuschus *practicar. concl.* 838. *lit. C. & omnes.* Lo primero es, que en esta confession la huvo; porque estava el Convento presente al otorgamiento, y accepto, &c, ya se vió en la escritura; con- que se cumplieron todos los mas rigurosos requisitos. Tuschus *ibidem* n. 9. *Ne- dum requirit presentiam sed etiam, acceptationem.*

61 ¶ Lo segundo, que aunque no aya presencia de la parte, si se haze en instrumento, haze fe, y prueba por lo menos, quando no cause obligacion. Tuschus ibidem n. 18. ibi: *Si confessio est in instrumento ab sente parte, & non tendit ad obligandum confitentem, sed ad probandum, probat.* Contentamolos aora, conque pruebe esta confession, que comprò la hazienda su Ilustrissima para el Convento.

62 ¶ No tan solamente hará prueba contra si mismo, sino contra el Spolio, y Camara Apostolica. Idem ibidem n. 27. ibi: *Scriptura semper loquitur, ideo confessio in instrumento, vel scriptura nocet confitenti, etiam quoad tertium.* Ex Baldo in l. nuda ratio col. 2. ff. de Donation.

63 ¶ Y en terminos de esta confession que se reduce á que esta hazienda es de Santo Domingo desde su compra, haze plena probança, aunque no huviesse presencia, y aceptacion del Convento. Tuschus ibidem n. 71. ibi: *Confessio quod fundus sit alterius, & non confitentis plenè probat absente parte.* Bartolus in l. non solum ff. §. liberationis ff. de liber legata Anton de Butrio, & Abbas in cap. fin. de confessis.

64 ¶ Lo tercero, por la Persona de su Ilustrissima, no puede admitir duda esta confession. Idem ibidem n. 80. ibi: *Limita de equitate canonica, quia plene probat: & ista equitas vendicat sibi locum in personis Ecclesiasticis in cap. innotuit de Elect.*

65 ¶ Lo quarto; porque esta confession es declaracion del animo de su Ilustrissima. Idem n. 89. ibi: *Extende in ijs que sunt declarationis animi Angelus consil. 1. n. 5. vers. ad secundum.*

66 ¶ Lo quinto; porque si comprò la hazienda, ò no su Ilustrissima para el Convento, es materia, que meramente pendió de su voluntad, y assi haze plena probança esta confession, aunque no estubiesse presente el Convento. Idem n. 90. ibi: *Extende in ijs, que pendunt à voluntate nostra sola.* Bartol. n. 1. certè §. si quis absente ff. de confessis.

67 ¶ Aunque su Ilustrissima no huviesse hecho en este instrumento esta confession, sino bervalmente, y en ausencia del Convento: tenia el Convento el recutlo á probança de testigos, como supusimos en el principio desta ponderacion en la l. cum te & in l. Proprietatis, & in l. Pactum; para la qual probança es el mejor entibo, y adminiculo el ser confession, á favor de obra pia. Tiraquel. de Privileg. pia causa 112. Ex Baldo, cons. 331. *Vbi quod multum adminiculatur, & operatur.*

68 ¶ Llegase á esto, que son muchos los testigos que dicen de oydas á su Ilustrissima lo mismo que confiesa en el instrumento; conque aun sin el favor de obra pia, haze fe la confession. Tuschus vbi supra n. 99. ibi: *Limita, quando cum confessione absente parte concurrunt adminicula, vel testium, vel instrumentum.* Que mas adminiculo que ser su Ilustrissima Religioso de Sancto Domingo; todos por este motivo lo pensaron siempre assi, y sin cosa en contrario, y assi lo deponen, y de aver en muchas ocasiones su Ilustrissima dado á entender, que avia comprado la hazienda para su Convento: conque esta geminacion, y la fama publica de ello, que tambien se halla con especialidad aprobada, sirven de aceptacion, y hazen de toda eficacia la confession, aunque fuesse extrajudicial, y no constasse por instrumento. Castrensis consil. 115. circa finem.

69 ¶ Ibi: *Confessio parte absente non præ iudicat: nisi sit frequens, & continuata, & totiens repetita, quod transcat quasi in publicam vocem, & famam, tunc enim puto quod præ iudicet, ac si dicta fama portaret dictam confessionem ad partem, unde sicut quando intervenit nuncius, vel epistola præiudicat; item si contineatur in libro ipsius confitentis sua manu scripta, quasi per hoc videatur voluisse quod quando cumque*

ad partem per veniat fidem faciat, ita puto, quod idem faciat, pra iudicetque cum tam frequenter, & publice confessus est, & quod in famam publicam transivit, qua non minus, operatur ad deducendum eam in partis notitiam, quam scriptura, & sic loco medij, seu mediatoris habetur fama, quia populus in cuius aures divulgatur, loco cuiuslibet absentis, cuius insterit, videtur recipere. Luego legitimamente se halla justificado que al Convento se le adquirió la propiedad, y el dominio desde el punto que su Ilustrissima compró esta hazienda, y que desde entonzes tuvo principio la donacion.

** * * Y porque este nuestro animo tenga la expression, y consistencia necesaria. * **

DEZIMA PONDERACION.

SIN MAS EXPRESSION ESTAVA OBLIGADO EN CONCIENCIA a la donacion su Ilustrissima, y agora quiso mostrarla tambien en lo judicial.

70 ¶ No dudamos que los actos internos, regularmente hablando, no son eficazes, para que nasca obligacion exterior, ni para que se transfiera el dominio, porque es necesario que tengan expression. Y esto es lo que dize la l. Real. tit. 16. lib. 5. Recop. ibi: *Periciendo, que alguno se quiso obligar a otro por promission, &c.* donde la diction *Periciendo*, significa, expression. Y en terminos de donaciones, Molina de iust. & iure disp. 266. in principio, ibi: *Solo actu interiori, non transfertur dominium, atque adeo recte censent, esto quis interius dicat: DO HANG REM PETRO, non transire dominium illius in Petrum.*

71 ¶ Pero debe dudarse, si obliga en conciencia la donacion interna, y está obligado el Donante a manifestarla, y si en conciencia, se transferirá el dominio. Y es probable la afirmativa. Diana Coordinatus. tom. 8. resol. 4. n. 2. ibi: *Probabiliter assero promissionem internam in conscientia obligare. Igitur tenetur, qui merē aliquid promissit alteri, aut donavit patefacere hominibus, quae illis pollicitus est, nam ut dixi probabile est in donationibus, & promissionibus posse transferri dominium per actum interiorem.* Firmanlo apud eum Soto, Sanchez, Aragon, Angles. y Ledezma. Et idem Coordinatus, tom. 7. tract. 7. Resol. 127. n. 6. ubi rationibus probat. Conque aunque no hubiesse su Ilustrissima expressado esta donacion, le obligó desde que compró la hazienda, destinandola para el Convento, y puede defenderse que le transfirió el dominio en conciencia.

72 ¶ La principal duda puede ser en donaciones pias, y en estas resuelve Molina obligan de forma, que no pueden revocarse, ibid. pag. 91. lib. 7. lit. C. ibi: *Si ergo in aliquo eventu controversia proposita locum hodie habet in praxi solum est, quando promissio merē interna esset ad piam aliquam causam, neque esset votum, sed facta esset animo solum se obligandi: idque iuxta opinionem quam disp. 263. amplexati sumus, nempe in promissionibus, & donationibus ad pias causas locum non habere dispositionem iurisdictionis quae concedit promissiones, & donationes, ante quam acceptentur, posse revocari, Et poltea cum Ledezma: ibid. pag. 95. lit. B. ibi: *Esset autem hoc asserendum de promissionibus merē internis ad pias causas.* Conq̃ viendo comprado la hazienda para el Convento, y destinandola para el Convento, y considerado la propiedad por del Convento: le sigue, que aun antes que su Ilustrissima expressasse, como expressó la destinacion con entregar los frutos; y antes que la expressasse en tantas ocasiones, como deponen los testigos, y antes que la expressasse su Ilustrissima en esta escritura, ya le vrgia en conciencia la obligacion, por la naturaleza misma de la donacion, y conduce lo que dexamos dicho en la segunda ponderacion.*

Pero

73 ¶ Pero Santo Thomas enseña que la regla general corre ; si no es en los votos que se hazen á Dios, y assi , que las demas obligaciones necessitan de expreßion para su consistencia. Ibi : *Ait namque promissionem, hominis unius non posse fieri alij homini, nisi per verba, aut per quacumque alia signa externa.* Refiere lo assi Molina Ibidem. pag. 94.

74 ¶ Y por tan grave autoridad insinuó, es defensible , que para que consista la donacion , es necessario tenga conocimiento de ella el donatario. *Cui plus placeret contraria opinio propter Divi Thomae auctoritatem , & propter rationem istam ; quod promissio, aut donatio, ut comparationa alienius obliget , debet snapte natura posse cognosci ab eo cui fit, quod non convenit donationi interna comparatione alterius hominis.* Y es la razon, ibi : *Quamvis in promissione externa vis obligandi profisciscatur à promissione interna , merè tamen interna de esse conditionem sine qua, ex ea non oritur obligatio , nempe manifestationem illius externam , defectu cuius conditionis non obligat.*

75 ¶ Tenemos, segun esto todas las doctrinas à nuestro favor ; porque esta donacion nūca fue mere interna: manifestóla su Ilustrissima en diferentes ocasiones ; porque está probado con gran numero de testigos , que desde que compró la hazienda , dió á entender era para el Convento ; manifestólo en la fabrica de la casa , haziendola , como para morada de Religiosos ; manifestólo en el gozo de la hazienda , teniendo solamente del vfo ; manifestólo en la entrega de los frutos : manifestólo, en el plantio del olibar, mirando, y previniendo expreßamente que tendria el Convento azeyte ; manifestólo con reparar , que algunas cosas de la hazienda, como fuentes, &c. no se mantendrian per los Religiosos : manifestólo en fin dando á entender, sin embozo á los Religiosos, y á todos, q̄ tenia dada esta hazienda á su Convento. Demas de estas particularidades, está probado, como hemos ya dicho, cō publica voz, y fama. Pues que mas externa manifestacion ? Bastavan dos testigos. Tuschus. *Practicar. concl. 653. n. 2. lit D. ibi: Donatio verbo facta potest probari, per duos testes , qui tamen sint optima opinionis . & qui non patiantur defectum, neque in Persona, neque in dicto.*

76 ¶ Bastava probar donacion de future, diziendo: que su Ilustrissima dixo : avia de dar esta hazienda á Santo Domingo. Olea de *cession. iurium* sis. 1. q. 6. n. 4. ibi : *Promissio per verbum DONABO importat donationem.*

77 ¶ Bastaba el probar nuda promission. Idem ibidem , *Promissio de donando, idem, ac donatio est.* Y lo prueba, ex glossa verbo: *manifestaverit Instituta de donationibus.* Y lo exorna.

78 ¶ No era menester, pues, la expreßion desta escritura ; porque sin ella podia tener, y tenia subsistencia, y efecto la donacion : pero hizola su Ilustrissima, para que sin question se transfiriese civilmente el dominio, y para que se conservasse en la posteridad el titulo de la donacion. *Textus in l. cum res 12. C. de probation. ibi: Cum res non instrumento conferatur.* Donde la Glossa ibi: *Aliquando enim intervenit scriptura, non ut contractus per eam firmitatem, & substantiam obtineat, sed solum ad æternam rei memoriam.*

79 ¶ Sobran, pues, expreßiones , para que la donacion subsista por obligacion de Justicia, y conciencia, y no podrá subvertirse la voluntad de su Ilustrissima, sin que padezcan violencia los fueros de la equidad natural. *Nihil tam conveniens est naturali æquitati, quam voluntatem Domini volentis rem suam in alium transferre ratam habere.* Imperator in *S. per traditionem.* Instit. de *Rer. Divis.*

Hazemos

*** Hazemos donacion pura, perfecta, è irrevocable, que el derecho llama entre vivos. ***

V N D E Z I M A P O N D E R A C I O N .

TIENE EL TITULO DE DONACION

todos los requisitos.

80 ¶ Quando faltassen todas las ponderaciones antecedentes, ya con este instrumento de donacion, el Convento tiene ley expresa à su favor en los terminos de su intencion. Pareja *de instrum. edict. tit. 1. resolur. 2. §. 4. ibi: Qui pro se habet instrumentum, dicitur habere casum legis. Et latè exornat.* Ley con todos los requisitos legitimos de donacion indefectible.

81 ¶ Pura; porque como dize la ley 12. tit. 12. p. 5. ibi: No poniendo condicion, ni señalando dia: esta es llamada pura en latin.

82 ¶ Perfecta fue, pues el serlo, solo consiste que el Donante manifieste su voluntad verbalmente, ó por escrito, sin que sea necesario se aya entregado, para ser perfecta, aunque à esta perfeccion se subsegue la necesidad de la entrega: text in § *perficiuntur instit. de donat. ibi: Perficiuntur autem cum Donator suam voluntatem scriptis, aut sine scriptis manifestaverit, & ad exemplum venditionis, nostra constitutio etiam in se habere necessitatem traditionis, voluit etiam, ut si non tradatur habeant plenissimum, & perfectum robur, & traditionis necessitas incumbat Donatori.*

83 ¶ Et ex hoc textu, & alijs Castillo. *quotid. lib. 3. cap. 10. n. 53. ibi: Hodie donatio perficitur solo consensu, nudaque voluntate. Anton. Gom. tom. 2. variar. cap. 4. de donation. in principio.*

84 ¶ Fuera de que las obras pias, no necesitaron nunca de tradicion para ser perfectas. Mascardus cum Tiraquel. & alijs. *concl. 588. n. 7. ibi: Insuper, & sine traditione transfertur dominium in pia causa.*

85 ¶ Otra Perfeccion añaden otros, que es la insinuacion. Gratianus *disceptat. tom. 5. cap 854. n. 54.* Desta no necesitò esta donacion; porque la ley que dispone las insinuaciones, no obliga quando el Donante es Ecclesiastico Cardin. Tusch. *Practicar. concl. 646. n. 51. ibi: Restringe quia cum sit Laicorum non comprehendit Clericum Donantem Laico.* Y dize: es comun opinion.

86 ¶ Fuera desto, no necessita de insinuacion, por ser hecha al Convento. Idem Ibidem. *n. 70. ibi: Limita in donatione ad pias causas, vel ad favorem Ecclesie facta. Cardinalis Luca in Teatro, tom. 7. de donationibus discursu 60. n. 43.*

87 ¶ Aunque no fuera donacion à causa pia, no necesitò de insinuacion, por ser donacion à que despues se le avia de poner carga; Antunez *de donat. lib. 1. cap. 38. ibi: Donatio propter onus in iunctum, non requirit insinuationem, si onus a Donatore est explicandum de futuro.* Trae à Bartulo in l. *Aquilius Regulus de donat.* Luego tiene esta donacion inter vivos todos los requisitos necesarios para su consistencia.

*** Y porque dandonos Dios vida, puede ser nos ocurra poner algunas cargas de obras pias; reservamos la expression de ellas para otra escriptura, que en adelante haremos, siendo Dios servido, despues de estar, quitadas las cargas de censos, que estan sobre dicha hazienda, los quales tenemos intento de redimir, para que dicho Convento goze libre de ellos la dicha hazienda. ***

D V O D E Z I M A P O N D E R A C I O N .

LA RESERVA DE PONER CARGAS EN OTRA ESCRITURA, no se opone à donacion inter vivos pura, &c.

88 ¶ Esta prolika clausula, debe estar presente para el motivo de la

la segunda escritura, y en ella, aora solo se nota, que por esta reserva, no salió de los terminos de pura, perfecta, é irrevocable; porque es principio sin controversia, que aunque a la donacion perfecta no se le puede añadir carga, ni alterar en cosa, *Textus in l. perfecta donatio. C. de transaction.* Pero al tiempo de hazerla, se pueden poner qualesquiera reservas. Antúñez de donat. lib. 1. Praludio 2. n. 13. ibi: *Casu quo donatur sibi reservavit facultatem revocandi, vel apponendi onus, aut gravamen bene poterit revocare in totum, vel conditionem, aut onera adijcere.* No reservó su Ilustrissima facultad de revocarle, sino de poner las cargas. *ibi: ubi non reservavit facultatem revocandi, sed potestatem imponendi onera, non potest revocare in totum, vel conditionem, aut onera adijcere.* *** * Nos apartamos del dominio, y possession. * ***

DEZIMATERCIA PONDERACION.

QUEDO EL CONVENTO DECLARADO POR DUEÑO
de la hazienda.

89 ¶ Aunque desde que su Ilustrissima comprò la hazienda, fue para el Convento, y assi el dominio, y possession era del Convento, como dexamos ponderado: sin embargo en esta clausula lo expresso; porque apartarse, y hazer cession es lo mismo. Doctrinas corrientes de Olea tit. 1. q. 1. n. 97. *Idem importat cedere, quod à se abdicare, seu ut alijs dicunt cedere, quasi discedere, & aliam sui loco povere.* 8c. postea n. 100. ibi: *Cessio est quasi traditio, & iuris, & actionis ex aliquo titulo in alium facta translatio.*

90 ¶ Quedò, pues, por esta cession constituydo el Convento para al hazienda en imagen de su Ilustrissima. *Cessionarius cedentis personam inquit, eiusque imago est;* dize Olea de cession. iuris. tit. 6. in exordio. ex l. emptor. de hared. vel action. ven.: *Vnde cessionarium in ius cedentis succedere, & omnibus iuribus uti, communiter proferunt interpretes.* Exornalo latamente.

91 ¶ Y por verse Dueño de la hazienda, la puso, y anotò en el libro de las demas del Convento, cuya prueba, junta con tantos adminiculos, la haze del dominio de dicho Convento; *textus in l. instrumenta 5. C. de probatione* ibi: *Instrumenta domestica, seu privata testatio, seu annotatio, si non alijs quoque adminiculis adiuvetur, ad probationem sola non sufficit.*

92 ¶ Lo que suele hazer sospechosas en fraude de la Camara Apostolica tales donaciones, es no aver desapropriadole el Donante de la hazienda, ò si se desaproprio en lo escrito, quedarle en la verdad en ella con pretexto de reservar el usufructo. Solorzano in Politica. lib. 4. cap. 10. tit. 578. ibi: *En la qual ay duda, y muy grande, y se ofrecen innumerables pleytas cada dia:: es sobre lo que se ha de sentir, y juzgar de las inmensas, y excessivas donaciones, que los Prelados suelen hazer en vida, y sana salud de sus bienes muebles, ò rayzes, para usos profanos, ò para pias; pero no abdicando, ni apartando de si los tales bienes desde luego, sino antes reservado en si el usufructo dellas, y poniendo en las escrituras clausula de constituto, y otras semejantes.*

93 ¶ Su Ilustrissima, siempre tuvo abdicada la propiedad; por que desde que comprò esta hazienda, fue del Convento: nunca la posseýò como propia; porque la tenia destinada para la donacion: nunca se aprovechó de sus frutos, mas que para el uso; todos los demas los pecebia el Convento como Dueño y como real possedor de la hazienda, en fin aqui abdicò el Dominio, sin reserva de usufructo; sino gozando de los frutos el Convento, con que cumplió tambien con la Bula de San Pio V. aun en caso que estuviessse admitida en España anno 1557. ibi: *Vel si sanus extiterit, nisi realis rerum donatarum illarum, donatario subsequatur traditio:* luego cessa en esta donacion qualquier duda que se quiera poner a su subsistencia, y assi es ocioso el passar à mas ponderaciones de las clausulas.

INSPECCION SEGUNDA

sobre la escritura segunda.

PONDERACION PROEMIAL

ACUERDASE EL MOTIVO, PRUEBASE SER COMPLEMENTO de la primera.

¶ En la clausula, sobre que dexamos hecha la duodezima ponderacion, se manifiesta que su Ilustrissima tuvo determinacion de hazer otra escritura para poner las cargas despues de quitados los censos, y a quien le hiziere novedad esta determinacion, le harán novedad las reservas que cada día se hazen en las donaciones intervivos, de añadir, poner, o quitar cargas; que como diximos, no se oponen á la substancia de donacion intervivos, y le hará tambien novedad el texto en la ley *cum Pater* 77. §. *fin. ff. de leg. 2.* Donde el Testador, aviendo hecho disposicion á favor de la Ciudad de vnas plazuelas, para ciertos divertimientos, dixo: que en otra escritura pondria la forma de ellos, y no lo executo porque murió: pero su Ilustrissima previno, *Que dándole Dios vida, podria ser le ocurriessen algunas cargas de obras pias, y lo haria en otra escritura*; fuesse servido Dios de guardarle, para que tuviera efecto este deseo. Y esta es la diferencia que ay deste caso al del texto, y tambien que alli era la escritura que se avia de hazer sobre vna cosa profana, y disposicion de vn Gentil; pero en el caso deste pleyto, la escritura segunda avia de ser por vno de los mayores Prelados de España, y sobre Aniversarios por su alma. Luego deberá cessar la novedad á vista del texto, donde Papiniano dize assi.

¶ Ibi: *Vicos civitati relictos, qui proprios fines habebant, ex causa fideicommissi non ideo minus deberi placuit, quod fines eorum significaturum, & certaminis formam, quam celebrari singulis annis voluit, ALIA SCRIPTURA se declaraturum promissit, & postea morte preventus non fecit.*

¶ Este caso equiparó el Emperador con el que reserva en su testamento, poner algunas condiciones al heredero, y las pone en otra clausula, y resuelve, que es lo mismo, que si al principio las huviesse puesto. Es el texto *in l. si testamentum. §. C. de institut. ibi: Et argumento utimur, quo Papinianus respondit, vicos &c.* Et ibi: *Et omnia compleri, tanquam si testator ipsas institutiones eisdem conditionibus copulasset.*

¶ Luego esta segunda escritura en que su Ilustrissima usó de la reserva de el pressar las cargas, quitados los censos; no fue nueva donacion, sino continuacion, y complemento de la primera: conque renova la primera gracia, como la avia en la primera escritura ofrecido, que era sin censos, y sin cargas; y la renovacion que trae origen de la primera concession, no se llama nueva concession *textus in l. sed si manente ff. de Precario. Vbi precarium prorogatum idem est cum primo, quod in conductionibus, compromissis, actionibus, & jurisdictionibus prorogatis utiliter notari potest. Scribit Gotofredus. innotis ad hunc textum. Gama, decis. 36. n. 5. Antunez de donation. p. 2. lib. 1. cap. 7. n. 48.*

¶ Si se huviera cumplido la reserva que su Ilustrissima hizo en la primera escritura de donacion, y su Ilustrissima hiziera otra escritura; esta fuera nueva donacion, y se disputaria de ella como nueva, argumento *textus d. l. sed si manente §. 1. ibi: Proprius est ut soluta iam causa precarij non redintegretur: sed nova constitatur.*

¶ Pondere se mas, que en el dicho texto, no pasó á hazerla segunda escritura; porque murió el Otorgante, y sin embargo tuvo toda su validacion, y consistencia la primera. *Non ideo minus deberi placuit vicos civitati, &c.* Luego mas bien la tendrá en esta, en que se hizo la segunda, que se ofrecia en la primera. Luego es efecto, y complemento de ella. Dize assi:

Sea notorio por esta escritura publica de donacion inter vivos, pura, perfecta, e irrevocable, como Nos Don Fray Alonso de Santo Thomas, Obispo de Malaga del Consejo de su Magestad, S. Dezimos, q tenemos, y poseemos una hacienda de Casa, Guerta, Viña, Jardin, Olivares, Molinos, tierras, y Cortijo en el termino de esta ciudad, que linda con la falda de la Sierra de Mijas, y otros linderos notorios, que se nombra Santo Thomas del monte, que siendo de muy corto valor adquirimos por titulo de compra, y despues hemos comprado otros, que hemos agregado a dicha hacienda, y todo se comprehende en el nombre de Santo Thomas del monte, S. La qual hemos beneficiado, y aumentado con animo de hazer de ella limosna en nuestra vida a nuestro Convento de N. P. Santo Domingo de Malaga; S. En testimonio de amor que conservamos, por aver tomado en el el habito de este Sagrado Orden, y en el he tenido todas las graduaciones de Cathedras, y Prelacias, desde donde fuimos promovidos a la Mitra de Osma, Plasencia, y la de esta ciudad, y reciprocamente hemos experimentado los buenos officios de dicha Religion, y Convento, dignos de remuneracion. S. Por tanto, poniendo en execuciõ este nuestro antiguo, y siempre permanente justo deseo: por el tenor de la presente otorgamos, S. Que hazemos [como lo tenemos hecho] a el Reverendissimo Padre Prior, y Religiosos, que son, y adelante fueren de este dicho Convento para siempre jamas, S. Donacion pura, perfecta, e irrevocable, que el derecho llama inter vivos, de la referida hacienda de Santo Thomas del monte, Casas, Lagar, Guerta, Jardines, Molinos de pan, y de Azeite, Arboles, Olivar, tierras, y Cortijos agregados, y todo quanto pertenece a dicha hacienda; sin reservar en Nos cosa alguna, de que entregamos los titulos a dicho Convento, excepto las alajas, y muebles, pinturas, y todos adornos de la casa; porque nada de esto se comprehende en esta donacion, sino solamente los adornos del Oratorio, y de su Capilla que son pertenecientes a dicho Oratorio, para la celebracion del Culto Divino, y esta donacion hazemos de nuestra libre voluntad, S. Por los motivos referidos, con carga de que todos los dias se diga por dichos religiosos desde agora para siempre, una Missa rezada en el Altar de la Capilla donde estan depositadas las Cenizas de los señores Don Joseph de Porres Henriquez de Guzman, y Doña Costanza de Ribera y Horosco, Marqueses de Quintana, Condes de Castronovo, mis Padres; y assimismo hagan las Fiestas de N. Padre Santo Domingo, y de Santo Thomas de Aquino, y de San Ildephonso, y sean las Misas por nuestra intencion, y porque perpetuamente me encomienden a Dios, y como mejor puedo, y aya lugar prometo, S. Y me obligo, a que en ningun tiempo revocaré esta donacion, y a mayor abundamiento, y para mayor firmeza, S. Assi lo juro por el Santo Pectoral que toco en mis manos, y en esta conformidad me desisto, y aparto del dominio, propiedad, y posesion, que tengo, y me pertenecen, y de todas, y qualesquiera acciones utiles, y directas, que me competan, y puedan competer a dicha hacienda, de que hago esta donacion, y de ella otorgo cession al dicho Prior, Convento, y Religiosos, y les hago real, y verdadera entrega de dicha hacienda, y en señal de esta voluntad entrego a dicho Convento esta escritura, y les concedo poder, para que luego adquieran, y tomen la posesion, y en el interin será su tenedor, y poseedor, y aunque esta donacion exceda de los quinientos sueldos del derecho, sin embargo queremos tenga toda firmeza, y la aprobamos, y revalidamos quantas vezes excediere deste computo, y desde agora la avemos por insinuada, y en caso de necessitar de mas legal, y exacta insinuacion, damos facultad a dicho Prior, Convento, y Religiosos, para que la hagan en forma ante la Justicia, y renuncio las leyes, y derechos de nuestro favor, y la general. Y doy poder a el señor Nuncio de su Santidad, para que pueda en qualquier caso compelerme a el cumplimiento de esta escritura, y assi lo otorgamos en toda forma bastante, ante el infrascripto Escrivano publico, y testigos, y el Otorgante que doy fe conosco, lo firmo en la ciudad de Malaga en diez y nueve dias del mes de Julio de mil seiscientos y noventa y dos años, fueron testigos, &c. Fr. Alonso, Obispo de Malaga.

Estuvo presente la Comunidad al otorgamiento: aceptó, y dió las gracias. Insinuóse luego, y el dia 22. se tomó la posesion judicial.

S. DEZIMOS, QUE TENEMOS, Y POSSEEMOS VNA HAZIENDA.

PRIMERA PONDERACION.

ESTA CLAUSULA, NO INDICA PROPIEDAD.

7. Aseñado repugnancia por los contrarios entre esta clausula, y entre la primera escritura, porque en la primera su Ilustrissima reiteradamente, dà á entender *no aver tenido nunca propiedad, ni animo de tenerla, y que siempre la considerò por del Convento, porque la comprò para el Convento, y aora esta clausula [dizen] significa tener propiedad.*

8. Pero descifrase con gran facilidad este sueño; lo primero, porque si su Ilustrissima huviera querido significar *propiedad*, dixerá: *tenemos, y poseemos una hazienda nuestra*, ó dixerá: *que es propia nuestra*, ó expresára: *cuya propiedad nos pertenece por*, &c. Esto era lo natural, y lo formal tambien que usan los Escribanos en las escrituras de donacion, Palomares, *en el estilo de escrituras en la Practica de Donaciones*, pag. 151. ibi: *Hago gracia, y donacion irrevocable, &c. à N. de unas casas:: que yo tengo, y poseo por bienes mios propios, &c.* Lo segundo, porque los terminos, *tenemos, y poseemos*, no significan propiedad, ni verdadera, y civil possession, sino vn mero hecho, vna mera ocupacion, ó detentacion, de que son capaces, los que ni tienen propiedad, ni dominio, es para esto curioso, y expreso el texto *in l. hac stipulatio 38. § 7. ff. de verbor obligat.* ibi: *Quamvis civili jure servus non possideat, tamen ad possessionem NATURALEM hoc referendum est, &c. §. 8. ibi: Licet enim possidere CIVILITER non possint; TENERE tamen eos nemo dubitat.* Y por este texto doctísimamente Paz de Tenuta, *cap. 1. ex n. 30.* Valenc. Velazquez, *conf. 69. n. 224.* Fontanella, *tom. 1. decis. 182. n. 7.*

9. Luego en esta clausula no indicò propiedad su Ilustrissima, sino quedò regulada á la escritura primera, en que su Ilustrissima confessò no averla tenido en tiempo alguno, y otorgò titulo de ella al Convento, de que resulta, que la tenencia, y possession, era como la que confiesa en la primera escritura, *Poseemos una hazienda*, sobre que en la primera Ponderacion, juridicamente induximos ser possession natural, como Vsuario, y tener la civil el Convento.

* * * *Que adquirimos por titulo de compra, la qual hemos beneficiado, y aumentado* * * *
có animo de hazer de ella limosna en nuestra vida à nuestro Convento. Iuncta clausula; por tanto poniendo en execucion este nuestro antiguo, y siempre permanente justo deseo, otorgamos que hazemos, como lo tenemos hecho.

SEGUNDA PONDERACION.

INDUCESE LA CONCATENACION CON LA PRIMERA ESCRITURA.

10. Es la verdad, segun San Agustin, *qua ostenditur, id quod est de vera Relig. cap. 36. tom. 1.* En esta escritura dà á entender su Ilustrissima, tenia ya hecha otra, si se considera esta clausula por sus partes. Es la primera, *que adquirimos por titulo de compra.* En la primera escritura, dà á entender el mismo titulo: *que hemos comprado.*

11. La segunda parte, *la qual hemos beneficiado, y aumentado, &c.* En la primera escritura, dize: *y vamos aumentando, y plantando.* Y luego en la donacion. ibi: *Y de quanto aumentaremos, y plantaremos en ella.*

12. La tercera, *con animo*, que denota donacion interior, y en la primera escritura, dize: *la qual tenemos destinada*, q tambien indica donacion interior, como en otra parte ponderamos, la qual despues se manifestó con actos exteriores.

13. La quarta, *de hazer limosna de ella en nuestra vida*; no causa mortis, sino intervivos; que esso significa *en nuestra vida.* Dos textos vno la *l. cum*

quo §. fin. ff. ad legem Falcidiam ibi: Quia vivus videtur pro videre. A la qual la Glossa. ibi: intervivos, ut in fine subiicit, scilicet VIVVS. Et Angule de Mejoras in l. 1. Gloss. 8. n. 30. á este texto dize, ibi: Nec ibi de animo donandi dubitabatur, fuit enim illa donatio inter vivos. El otro texto es in l. ex hac scriptura 16. de donat. ibi: Mé vivum donasse. Vbi Gloss. Et sic valet et donatio inter vivos.

Dize mas. En nuestra vida, esto es, no reservandola para quando vrgiesse el peligro de la enfermedad, ni para que oviesse efecto despues de la vida; sino en ella, y hazer con esso mayor el mérito. Petrus Sobertus Episcopus, in tractatu de cultu vinee Domini in 5. p. cap. 4. Vbi: Quod elemosina, quam quis dat in vita sua, est sicut lucerna, quae praecedit, &c. Plurima Valdes de Elemosina. 1. p. m. 2. p. 9.

14. Pero es de reparar la diction limosna, que denota lo mismo que donacion pia, y configuientemente acto que proviene de diversas virtudes, vna la liberalidad, otra de la Charidad, y de la Misericordia. En quanto es donacion, desciende de liberalidad. textus in l. 1. ff. de donat. ibi: Dat aliquis: & propter nullam aliam causam facit, quam, ut liberalitate, & munificentiam exerceat.

15. En quanto se haze respeto de Dios al necesitado, desciende de la Charidad. Divus Thomas 22. q. 32. art. 1. ibi: Est Opus, [dize de la limosna] quo datur aliquid indigenti ex compassione propter Deum, quod quidem motivum pertinet ad misericordiam. Y configuiente es hija legitima de la misericordia. Ex consequenti [prosigue] dare elemosinam est actus charitatis misericordia mediante.

16. Todos estos actos, exercitó su Ilustrissima, y con su profunda erudicion. Llamo á esta donacion limosna, para que quede evacuado el reparo de los que la notaren por excessiva; sin advertir que era para su Convento pobre, como prosigue el contexto.

17. A nuestro Convento, siendo este el Donatario, y teniendo su Ilustrissima tan fructuoso Obispado se ajustò, si la donacion fue grande, á las reglas de la caridad. Vestra abundantia illorum inopiam suppleat, ut, & illorum abundantia vestra inopia sit supplementum. Apostol. 1. Corinth. 8. & Ecclesi. 14. ibi: Secundum vires tuas da pauperi. Et Job. 4. ibi: Si multum tibi fuerit abundanter tribue.

18. Supliò, como en otra ocasion apuntamos en vna fundacion real, falta de congrua, el oficio de la Real Beneficencia, que independiente del Real Patronato, atiende a que con su liberalidad, no vean las Iglesias la indecorosa cara de la necesidad, Imperator Justin. Novella 7. c. 2. §. 1. ibi: Quando omnibus sanctissimis Ecclesijs abundantia, & status, ex Imperialibus munificentijs perpetuo praebeatur.

19. 7. Parte. Por tanto pontiendo en execucion este nuestro antiguo. Luego no nació al tiempo desta escritura, sino años antes. Esso es antiguo, que en propria locucion latina equivale a vetus. Passeratius, verbo antiquus, ibi: Antiquum dicitur, id quod memoriam Patrum excedit: vetus verò id, quod multorum annorum est, aut mensium. Pues quando nació? ab initio. Esta misma antigüedad dá a entender su Ilustrissima en la primera escritura: Porque desde que la compramos, &c. Desde tan antiguos principios, ex antiquis: antes que aquella maleza se hiziesse tierra de labor, aun no avia su Ilustrissima fecundandola con aguas, y hermoseado con fuentes; aun no se avia allanado á la cultura aquel monte, y ya estava concedida esta donacion.

20. 8. Parte: Y siempre permanente. Luego desde antes de la escritura tuvo principio, que á no ser assi, no avia en que verificarle esta duracion, siempre al presente, y antes. Omni tempore, que es su propria significacion, Barbosa de diction. 361. ex l. 1. ff. solut. Matrimonio. Et late.

21. 9. Parte. Y justo deseo. Justo por ser en favor del Convento Real del Glorioso Patriarcha Santo Domingo, de quien fue tan parecido, y proprio

prio hijo su Illustrissima. Est illa probanda liberalitas, ut proximos seminis tui non despicias, si egere cognoscas. Divus Ambros. lib. 1. de officijs. cap. 30.

22 **¶** Divus Thomas, 2. 2. q. 32. art. 3. Verum sit magis beneficiandum his, qui sunt nobis magis coniuncti. Respondeo: Gratia, & virtus imitantur naturam ordinem, qui ex divina sapientia instituitur. Est autem talis ordo naturae, ut unum quodque agens naturale per prius magis diffundat suam actionem ad ea, que sunt sibi magis propinqua, sicut ignis magis calefacit rem sibi magis propinquam. Et similiter Deus in substantias sibi propinquiores proprius, & copiosius dona suae bonitatis diffundit, ut patet per Dionysium 7. cap. celest. Hierar. Exhibitio autem beneficiorum, est quadam actio charitatis in alios, & ideo oportet, quod ad magis propinquos sumus magis benefici.

23 **¶** Insto deseo, tambien, por ser donacion remuneratoria, como despues ponderaremos; pero bolvamos al principio. Poniendo, dize, en execucion: luego hasta aora se avia quedado en deseo. Duda es frivola: executale, y ya estava otra vez executado este deseo: estava executado sin cargas: executase aora con ellas: y assi prosigue su Illustrissima haziendo relacion de la primera escritura, como se vera en la Ponderacion siguiente, que aunque segun el orden de la escritura, se faghia aora la clausula: En testimonio del amor; pide la fuerza de la induccion, el que aora no cortemos el hilo a la concatenacion que con la primera escritura tiene esta segunda.

*** * *** Por el tenor de la presente otorgamos, que hazemos, como lo tenemos hecho.

TERCERA PONDERACION.

ESTA CLAUSULA: COMO LO TENEMOS HECHO, ES relativa, y enunciativa, y bastante por si sola para donacion.

24 **¶** Esta relacion fue lo mismo, que insertar toda la escritura antecedente, porque esta es la fuerza de las clausulas relativas. Barbosa cum pluribus axioma 201. ibi: Relatum est in referente cum omnibus suis qualitatibus.

25 **¶** Et ex Alexandro cons. 35. Viso processu, ibi: Relatum dicitur pars referentis. Con que esta relacion hizo de dos escrituras sola vna.

26 **¶** Quien duda: que como lo tenemos hecho, es clausula relativa? Equivale a la diction, segun, y esta estan relativa, que fue lo mismo que poner vn traslado de la escritura primera. Barbosa de diction. vsufreq. 358. verbo secundum. Importat, quod tota dispositio, ad quam fit relatio expressa videatur.

27 **¶** O equivale a sicut, que fue identificar vna escritura con otra. Barbosa ibidem diction. 366. sicut: Importat, hac dictio omnimodam similitudinem, & identitatem. Luego en estas clausulas se repite la substancia de la primera escritura.

28 **¶** O equivale a lo mismo, que segun la forma de la primera escritura: iuxta formam primae. Con cuyos terminos hizo segunda donacion vn Cardenal en el caso de que trata Gratiano discept. 854. y dize n. 53. que Potius dicendum est eadem verba esse repetita, cum omnibus qualitatibus ibidem insertis.

29 **¶** Siendo, pues, relativa la clausula: como lo hemos hecho, y en materia absolutamente voluntaria, como es la donacion, se sigue por juridica consecuencia, que aunque no constasse averse celebrado la primera escritura, no obstante por esta clausula, quedaria acreditada la donacion, y su consistencia. Barbosa dicta diction. SECUNDUM n. 8. ibi: Quando relatio, fit per eum, qui circa eum tunc habet potestatem disponendi, si constat de eius voluntate, valet dispositio, dato quod relatio

non verificetur, licet ad illam relatio facta, quando illa dispositio, ad quam relatio facta fuit non reperitur.

30 ¶ Es claro texto la l. 16. ff. de donat. hasta el titulo de la ley que pone Gotifredo, es del caso, dize desta forma el titulo: *De scriptura sciant heredes mei donasse.* Este mismo titulo podiamos ponerle á la que glossamos: *Es scriptura por donde su Ilustrissima dize: avia donado, &c.* La ley dize assi: *Ex hac scriptura sciant heredes mei, me vestem, &c. illi, & illi libertis meis me vivum donasse.* Ya diximos que *vivum* denota donacion intervivos supra n. 13. no parecia tal donacion, y sin embargo respondió el Jurisconsulto, se les debia por este titulo entregar los vestidos, &c. *Dominium ad libertos benigna interpretatione pertinere.* La benignidad consistió en que se tuviese por titulo, el dezir el Testador que avia donado. Gotifredus ad hunc textum lit. Q. ibi: *Cur benigna hic dicitur interpretatio? quia confessio confitenti praeiudicat.* Conducit Inspect. 1. Ponder. 9. ex n. 58. Luego inhumanidad, y rigor contra derecho seria no dar por valida, y consistente la donacion, solo en virtud desta clausula, como lo hemos hecho, aunque no constasse de la primera donacion: luego mas legitimamente debe consistir constando de ella.

31 ¶ Es mas infalible esta conclusion, tratandose de donacion pia, hecha á favor de Iglesia, para lo qual con muy parecidas circunstancias á este pleyto es el texto in cap. fin. de successionibus ab intestato. El caso es, vn pleito que se ofreció entre el Obispo de Edua, sobre el Spolio ab intestato de vn Arzediano, con el Convento de Buxeria. Perteneçian entonzes a la Iglesia los bienes, y rentas, adquiridos por titulo Ecclesiastico, como oy por Bula de Paulo III. Julio III. Paulo IV. y Pio V. sucede en el mismo derecho que las Iglesias tenian, la Reverenda Camara Apostolica, en España, Italia, y otras partes, aunque no en Francia, ni en Alemania, ni en Navarra, ni en Aragon, ni en Indias. Solorzano de Indiar. Gubernat. lib. 3. cap. 11. n. 18. Et seqq. Et in Politica lib. 4. cap. 11. pag. 554.

32 ¶ Avia este Arzediano hecho verbalmente donacion al Convento de sus bienes patrimoniales, y de sus rentas, reservando el uso para si, como su Ilustrissima la hizo, pero con vna ventajosissima diferencia, que fue hazerla, no solo verbal, como está probado en los autos, sino por escrito. *Se, ac sua ad participationem orationum monasterij de Buxeria pietatis intuitu obtulisset, quibusdam rebus suis usui suo simplici reservans.*

33 ¶ En señal de este ofrecimiento de su Persona, hizo se le ampliasse la Corona. *De manu cuiusdam fratris, eiusdem cenobij augmentationem coronae insignum illius oblationis accepit.* Su Ilustrissima no necesitó de hazer ofrecimiento de su Persona al Convento; porque por especial vocacion, como predicó en sus honras el Doctissimo Padre Presentado Regente de su Convento de Malaga Fr. Salvador Ascanio, tomó desde sus primeros años el Abito en este Convento.

34 ¶ Deziase, que en esta forma avia hecho el Arzediano la donacion como se dize, y está probado en la escritura primera, y en las deposiciones de gran numero de testigos la hizo su Ilust. *Et quod hanc concessionem hac modo fecisset.*

35 ¶ Deziase tambien, que el Arzediano, no pelseya en su nombre, sino del Convento, que es lo mismo que tener la possession natural, como Vsuario, y que acudia en los frutos al Convento. Esto mismo es lo ponderado, y probado en nuestro pleyto. *Et non suo nomine, sed nomine Monasterij possideret.*

35 ¶ Llegó el caso de su vltima enfermedad, y la donacion que avia hecho intervivos, la confirmó en este tiempo tambien verbalmente. *Id autem quod menti compos dictus Archipresbiter fecerat inter vivos, in vltima voluntate mente sanus licet aeger corpore confirmavit.*

19 ¶ El Obispo, por el Spolio, y herencia de la Iglesia aglomerando

violencias contra los Religiosos se entrô en todo, aun en lo que era del Convento ¹³
Prædictus Episcopus eis violentiam inferens, non solum res Archipresbiteri, verum res ipsius Monasterij occupavit. En este pleyto tambien se hizo embargo, no solo de la hacienda donada, sino de lo q̃ era peculiar del Convento, por cabeza del Religioso Superintendente de aquella hacienda.

37 ¶ Esta es la narrativa del texto, sacada de la integra que trae Gonzalez; que en él no discurre. Ahora la ponderacion, toda la consistencia de la donacion deste Arzipreste, estrivô en que quando se le avisô que dispusiesse de sus casas, responliô, *que avia hecho donacion al Convento, y assi no tenia que disponer.* *Vnde cum requisitus esset, ut conderet testamentum, respondit se non posse testari, quia se, & sua contulerat Monasterio.* Casi lo mismo [assi està probado] respondia su Ilustrissima a quien le hablava en la disposicion de Santo Tomas del Monte, y que mostrava desabrimientos de que pensassen, no tenia hechas sus disposiciones en esta materia.

38 ¶ De la donacion del Arcipreste, no avia mas que vn testigo: pero de oydas al mismo Arzipreste, avia algunos. *Et licet vnus solus testis dixerit se vidisse, ipsum Archipresbiterum in Abbatis presentia confitentem, & quod prædictum est non tanquam sufficienter probantes, sed tanquam vehementer aduinculantes assertionem Abbatis plurimum adiuuabant.*

39 ¶ Y sin embargo, la resolucion que se diô por el Romano Pontifice á los Juezes, á quien cometiô este pleyto, fue, que si no es probando el Obispo, como lo ofreciô, que el Arzipreste estava loco al tiempo que dixo tener hecha donacion al Convento, se diessè senteneia â favor de la donacion. Ibi: *Nisi prædictus Episcopus legitime comprobaverit, sæpe dictum Archipresbiterum sua mentis compotem non fuisse, cum ultimam voluntatem expressit, super impetitione Monasterij perpetuum ei silentium imponas.*

40 ¶ Ahora la fuerza del argumento. En el caso del texto no avia escritura de donacion, sino solamente verbal; desta solo avia vn testigo, y otros de oydas. En el caso deste pleyto, demas de testigos infinitos de oydas, concurre la confession, como lo tenemos hecho, q̃ haze su Ilustrissima en esta escritura segunda en presencia del P. Prior, y Convento; luego solo con esta enunciacion, como lo tenemos hecho, quedan calificadas las disposiciones de los testigos, la certeza, y fuerza de la primera escritura, y consiste en la donacion, tanto, que aunq̃ en esta escritura no repitiesse la misma donacion, bastava la clausula enunciativa como lo hemos hecho, sin que pueda infirmarse esta relativa enunciacion de su Ilustrissima, sino es probando la excepcion que contra el Arzipreste se oponia, *sua mentis compotem non fuisse*, la qual aqui no es imaginable, porque su Ilustrissima estava cõ el superior juyzio, capaz para gobernar vn Reyno. Superfluo es el dezirlo: probarlo, fuera encender luzes al Sol.

41 ¶ Hemos probado con textos; ahora con doctrinas: *Genua de Verbis enuntiativis, lib. 2. quest. 23.* cuyo titulo es: *An dispositionum inducant ad pias causas.* Resuélvelo en testamentos: despues en contratos. Y dize en el n. 2. ibi: *Comprobatur primo hec sententia per textum in cap. fin. de successiõibus*, que es el que acabamos de ponderar. Y luego en el n. 17. ibi: *Aut verba ista enuntiativa sunt de præterito, ut sunt illa verba quæ habentur in d. cap. fin. de successiõibus, vel de presenti, & ista disponunt:: de præterito es. Como lo tenemos hecho. Ergo.*

42 ¶ Tiraquel. *de privilegijs pia causa Privileg. 86. n. 7.* ibi: *Nec id solum procedit in ultima voluntate, sed, & in contractu inter vivos, verba enuntiativa favore pia cause probant, ac disponunt.*

43 ¶ Malcardus *de probat. concl. 623. n. 41.* ibi: *Probant favore pia causa, quod videtur constitutum in cap. ultimo de successiõibus. ab intestato* Et ibi DD.

44 ¶ Y aun sin recurrir al favor de obra pia. Castillo. *Quot. lib. 2. cap. 26.*

cap. 26. n. 68. Sobre esta clausula. Suceda en el mayorazgo, en que está instituydo el dicho Don Pedro. Defendió este gravissimo Doctor, que esta enunciacion, en que está instituydo, se debia mantener como sufficientissima institucion. Dize assi: Ecce verba expressa, & aperta, in quibus pater predictus fatetur quod iam ab eo institutus est in dicto maioratu, & quamvis verba predicta enunciativa sint (enunciant enim iam esse D. Petrum institutum) nihilominus probant nominationem, electionem, seu institutionem antefactam, ut in terminis multos referens testatur Caldas Pereyra de nominatione Emphiteutica q. 1. n. 46. Marcus Antonias Peregrinus de fideicom. art. 51. n. 60. Abbas cons. 11. col. 1. vers. non obstat. l. 1. Augelas cons. 384. n. 5. Jason cons. 155. n. 2. lib. 2. Ruin. cons. 116. n. 1. lib. 2. Parisius cons. 31. n. 30 lib. 2. Purpuratus cons. 605. n. 2 vol. 2. Rolandus cons. 41. n. 122. lib. 1. Luego en la clausula, hacemos, como lo tenemos hecho, donacion. podemos dezir con la doctrina tan solida de tantos Doctores. Ecce verba expressa, & aperta, in quibus D. Episcopus fatetur, quod iam fecerat donationem, & quamvis sint verba enunciativa, como lo tenemos hecho, enunciant enim iam esse donatum, nihilominus probant donationem.

45 ¶ Tanto prueba esta enunciacion, à favor del Convento, que no necessita de otra para obtener: y para quedar vencido, era necessario, que se probasse lo contrario manifestamente por las otras partes. Castillo ibidem n. 69. ibidem Per verba enunciativa sic probata remanere probatam intentionem eius, in cuius favore proferuntur, donec contrarium manifeste probetur ab alio.

46 ¶ Todas las doctrinas son cortadas a la medida deste negocio, porque como lo tenemos hecho, es clausula de passo, de parentesis, en que no para el sentido de la oracion, y estas son propriamente las clausulas enunciativas. Idem n. 73. ibi: Rursus constituendum est, verba narrativa, seu enuntiativa esse illa, quae non stant per se principaliter, nec in eis insistit, & remanet voluntas, sed transiunt ad aliud, & sic proferuntur per modum transcurrentis. Cita a todos los DD. in l. ex hac scriptura de donation.

47 ¶ Es clausula de preterito. Y tales enunciaciones tienen fuerza de disposicion, aun en materias como hemos dicho, enq no es interessada causa pia, Castillo ibidem, donde despues que en el n. 76. dize, que Verba enuntiativa regulariter dispositionem non inducunt. Prosigue en el n. 77. Limitatur :: quoties talia verba proferuntur per tempus praeteritum, aut id quod enuntiatur est presenti, temporis, tunc enim dispositionem inducunt. Ita communiter DD. in l. ex hac scriptura. [que traximos supra n. 30. con que reluce la razon con que a nuestro favor alli la ponderamos.] Cita a muchos, y a ninguno en contra. Y arguye assi: Et sic in nostro casu inducere debent dispositionem, & nominationem, verba illa: En que está instituido. Con poner, como lo tenemos hecho, corre a la letra el argumento.

48 ¶ Corre mas clara la infalibilidad quando la enunciativa de preterito, es en materia, que depende de la voluntad del otorgante. Idem n. 29. ibi: Verba enuntiativa dispositionem inducunt, quando proferuntur super his, quae dependent à voluntate partium. Trae la ley tantas vezes citada. Ex hac scriptura. Y exornalo con otros textos, y DD. y mas en nuestros terminos Tusch. practicar. concl. 653. lit. D. n. 1. ibi: In ijs, quae dependent à voluntate disponentis, legatum, & donatio per verba temporis praeteriti disponunt de futuro. Luego esta enunciacion como lo tenemos hecho, que es de preterito, infaliblemente es bastante a constituir ella misma la donacion.

49 ¶ Y en terminos de donacion, se ponen por exemplo de palabras enunciativas las mismas en substancia desta clausula. Castillo ibidem n. 73. Verba enuntiativa dicuntur, quae proferuntur per tempus praeteritum, ut veluti DONAVI, legavi, & alia similia.

50 ¶ Es en fin conclusion en que todos concuerdan, que quando la clausula enunciativa, es sobre lo mismo sobre que se trata; no sobre otra materia diferente, en tal caso la enunciacion tiene fuerza de disposicion. Pereyra de nominat. q. 1. n. 42. *Et quia passim distinguitur, inter verba enuntiativa, propter se, vel propter aliud emissam sciendum est illa dici emissam propter se, qua enuntiant illud idem, de quo principaliter agitur. Aliter si enuntiant rem, de qua principaliter non agitur, dicuntur propter aliud prolata.* Exemplo será, como si se hiziesse por su Ilustrissima alguna escritura de compra, en que dixera, tenia por linde la Hazienda de Santo Thomas, que tenia donada a Santo Domingo. En tal caso esta enunciacion fuera propter aliud: pero la enunciacion, hacemos, como lo tenemos hecha donacion, es enunciacion propter se. Y la fuerza de ella es, que causa disposicion, aunque no sea en causas pias. Pereyra ibidem n. 43. *Qua utilis investigatio est, quia passim Auctores nostri distinguunt inter verba enuntiativa propter se principaliter, vel propter aliud emissam, illis concedentes vim, & effectum disponendi, his vero negantes.* vt tradit Bart. in l. ex hac scriptura, ff. de donationib. Luego por todos medios la enunciativa, como lo tenemos hecho, no solo es relativa, si no tiene fuerza de disposicion, y es bastante para la donacion.

*** Al Reverendissimo P. Prior, & c. Donacion. Sin reservar en Nos cosa alguna. ***

QUARTA PONDERACION.

SV IL L U S T R I S S I M A NO DUPLICO LA DONACION, SINO accidentalmente repitió el título, por lo que previno en la primera escritura.

51 ¶ Para esta Ponderacion precede vn argumento, que solo podrá hazerle quien huviere oydo referir por gazeta las escrituras, pero no el Letrado que las huviere visto. El argumento es de los principios de Instituta: *Quod meum est, amplius meum fieri non potest, §. sed si rem, Institut. de legatis. & §. sic itaq; discretis de Action.* Y assi, si su Ilustrissima tenia hecha donación, como se ha poderado por la clausula, como lo tenemos hecho, v como consta de la primera escritura: para que hizo esta segunda? Luego quando la hizo, no tenia hecha la primera.

52 ¶ Respondemos, lo primero, con otra pregunta. Porque teniendo hecha donacion inter vivos a sus esclavos, lo declaró el testador en el texto ya referido in l. ex hac scriptura, ibi: *sciunt haredes mei, vestem illi, & illis libertis meis vivum donasse.* No dize el texto, que porque no avia tal donacion, valió esta declaracion. Pues que, les hizo donacion dos vezes de vna misma cosa? No: sino revalidó con este ultimo titulo el primero tan providamente, q̃ aunq̃ el primero no pareciesse, bastaria este segundo. Pereyra d. q. 1. n. 44. sobre esta ley, ibi: *Et est in promptu manifesta ratio, quia per illa verba, quibus defunctus testatur se donasse, utique constat voluisse donationem a se vivo factam confirmare. Quo circa inducitur donatio de novo, & si nulla precesserit.* Luego no fue ociosa la clausula, como lo tenemos hecho, porq̃ pareciendo otra escritura de donacion, se entiende confirmaria; y si ni la huviessse, ni pareciesse, no haria falta, porque por esta se debia en tal caso tener por hecha de nuevo.

53 ¶ Lo segundo se responde, q̃ no fue r̃apoco ociosa esta escritura de donación, porque podria ser, q̃ la primera q̃ se enuncia en esta, tuviesse alguna nulidad, y para ello convenia, resanarla con la segunda escritura, y si no tenia nulidad, no podia dañarle la segunda. Pereyra, que prosigue con vn consejo de Decio, ibi: *Qui*

loquitur quando enuntiatur actus à principio nullus, & nihilominus quasi de novo factum illud defendit.

53 ¶ Optimé Olea de cessione iurium, tit. 6. q. 7. n. 10. Interdum confirmatur, quod robur obtinet, non, quod necessitas hoc exposcat, sed ut confirmantis benignitas pateat, ET REI GESTÆ ABUNDANTIORIS CAUTELÆ ROBUR ACCEDAT.

54 ¶ Et rursus n. 20. Et ad cautelam potest quis plures titulos habere, ut ex illis melius se tueri possit. Anton. Gom. in l. 45. Tauri, n. 97. Cancer. 3. variar. cap. 3. n. 281. Y cita a otros, sed plenè Solorzano de Indiar. Gubern. lib. 2. cap. 26. n. 80.

55 ¶ Conque aunque es assi, que quod meum est, amplius meum fieri non potest, y por esso no pueden concurrir dos titulos de dominio, para ser dueño por ambos; que es lo que dixo el texto in l. cum res, C. de contrahenda emptione, que habla en terminos de donacion: intelligere debueras multiplicari tibi titulum possessionis non potuisse, sed ex donatione, & traditione dominium factum, te frustra emisse. El mismo texto enseña, que no por esso es invalido el segundo titulo, antes si, q̄ podrá aprovecharse del el interesado, por si la donacion tuviesse alguna nulidad, con que con el mismo texto que haze guerra, se haze tambien la defensa, ibi: Et tunc demum tibi profuit, si ex donatione te non fuisse dominum demonstratur.

Assi lo enseña por este texto Olea ubi proximè, ibi: Quod licet unius rei dominium non possit ex pluribus causis, seu titulis acquiri, l. an eadem, §. actiones. Nec enim, amplius quam semel res mea esse potest, l. cum res, C. de contrahenda emptione, tamen expedit plures titulos, simul cumulare ad conservationem iuris quasi, ut si aliqua ex causa infringatur primus, possit quis se defendere ex secundo.

56 ¶ De que se sigue, que hazer dos titulos de donacion, no fue dar dos vezes el dominio, sino dar duplicadas su Ilustrissima las defensas, Tusch. pract. conclus. 226. n. 1. & 2. lit. M. ex Abbate cons. 3. col. 2. in princip. lib. 2. in ordine ibi: Res mea effecta, puta, ex donato, & traditione non potest effici mea ex testamento, &c. Limita, quia licet quis agendo, non possit uti pluribus titulis, excipiendo tamen potest se defendere. Estas respuestas son Generalmente concluyentes.

57 ¶ Lo tercero se responde en particular, q̄ el dar el segundo titulo, fue accidental, cuyo accidente se halla prevenido en la primera escritura, porque, como queda ponderado, su Ilustrissima en ella dixo, reservava para otra escritura poner las cargas despues que huviesse quitado los censos, y quando trató de la irrevocabilidad, y firmeza de la escritura, dixo: Que en la ocasion que expressasse las cargas, la haria con la misma firmeza.

58 ¶ Respondeste lo quarto, que hubo configuientemente materia para otra donacion, que fue el dar la hazienda libre de censos, argumento textus in l. si tibi hom. 88. in principio, ibi: Si tibi homo quem pignore dederis legatum ab alio fuerit. Donde valió el legado de vn esclavo hecho a su dueño, porque le tenia empeñado, y el legado cayó sobre relevarle del empeño, aunque suena ser sobre el esclavo, que es vna de las limitaciones al principio: Quod meum est, que pone Pichardo en el §. Si rem legatarij, Instit. de leg. n. 5. ibi: Si res propria, que legatur sit alteri obligata valebit legatum, ut haeres eam luere teneatur.

59 ¶ Huvo nueva materia; porque en la primera escritura su Ilustrissima tenia el uso antes de hazer la donacion, ya unq̄ no le reservó en ella, podrian dezir le avia continuado; pero en esta següda, hizo la donacion, sin reservar en si cosa alguna: conque sin caer sobre el dominio ya adquirido por la primera escritura, cayó sobre aun la imaginada continuacion del uso; que es tambien limitacion al dicho principio: Quod meum ex textu in l. si domus 12. §. fin ff. de leg. 1. n. 8. ibi: Quia si testator in illa re propria legatarij aliquod ius habeat, similiter valebit legatum. Lue-

15
28

go no se duplicò la donacion sino se repitiò el titulo por la segunda escitura accidentalmente; y en parte se ampliò la donacion por la libertad de los censos.

* * En testimonio del amor que conservamos por aver tomado en el el Abito * *
deste Sagrado Orden, y en el tenido todas las graduaciones, &c.

QVINTA PONDERACION.

ES DONACION REMVNERATORIA, Y ASSI DEBE
sin duda subsistir.

61 ¶ Los motivos desta donacion la constituyen en donacion remuneratoria; como la que refiere el texto de aquel Cavallero Romano, cuyo nombre se eternizò en el derecho por la donacion que hizo á favor de su Maestro: es la ley celebre 27. ff. de donationibus. La capital para donaciones remuneratorias, pero á caso ninguno mas proporcionada, que al presente. Dize assi: *Aquilius Regulus iuvenis ad Nicostratum Rethorem ita scripsit: Quoniam, & cum Patre meo semper fuisti, & me eloquentia, & diligentia tua meliorem reddidisti.* Muchos, y mas superiores motivos, y obligaciones confiesa su Ilustrissima á su Convento. *Dono, & permitto tibi habitare in illo cœnaculo, eoque uti.* Debia de ser alguna casa de la estimacion de Santo Thomas del Monte.

62 ¶ Muriò Aquilio, y al punto le movieron pleyto al Maestro, como aora se le mueve á tantos: *Defuncto Regulo controversiam habitationis patiebatur Nicostratus.* No nombra el texto quien moviò el pleyto, aunque nombró al Donante, no dexarian de ser personas de suposicion, y el omitir su nombre, seria por no dexarles con la nota de mal aconsejados: pero es cierto que eran los herederos, assi lo entiende Retes, de donation. cap. 3. n. 7. Personas de su casa no estraños. Ibi: *Heredes controversiam movebant Nicostrato de habitatione. Ita enim supponendum est, non extraneum movisse controversiam.*

63 ¶ Ay Abogados, y siempre los ha avido para todo, y daban dictamen á los herederos para animarles á que la donacion no era subsistente (como aora abrâ quien diga no lo es esta.) Dezian no estava hecha en forma; porque *permitto tibi habitare* era solo vn precario, ô merced de Aquilio, que esta pudo durar mientras viviò, pero que por su muerte ya tocava á los herederos el passar, ô no por esta merced, y no les faltava textos para ello, ni Papiniano dexava de considerarlos *Rationes*, dize Retes, *qua fauebant heredibus iudiciose perspexit Papinianus. Prima est quia concessio habitationis facta fuit per verba hæc: PERMITTO TIBI, quæ videntur inducere precarium: argumento text. in l. 1. ff. de precario: cuius ea natura est, ut licet porrigatur post mortem concedentis, tamen heredes possint illud revocare, l. cum precario 12. §. 1. ff. eod.*

64 ¶ Fundarianlo tambien en dezir: que avia ya cosa juzgada en calo semejante, que es la l. *Lucius* 32. ff. eod. tit. de donation. ibi: *Lucius Titius epistolam talem misit: illi salutem. Hospitio illo quandiu volueris, superioribus diatris omnibus gratuito, id quæ te ex voluntate mea facere hæc epistola notum tibi facio. Queran heredes eius habitationem prohibere possunt. Respondi: secundum ea quæ proponerentur, heredes eius posse mutare voluntatem.* tambien diràn los contrarios ay executorias para esta donacion.

65 ¶ Pareciò á Papiniano, no ser del caso estos textos, y executorias, y q̃ los Abogados contrarios miravan mal el instrumento; porque este contenia vna clara donacion. Retes ibidem n. 8. ibi: *Contrarium tamen respondit Papinianus ex elegantiori ratione, quia talis concessio, nec precarium fuit, quod constat ex his verbis: DONO, ET PERMITTO TIBI habitare in illo cœnaculo, quæ important donationem.*

66 ¶ Pero aun mas que esto dixo Papiniano; porque respondiò
H
exedia

excedia de los fueros de mera liberalidad, y que era especie de paga, remunerando los oficios de su Maestro con visos de donacion: *Dixi posse defendi, non meram donationem esse, verum officium Magistri, remuneratum Regulam.*

67 § Por este texto dicen todos, que la donacion remuneratoria, no es propriamente donacion, sino permuta, ó titulo oneroso. Antunez cum DD. *de donation. lib. 1. Pralud. 2. n. 34.*

68 § Y se reduce á contrato innominado. Ibidem. Ibi: *Imo dicitur contractus innominatus vere, & propriè de ut des :: qui quidem contractus non habet causam merè lucrativam, ut requiritur de essentia donationis.*

69 § Equiparase á dacion in solutum. Gratianus cap. 637. n. 53. Guzman *de eviction. q. 25. n. 41.* donde tambien dize: que tiene el Donatario derecho de eviccion, para que le sane la donacion. ibi: *Et probatur hæc conclusio, quia donatio remuneratoria, dicitur quædam permutatio, & est similis dationi in solutum, & titulus plene onerosus, & lucrativus, nihil mirum si decur evicchio.* Y lo exorna latamente.

70 § Por esto no se revoca por ingratitud, Hermosilla *in l. 10. tit. 5. p. 5. glos. 1. n. 8.* Antunez, vbi proxime. n. 42.

71 § Por esto no necessita de insinuacion. Julius Clarus *in §. Donatio. p. 16. n. 6.* Antunez exornat vbi proxime.

72 § Si los meritos deben probarse por el Donatario, para que la donacion sea remuneratoria, disputan los Doctores; y la resolucion es, que si se haze por personas á quienes està prohibido hazer donaciones, es necessario que el Donatario pruebe los meritos; no sea que con pretexto de ellos, se hagan donaciones; pero si es capaz de hazerlas el Donante, basta para en prueba de los meritos la confession del Donante. Esta es corriente doctrina de todos, quos congerit. Antunez *de donation. dicto Pralud. 2. n. 48. & 49.*

73 § Necesitase tambien de que en tal caso, se baha especifica mencion, no general de los meritos. Ibidem n. 50. cum Menochio *conf. 117. n. 22. 41. & 42.*

74 § Los señores Obispos, no estan prohibidos de donar inter vivos, con lo qual concurre el que los meritos del Magisterio que su Ilustrissima confiesa á su Convento, son infaliblemente notorios, sin duda, ni tergiversacion alguna; conque no necesitan de mas probança, y no obstante se ha hecho.

75 § Luego esta escritura segunda se debe mirar, como de donacion remuneratoria; y consiguientemente tambien la primera: porque aunque expresse su Ilustrissima los meritos, y obligaciones, solo en la segunda; basta el que estos meritos ayan precedido, aunque no se expresen. Fue esta decission tambien de Papiniano *in l. si vero 13. §. Inde Papinianus ff. mandati. per quem textum.* Antunez *de donation. dicto pralud. 2. n. 38.* ibi: *Imo donatio facta sine meritorum mentione, remuneratoria censetur, quando merita præcesserunt, quamvis eorum non fieret expressa mentio.* Ponela por comun con muchos DD.

76 § Y si huviere quien censure por grande esta donacion, lo hará por no considerar, quien la haze, y á quien. Bastava mirarse su Ilustrissima a si propio. Dario miró cõ afición vna capa mui curiosa de vn ciudadano de samia, y se la ferió con promptitud. Subió Dario al titulo de Rey, y logró la ocasion de poder hazer toda ostentacion de su agradecimiento, dandole en remuneracion toda la ciudad, y la Isla de samia; reguló Dario la remuneracion por su Real Persona. Es historia de Valerio Maximo, *lib. 5. cap. 2. Extern. n. 1.*

77 § Ibi: *Darius privata adhuc fortune amiculo Sylofontis delectatus, curiosore contemplatione fecit, ut ultro sibi, ut quidem cupido daretur. Caius muneris*

meris, quam grata aestimatio animo eius esset clapsa, regno potitus ostendit, totam namque Urbem, & Insulam Samiorum Sylosonti fruendam tradidit. Non enim pretium aestimatum, sed occasio liberalitatis est honorata, magisque à quo donum profisceretur, quam ad quem perveniret provisum.

78 ¶ Inclínose su Ilustrissima al Abito del glorioso Patriarcha Santo Domingo; aun mas fue que inclinacion: porque fue especial llamamiento de Dios, segun predicó en sus Honras con admiracion como siẽpre el R. P. Presentado Regente Fr. Salvador Ascanio deste Convento de Malaga. Diosele con reciproco alborozo; con que viendose Obispo de Malaga, no es mucho mostrasse su gratitud con una donacion remuneratoria, mirandose a si mismo.

79 ¶ No sirvió de basa á Dario la capa, ò vestidura para su graduacion: pero si lo fue el Abito de S. Domingo á su Ilustrissima, á quien debió el Magisterio, y las que confiesa, y es notorio: bastó mirar esto su Ilustrissima, para que ninguna donacion se tenga por igual á estos meritos segun enseña el Filosofo: *His qui nobis communicant sapientiam, non potest par, & aequale pretium retribui.* Lib. 9. Ethic. cap. 1.

80 ¶ Y hablando juridicamente las donaciones remuneratorias, no tienen tasa, ni medida; porque esta se toma por el aprecio del beneficio recebido, y aunque se exceda se atiende á la nobleza, y qualidad del Donante. Thomas Sanchez post relatas jurisconsultorum sententias. de Matrim. lib. 6. cap. 6. n. 10. ibi: *Magis autem placet hoc arbitrio prudentis, relinquendum esse attentis Donantis qualitate, an dives, vel nobilis.* [Cita los DD. y protiguel] *aiunt totam donationem dici remuneratorem, quãvis merita excedat, si nō excedat id, quod divites nobiles in eo eventu remunerare solent.* Bien a proposito Tiraquell. in l. si unquam, verbo, *Donatione largitus*, n. 81. in fine. con Barbac. in cap. sedes, colum. 2. de rescriptis, vbi ait: *Se substituisse quandam donationem à Principe factam, ob merita, quae ob id impugnabatur, quod merita non responderent tanta donationi SATIS EST, EA RESPONDERE LIBERALITATI PRINCIPIS, quae maior esse debet, quam alterius privati, & inopis.* Aunque la donacion se aprehenda grande, será solo aprehension; porque tassadamente podrá la hazienda valer 200. ducados, y sacados los gastos aun no tendrá de vtil 300. en cada vn año: esta es la realidad; y si todavia durasse la aprehension, se dirá, que su Ilustrissima dió como DON FRAY ALONSO DE SANTO THOMAS.

81 ¶ Concluye Papiniano su decisïon en la dicha l. *Aquilus*, diciendo, q̃ si los herederos quisieren expeler de la casa al Maestro, le mantendrá el Juez. *Quod si expulsus Nicostrius veniat ad iudicem: defendendus erit, quasi loco possessoris constitutus, qui usum caenaculi accepit.*

82 ¶ En esto tambien se ha parecido á este pleyto; porque por los contrarios se trató de expeler al Convento de la casa, y hazienda de S. Thomas, pero hallavanse con la possession que se les adquirió por la primera escritura, con la cession, y facultad de tomar la possession, y con la entrega de los frutos por derecho de propiedad, como queda ponderado, posseyendo realmente por medio del Religioso superintendente: hallavanse tambien con la possession judicial que aviendo precedido la civil, causó continuacion de la primera antigua possession adquirida desde la primera escritura. Anton Gomez n. 145. *Tauri*, sub n. 55. post medium, ibi: *Ex quibus infero unum singulare, & utile, quod si ille qui habet civilem possessionem in absentia, postea consequatur naturalem possessionem vacantem, non dicitur eã de novo adquirere, sed potius continuare.*

83 ¶ Hallandose, pues, el Convento con la possession, justissimamente fue mantenido por el remedio retinendẽ ex textu in l. 1. § *ut poss*

fidetis, & pene per totum. Vbi DD. Antonius Gomez Magistraliter, l. 45. Tauri. n. 168. en que no ay duda. Y despues revolveremos sobre esto.

84 ¶ Siguese de esta ponderacion, ser innegable deber subsistiresta donacion; porq̃ aunq̃ estē enfermos, y de peligro pueden los señores Obispos hazer donaciones remuneratorias, para pobres, y vsos pios. Solorzano *Politica lib. 4. cap. 10.* Y a los allegados, y criados; que esto tambien le llama *Vsos pios. Idem de Gubernat. lib. 3. cap. 10. n. 85.* Y la razon genuina es, porque estas no son propriamente donaciones, sino paga, y recompensa, como queda dicho ex DD. quibus adduc-
tus Diana *coordinatus tom. 6. tract. 7. Resol. 12. An donatio remuneratoria, sit propriè donatio. ad quod n. 1. ibi: Respondet negative ex l. Aquilius, &c. Et n. 2. ibi: Sed proprius compensatio.*

85 ¶ Y aunque Solorzano dize en los lugares citados, que estas donaciones remuneratorias, pueden hazerse *moderadas de bienes muebles*, por el texto in *cap. relatum 12. §. licet autem de testamentis*, conque concuerda la ley de la partida 8. tit. 21. p. 1. El mismo Solorzano, Ibidem dize, despues: *que los Prelados que estan enfermos, y de peligro, pueden haXer algunas moderades limosnas de bienes muebles. (attende) y no se excluye, que cesando fraude puedan disponer de los demas si quisieren, y especialmente en vsos pios: conque tambien pueden disponer de bienes rayzes; como vna quinta, ô otra possession, si quisieren.*

86 ¶ Y si reconocen obligacion digna de gratitud, y de remuneracion, *deben querer*, instados de la ley natural del agradecimiento que es en lo que se fundan las donaciones remuneratorias. Dizenlo todos; pero aora está mas cerca Diana vbi proxime ibi: *Licet enim non teneatur donator ex iustitia illam facere & nullo iure urgente fiat, negari tamen non potest, quin saltem licet non ex iustitia ex gratitudine tamen naturali, qui beneficium, & obsequium accipit, beneficiensi sit obligatus.* Y faltando á esta ley natural, se incurre en la nota de ingratitud, que abomina Santo Thomas, 2. 2. q. 107. 1. Vbi: *In gratitudo qualibet est peccatum quia tollit debitum gratitudinis, quod est honestatis, & art. 3. Vbi: Quod est peccatum mortale, & aliquando vniuersale, &c. & dict. 22. q. 162. art. 4. ad 3. Vbi: Quod pertinet ad primam, & secundam speciem superbia. Et Videndus.*

87 ¶ Y en quanto a que sean *moderadas*, será bueno este aprieto, y limitacion, para otras gracias; pero no para remuneraciõ de servicios, y de beneficios cuya estimacion puede ser muy sin limite, como considerò el derecho en la donacion remuneratoria del texto in *l. si Pater 34. §. 1. ff. de Donationibus.* Ibi: *Si quis aliquem à latrunculis, vel hostibus eripuit, & aliquid pro eo accipit :: merces enim laboris eximij appellanda est, quod contemplatione salutis certo modo aestimari non potest.*

88 ¶ El Abito del Convento de nuestro Padre Santo Domingo, que como ya insinuamos por especial premocion, eligiò su Ilustrissima, le eximiò del figlo: á esta deseada profession conoce su Ilustrissima, deber tanto como confieffa: pues quien podrá poner precio, ni limite á este agradecimiento. *Certo modo aestimari non potest.*

89 ¶ No es comercio la obligacion de vn beneficio, que se ha de retornar otro tanto como se recibe, que seria contrato, ni se ha de retornar menos, que seria culpa. Esto insinuò Seneca de *Beneficijs, lib. 2. cap. 18. ibi: Dili- gentius quarendus est beneficij quam pecunia creditor, huic enim reddendum est, quantum accipitur, illi plus solvendum est.*

90 ¶ Fuerte cosa seria, porque vn Prelado está con enfermedad de peligro, atarle las manos, paraque fuesse poco agradecido, y este poco agradecimiento le mostrasse en dinero, ô vna alhaja; y no pudiesse hazer vna donacion

nacion remuneratoria de vna hazienda , y casa de campo , y mas si la adquirió , y compró , no para si , sino para su Convento , como confiesa su Ilustrissima , y está probado.

91 ¶ Pueden los señores Obispos de las rentas de su Obispado comprar possessiones para si , y no en nombre de sus Iglesias? Es constante. Pueden disponer dello en qualquier tiempo de su vida? Es sin duda. Dales el derecho a sus Iglesias el dominio , viviendo los Prelados? No por cierto. Solorçan. *de Indiar. gubern. lb. 3. cap. 10. n. 32. ibi: Et idem quoq; quod de fructibus, dicere possumus de rebus, siue mobilibus, siue immobilibus, quas Episcopi, ex pretio eorumdem fructuum sibi, & non Ecclesie comparaverint, nam hac quoque in libera ipsorum dispositione manent, dum vixerint, neq; Ecclesia ipso iure adquiruntur.* Pensaron algunos, que lo que compran los señores Obispos, se adquiere a sus Iglesias , pero revocablemente, esto es dependiente de su voluntad. Pero ni aun desta manera se les adquiere, ni el dominio, ni la possession. *Quod adeo verum est, ut nec revocabiliter adquiratur Ecclesijs ante traditionem dominium, vel possessio rerum, quæ emuntur nomine, & ex pecunia Episcoporum.* Escribelo Solorçan. ibidem post Greg. XV. decis. 401. n. 10 & post Barbol. alleg. 114. n. 20.

92 ¶ Ay diferencia en esto entre los señores Obispos Regulares y Seculares? Ninguna. Solorçan. ibidem ex n. 37. *Nulla est constituenda differentia inter Prelatos Regulares, & seculares, quoad dispositionem bonorum, quæ Ecclesie intuitu, vel aliter adquisierunt, aut rerum, quæ ex illis sibi, & suo nomine compararunt, maxime quando disponunt in pios usus. Et late exornat.*

93 ¶ Quiere acaso el derecho que los Obispos Seculares tengan menos libertad de dar , que los seculares? No ay tal : *Religiosus Episcopus tam ample potest disponere, quam ample potest secularis.* Barbosa alleg. 114. n. 22. post Rotam apud Greg. XV. decis. 401. n. ibi : *Regularis effectus Episcopus facit fructus suos in vita, & de ijs disponere potest, non minus, quam secularis.*

94 ¶ Esta facultad depende del mismo titulo de su Dignidad. Pues no les ha de durar mientras les durare la Mitra? Son acaso menos Obispos, quando tienen vna enfermedad peligrosa, que quando están en sana salud? Luego en vna, y otra ocasion podrán hazer ampliamente donacion remuneratoria, sin que les enbrazze el cap. ad hac. Es discurso de Navarro , sobre vna remuneratoria que hizo, y entregó vn Obispo Regular en enfermedad de que murió dentro de pocos dias, y se ofreció pleito con la Camara Apostolica : *Sub pretextu, dize, quod donatio non teneat, & censetur facta in fraudem, quaritur, quid iuris?*

95 ¶ Supone la validacion destas donaciones n. 1. ibi : *Ad hanc questionem respondetur primo, quod donatio facta ab Episcopo inter vivos, de redditibus sui Episcopatus ad pia opera valet non solum si eam faciat sanus, sed etiam si eam faciat ægrotus, & existens infirmus, ut nos nervosissimis argumentis probavimus in tractatu de redditibus, quest. 1. n. 34. in eius Apologia n. 81. Tum quia Episcopus, & alij Beneficiati nō solum possunt superflua sua sustentationi impendere in pijs operibus, sed etiam tenentur cap. 1. 16. q. 1. & canones, qui hanc facultatem faciunt beneficiarijs, & obligant eos ad id faciendum non distinguunt inter ægrotos, & sanos :: tum quia per infirmitatem nō amittunt suos titulos, Cap. tua, & toto tit. de Clericis ægrot. Quibus sancta Mater Ecclesia prefatam facit facultatem :: Tum quia apertissimum est Beneficiarium ægrotantem aliquā portionem honorum erogare posse, per cap. AD HÆC de testamentis, sed eadem ratione, qua convincitur exiguam portionem posse dari, convincitur etiam posse dari COPIOSAM :: nulla enim alia ratio reddi potest, cur possint dare aliqua, nisi quia habent facultatem id faciendi virtute suorum titulorum : at virtute eorum habent quo ad omnia, ergo, &c.*

96 ¶ Y en el n. 3. ibi : *Tum quia argumentum à contrario sensu, nihil*

pro-

probat, si ex eo colligitur aliquid contra id quod in iure habetur: & in dict. cap. AD HÆC est glossa adiuncta textui, nam textum loquentem solum de mobilibus, intelligit etiam de immobilibus: Tum etiam, quia verbum illud MODERATE referri potest ad alia bona Ecclesiastica, que nec dum sunt Beneficiarij sani possunt expendere, & in hunc quidem modum exponunt Panormit. & Andreas sicut verbum illud.

97 ¶ Luego a todos derechos fue arreglado el que su Ilustrissima remunerasse a su Convento con la hazienda que para él avia comprado: y aun pensaria que todavia quedava acreedor el Convento, efectos de su Alta Sangre. Nobilitas qua sponte tribuit debere se existimat, & nisi in beneficijs creverit, nihil de se prestitisse putat. Div. Gregor. in cap. i. de donat. Crecieran los beneficios al passo, y aun mas apressurados que su vida, constanos, que este era su animo, animo Real, animo de Principe, animo de Santo, Charitativo Prelado, agradecido, ideado a fuer de tal para no tener termino en las demonstraciones, que es la raya que puso el Angelico Doctor Santo Thomas 2. 2. art. 6. ad 2. Dicendum, quod debitum gratitudinis ex charitate derivatur, que quanto plus solvitur, tanto magis debetur, & ideo non est in conveniens, si obligatio gratitudinis interminabilis sit. Luego por donacion remuneratoria, y para vlos pios fuesse hecha en el peligro de la enfermedad, que no lo fue sino antes, como lo tenemos hecho, y aunque fuesse excessiva, debe sin duda ser subsistente, y firme conforme a derecho. Y esto se harâ mas evidente, quando probemos, que estando dolientes de enfermedad peligrosa, proximos a la muerte, pueden hazer los señores Obispos donaciones simples; luego mas bien remuneratorias: y mas bien si son onerosas: pero de esto terâ la ponderacion siguiente.

* * * Esta donacion la hazemos de nuestra voluntad, por los motivos referidos, * * * en la Ponderacion antecedente. Con carga de que todos los dias se diga por dichos Religiosos, desde agora para siempre jamas, una Missa rezada en el Altar de la Capilla, donde estan depositadas las cenizas de los señores Don Joseph de Porres Enriquez de Guzman, y Doña Costanza de Ribera y Horozco, Marqueses de Quintana, Condes de Castromuevo mis Padres. Y asimismo hagan las Fiestas de N. P. S. Domingo, y de Santo Thomas de Aquino, y de San Ildephonso, y sean las Missas por nuestra intencion, y porque perpetuamente me encomienden a Dios.

SEXTA PONDERACION.

FUE FIRME TAMBIEN POR ONEROSA.

98 ¶ Todas estas cargas aceptô el Convento, las quales constituyeron esta donacion, no solo en remuneratoria, sino onerosa, que el Derecho llama, ob causam sub modo, que exemplifica Retes de donat. cap. 14. n. 3. ibi: Veluti, ut monumentum mihi construas, ex textu in l. quibus 40. §. Termus, ff. de condit. & demonstr. text. in l. Titio centum 72. §. Titio, ff. eodem. Ut à monumento non recedas Et ex text. in l. Maria, ff. de manumissis testamento. Ut alternis mensibus ad sepulchrum meum lucernam accendas.

99 ¶ Dar, solo por dar, es propriamente donacion, textus in l. i. in principio, ff. de donat. ibi: Et propter nullam aliam causam facit, quam ut liberalitatem, & munificentiam exerceat, hac propriè donatio appellatur.

100 ¶ Pero dar por causa, ô Gravamen, pierde tanto de donacion quanto tiene de interes el donante, que dixo el texto en la l. Aristo 18. ff. eodem ibi: Cum mixtum sit negotium cum donatione: donde Gotifredo, ibi: Potest miseri donationi negotium, si rem tibi dono non simpliciter, sed ex causa. Y assi

101 ¶ Y así degenera tanto de ser donacion, que no se tiene por absoluta, y simple donacion, y por esso, aun en disposiciones profanas, no necessita de insinuacion. Molina de instit. & iure, disput. 279. pag. 167. ibi: *Donatio ob causam simpliciter non est donatio utique neque insinuatione indiget.* Es el texto in l. hoc iure, §. ultimo, ff. de donat. ibi: *sed & ha stipulationes, quae ob causam fiunt, non habent donationem.* Denique si tibi centum spondero hac conditione si iurasses te nomen meum laturum, non esse donationem, quia obrem facta est, & res est secuta.

102 ¶ No estorva esta consideracion al agradecimiento del Convento, pero se acumula, para representar, que no puede la mayor emulacion tener por crecida donacion, ni excesiva quando a los meritos que su Illustrissima conoció a su Convento en su vida, se añaden las cargas que para siempre les impone, para despues de su muerte, que son tales, que mas que donacion, debe llamarse paga, y si donacion, es irrevocable, y consiguientemente valida, y firme, y q. no miró a defraudar a la Camara Apostolica, sino a los sufragios por si, y por sus padres. Es del caso el texto que ya apuntamos en la Ponderacion antecedente, in l. si pater, §. ultimo, ff. de donationibus. Y mas digno de ponderarse aora, ibi: *si quis aliquem & latrunculis, vel hostibus captum eripiat.* (No es mas librar de las penas del Purgatorio? quien lo duda, y a esso miran los sufragios) & *aliquid pro eo ab ipso acciprat; hac donatio irrevocabilis est.* Luego no ficta, ni simulada, ni causa mortis. *Merceres enim laboris eximij appellanda est.* Luego no es propriamente donacion. *Quod contemplatione salutis certo modo relinquitur.*

103 ¶ Que derecho natural, ni positivo se opondrá a tales donaciones, coartando a los Prelados, que porque están enfermos, no puedan hazer tales donaciones pias, onerosas? Aun en los fueros de los Romanos Idolatras se hallan favorecidas donaciones semejantes, pues siendo generalmente prohibidas entre los casados, estableció la ley la exceptuacion de las obras pias. Es el texto in l. si sponsus §. concessa §. ff. de donat. inter. ibi: *Concessa donatio est sepultura causa, nam sepultura causa locum marito ab uxore, vel contra posse donari constat.* Aunq. sea costosissimo el sepulchro, hac, dize el mismo text. §. 10. ibi: *Secundum si uxori sua monumētum parum maritus magni pretij donaverit, valebit donatio.*

104 ¶ Pues porque aunq. sea de gran precio, no valdrá la donacion onerosa de Santo Tomas del Monte, que por ser pia, su tassa legitima es la inmensidad? Text. in Novella 7. cap. 2. §. 1. ibi: *In Sanctissimis Ecclesijs in quibus optima mensura est immensitas.* y la dotacion de estas cargas, a penas será de 300. ducados, que reeditarán la hazienda: luego a todos visos por onerosa quedó firme, é irrevocable esta donacion,

* * * Como mejor pueda, y aya lugar, prometo, y me obligo, a que en ningun tiempo revocaré esta donacion, y a mayor abundamiento, y para mayor firmeza, así lo juro por el Santo Pectoral: y en esta conformidad me desisto, y aparto, &c.

ULTIMA PONDERACION.

DIOSELE TODA FIRMEZA CON ESTE JURAMENTO.

105 ¶ Esta Ponderacion tiene el apoyo de Solorzano, con los que cita in Politica Indiana, lib. 4. cap. 10. ibi: *Finalmente concluyo con advertir a los Prelados, lean con cuidado lo que cerca de esto les aconseja Navarro, y Julio Claro, y sepan que a si mismos se engañan, quando tratan de hazer estas donaciones en fraude, de la Iglesia.* [Esto es en España en fraude de la Camara Apostolica] y que cometen hur-

hurto, y las exponen a que en el fuero exterior, se declaren por fingidas, y fraudulentas; y en el interior por pecaminosas, SINO FVERE PARA VSOS PIOS. Y que aun quando sean para ellos, deben hazerse con verdad, y irrevocablemente, y que aun convendrá que las juren, para que se puedan vencer mejor las sospechas que de ordinario suele aver contra ellas.

106 ¶ Dize Solorzano, que convendrá, no dize, que es necesario y todavia debe distinguirse: Convendrá, en las donaciones que no están entregadas, pero en las que están entregadas, es superflua tal cautela, ni tal previno Navarro, & es quien aconsejó el primero tal juramento de *reditibus*, q. 1. monito 35. supone q los Obispos Regulares no se distinguen de los Seculares para las donaciones que hazen estando enfermos: y luego trata de las donaciones excessivas, hechas en esta ocasion: y el Sumario mismo dá a entender, que para que no sean sospechosas, se han de entregar, o se han de jurar, n. 2. ibi: *Regularis, qui quædonat pauperibus, non tradit, nec iurat.* Y luego en el cuerpo, n. 2. ibi: *Est autem dubium an valeat donatio, superfluum bonorum, quæ Beneficiatus prius donat, quam re ipsa tradat? Negarunt quidem Doctores aliquot magni consilij Andreas Siculus: Didacus Covarr. Nos tamen oppositum potius asseveramus.* Pruevalo, y dá suficientes razones, y prosigue.

107 ¶ Ibi: *Quamvis tamen hæc vera sint, opinio horum Doctorum defendi potest, quoad donationes eximia cuiusdam quantitatis, quæ fierent tempore valetudinis adverse; nam per dicta in precedenti monito HUIUSMODI DONATIONES, QUAS NON SUBSEQUITUR TRADITIO, suspectæ haberi possunt, & fictæ.* Luego la que hizo su Ilustrissima, no puede tener tal nota, pues está en la possession el ella Convento, entregado en la hazienda, desde el año de 88. anotada en el libro y gozando de sus frutos, y puesto por cargo a sus Piores, y con la possession judicial viviendo su Ilustrissima.

108 ¶ Vease si es concluyente esta consecuencia con el contexto que prosigue Navarro, ibi: *Traditio verò eorum, quæ donantur coniectura sufficiens est AD ADIMENDAM PRÆSUMPTIONEM, quæ præsumeretur donatio, non esse vera, inter vivos, & irrevocabilis.*

109 ¶ Con que la presuncion puede originarse quando no ay tradicion. *Videtur*, prosigue, *etiam nobis*, no dize es necesario, sino como por consejo, como lo entiende Solorzano les aconseja, *videtur, quod præsumptio hæc rejicretur sufficienter, si is qui donat est fidedignus.* Quien mas que su Ilustrissima? & *inramento testatur, eam donationem non fictæ, sed animo vero facere, ut satisfaciatur obligationi, quæ tenetur, quæ ei supersunt pijs operibus, & pauperibus erogare: iuret etiam se nunquam eam revocaturum, quantumvis postea sit superstes.* Y acaba con que esta cautela importara tambien mui mucho, quando no se haze la entrega por algun impedimento que ay para hazerle al tiempo della donacion, ibi: *Hoc enim vehementer adimere suspicionem præfatam maximè, quando ob id non fit traditio, quia tunc fieri non potest.* Hemos propuesto todo el sentir de Navarro en esta materia, para que salva paxe tanti Magistri, se vea quando cita Noguero a Navarro en la alleg 26. n. 259. no se debe tomar la autoridad tan truneada, y simple, sino con este grano de sal de donacion no entregada, pues en donacion entregada, y de gran cantidad: poco ha que oymos a Navarro defender su consistencia sin tal juramento, supra num. 95. & 96.

110 ¶ Luego su Ilustrissima no necesitava de tal juramento en donacion tan entregada: hizo lo sin embargo, como su Ilustrissima dize: *A maior abundantia, cuya clausula: Induit abundantem provisionem, quasi sufficientem præcedentia, & iam disposita.* Barbosa *exim.* 103. n. 1. para cumplir con el consejo de

19
Solorzano, y Navario, para que mejor se puedan vencer las sospechas que de ordinario se suelen oponer. Aquí no se han alegado, ni se podrán alegar sospechas algunas, pues la enfermedad por sí sola no lo es, y antes de ella ya estaba perfecta por la primera escritura, y por la segunda, segun la clausula: como lo tenemos hecho. Con que en fin si se debe atender substancialmente, a que se hagan estas donaciones con verdad, é irrevocablemente, se halla redundante en ambas inspecciones de verdades, y de irrevocabilidades. Luego a todas luzes firme, y consistente.

TERCERA INSPECCION.

OPONENSE LAS IMPUGNACIONES, Y SE SATISFACEN:

y la primera es, que es falsa la primera escritura.

1. Grande audacia! Solo podia motivarla lo desafuciado de la justicia de los contrarios: *In ipsa desperatione extrema remedia tentanda*, Seneca *epist.* 29. sino es que les animó otra impugnacion semejante que hizo Noguero *alleg.* 26. n. 123. contra vnos Religiosos, en la donacion del señor Obispo de Guadalajara; como si alli este Autor huviesse dado regla general para impugnar donaciones.

2. No es falsa esta, sino muy verdadera, de que se hara induccion, discurriendo por los grados que ay de falsedades: *Dantur plures gradus falsitatis, nam aliquando dicitur instrumentum falsum, aliquando vero suspectum de falso*, Malecard. *concl.* 740. n. 1.

3. Excluyese el primer grado: porque *illud, profigue, dicitur falsum instrumentum, quod CONCLUDENTER probatur falsum, nempe si probetur rem aliter se haberi, quam scriptum sit: & si transumptum continet plus quam protocolum, quia tunc credendum est protocolo, & transumptum redditur falsum.*

4. Para probar este grado, *Testes instrumentum repraesentantes, deponere debent, quod illi; quos instrumentum dicit fuisse presentes, non interfuerunt, iuxta legem optimam. C. de contrahend. empt. & §. item verborum. Instit. de inutilibus stipulation. Malecard. conclus. 920. n. 1.* Con que era necesario probassen no estuvo presente su Ilustrissima, ni el Escrivano, ni los testigos, ni el Reverendissimo Padre Provincial, ni el Padre Prior, ni los Maestros, y Presentados que constan por el instrumento.

5. *Vel deponere debent profigue, contra tenorem instrumenti, quod aliter factum fuerit, quam scriptum.* Tal no se ha probado, y seria empeñarle en otra temeridad.

6. *Debent esse [dize n. 5.] omni exceptione maiores.* Con que probanga hecha con dependientes, y Ministros salariados, é inducidos: va se ve quan digna sera de desprecio: dizelo tambien n. 6. *Et istud est adeo verum, ut etiam levissima exceptio repellat testes.*

7. Esta qualidad de mayores de toda excepcion, no basta alegarla, ni se presume, sino *Insuper (dize n. 8.) necesse est, ut capituletur, & probetur, quod tales testes reprobantes instrumentum sunt bonae opinionis, alioquin non posset quis obtinere, per text. in l. optimam, &c.* Y nota antes n. 7. que: *Nec debent esse inferioris conditionis, quam ipse Notarius.* Luego totalmente es ageno de este pleito el primer grado de falsedad.

8. El segundo grado, *est suspectum de falso*, que explica Malecard. *dict. conclus. 740 dict. n. 1. ibi: suspectum vero, quando nulla sit concludens probatio falsitatis, sed emergit ex quibusdam suspicionibus verosimilibus, ut est abrasio, aut*

Interlineatura. Y este Grado le subdivide en dos especies de sospecha: ait enim n. 1. ibi: *Datur etiam alius gradus inter suspicionem intrinsecam, id est, provenientem ex vicio visibili, & inter suspicionem extrinsecam, & invisibilem. In primo volunt absolutè Doctores, talem suspicionem haberi pro falsitate.*

¶ Estamos tambien libres deste vicio visible, por que aunque se ha dicho, y divulgado por los contrarios, que la firma de la escritura no es de mano de su Ilustrissima; esta sospecha está desvanecida con lo que llevamos dicho, sobre no ser falsa en primer Grado; pues fino lo es, y no está probado que su Ilustrissima no asistió a tal acto, de quien ha de ser la firma?

10 ¶ Esto supuesto, es ocioso el recurso que se suele tomar de comparacion de letras en tales casos; tomado era necesario tuviese esta diligencia todos los requisitos formales, que son condiciones *sine quibus non*, que in sinu & la *l. comparationes, C. de fide instrumentorum*, que mejor q̄ ninguno apuntó Ferentil in *addit. ad Buratum decis. 611*. Y exornó plenissimamente con Doctores, y decisiones de la Rota n. 16.

11 Debe preceder juramento de calumpnia, ibi: *Notandum autem, quod petens comparationem tenetur iurare de calumpnia, non solum in causa principali, sed etiam in specie, quando agit ad recognitionem per comparationem, in super debet iurare, se non habere alium modum recognoscendi, quia duo iuramenta ex parte petentis comparationem, requiruntur tanquam de necessitate, & forma.*

12 ¶ Debe se hazer especial pregunta por las generales, ibi: *Primum requisitum, quod est iuramentum peritorum, illud est de iure necessarium, & de forma, ut dicit textus in l. comparationes, § omnes. Et periti debent iurare, quod neque aliqua spe lucri, vel interesse, neque pretio, neque odio, neque amore acti comparationem faciant, quod iuramentum ita concipi debere, est de forma.*

13 ¶ El segundo requisito es, la certeza del instrumento, con quien se ha de hazer la comparacion, ibi: *Secundum requisitum est, quod scriptura, ad quas facienda est comparatio, sint certa.* Como ha de ser esta certeza? De escrituras publicas. Si son papeles particulares, han de ser firmados de tres testigos, qui omnes, vel duo saltem affirmant, & denuo in iudicio dponant, illas scripturas esse scriptas ab illo se presentibus, & deinde subscribentibus, ut sunt verba textus in *l. comparationes*. O ha de ser scripturis confessatis per adversarium expresse, vel tacite per productionem in iudicio: O ha de ser ex scripturis, quibus statuto, vel consuetudine datur plena fides. O ha de ser: *Ex scripturis existentibus in archivio publico.*

14 ¶ Estos requisitos son demas, de que debent [dize] inspicere singulas litteras, seu elementa, dictiones, & elementorum verborumque tractus.

15 ¶ Y aun despues de todo esto. *Sola diversitas manuum, litterarum seu characterum non reddit adeo suspectam scripturam, ut illi fides non adhibeatur, nisi alia concurrant adminicula.* Dize Farinacio de falsitate, q. 153. n. 117.

16 ¶ Porque la disimilitud puede consistir en la pluma, en el pulso, o en otros accidentes, Glosa in cap. in memoriam 3. distinct. 19. verbo falsam, ibi: *Item dicitur falsa, quia habet subscriptiones varijs manibus notatas, & non est perfecta eadem manu, nisi ex hoc sit ibi calami, vel atramenti mutatio.* Por la qual Glosa con otros DD. Farinacio dict q. 153. n. 114. ibi: *Nisi talis manus diversitas fuerit causata, vel ex mutatione calami, vel ex mutatione atramenti.* Y en el n. 118. ibi: *Sæpiissime fallax est: & quandoque, ut supradixi mutatio calami, vel atramenti, atas seu infirmitas, diversitatem manus inducant, & propterea, in hoc peritorum iudicium non concludit de necessitate, sed de credulitate, & verisimilitudine.*

17 ¶ Quapropter (dize Mascardo conclus. 330.) iure, ac merito fit ut comparatio litterarum simpliciter probare non potest, sed egeat alio adminiculo. Falta tam-

tambien este requisito, porque ni se señalan, ni pueden señalarse adinículos algunos, aunque constase de la diversidad de letra.

18 § Concurre, que aunque huviera tal sospecha, se excluye con la fé del Ecrivano. Mascardus *diét. conclus.* 740. n. 15. ibi: *Quando data diversitate litterarum, Notarius qui rogatus de instrumento subscripsisset ipsum instrumentum; ex tali subscriptione purgatur illa suspitio falsitatis.*

19 § Y aunque el empeño se ha hecho tambien contra el Ecrivano, es regla, *Quod Notarius habet presumptionem pro se, & in dubio pro Notario presumitur.* Farinac. *de falsitate*, q. 156. n. 138. Et ex Paulo de Castro, *quod indubio presumitur, quod non deliquerit.*

20 § Y assi son menester clarissimos argumentos, y de toda evidencia para desvanecer su fé. Idem n. 145. *Amplia illativè ex regula, ut instrumenti à Notario confecti fides magna est: habet enim presumptionem pro se, & semper stat firmum, nisi contrarium probetur evidentissimis, & clarissimis rationibus, & probationibus.* Nolos ay, antes si entera probança a favor de la legalidad del Ecrivano, siendo assi, que *in favorem instrumenti, & Notarij leviores probationis sufficiunt.* Surdus *cons.* 173. sub num. 4. Era el año de 88 (que fue quando se otorgó la escritura) el Ecrivano del Convento, y esto bastava para su buen credito, y aviendo probanzas en favor de su buena opinion, se debe estar a ellas, aunque huviesse otras de disfame. Surdus *in causa donationis, ubi falsitas imputabatur Notario: cons.* 173. n. 107. ibi: *Ex parte Ullensium (eran los Donatarios) probata fuit bona fama Notarij, qua tollit omnem suspicionem. Magis creditur testibus deponentibus de bona fama, quam ijs qui attestantur de mala, etiam si non fuissent pauci numero, quia habent presumptionem pro se: Et rursus ad excludendum falsi suspicionem probatio bonae fama est potentior, & praefertur male fama: & omni casu una probatio aliam confundit, ita ut nullum possit fundamentum fieri super fama.*

21 § Para tener por falso vn instrumento, es necessario, que el Ecrivano aya sido castigado por falsario; aunque no es necessario para tenerle por sospechoso mas que probar ha hecho otras falsedades. *Ad inducendam talem suspicionem non requiritur sententia contra Notarium: licet quantum ad totam reprobationem instrumenti necessarium sit Notarium fuisse de falso condemnatum.* Mascard. *de probat. concl.* 740. n. 30. Farin. q. 136. n. 154.

22 § Aunque e probasse aver sido castigado, o preso por falsario, no bastava, sino fuesse por faldad cometida antes del instrumento que se redarguye. Surdus *in dicta causa donationis d. cons.* 173. n. 101. ibi: *Tertio respondco, quod donatio de qua est sermo facta fuit de anno 1561. Dicitur autem, delictum, quod obicitur Notario fuit commissum mense Novembris 1581. proinde ex his, qua postea Notarius committit, non debilitatur fides instrumenti ante recepti, nam condemnatio falsi, qua sequitur non reddit suspecta instrumenta, qua Notarius condemnatus antea exaraverat.* Cita a Speculador, a Innoc. Anan. Felin. Baldo, Paulo de Castro: *Vbi dicitur lecum vendicare etiam in eo instrumento, quod fuit levatum post condemnationem, si tamen fuit ante rogatum.* Cita a Marc. Decisa Alciat. *Vbi subdit, quod instrumenta non sunt suspecta, quia regula semel malus respicit futurum, non prateritum: Et quamvis Castrensis cons.* 105. volum. 2. velit, quod delictum commissum à Notario reddat instrumenta suspecta, qua antea fecerat, & cum sequatur Ferran. Carg. *in contrarium allegatus, tamen contrarium tenet Alciat. Alex. Stiat. & Iul. Scarlat. & omnes illi supracitati, qui dicunt, quod instrumenta recepta ante damnationem non sunt suspecta, sed valida, & Castrensis movetur mala ratione, dum dicit ex presenti presumitur in prateritum, nam hoc est falsum, ut potest videri apud Alciatum in loco predicto.*

23 § Con los testigos instrumentales, y con otros muchos está pro-

probada la donacion; solo vn testigo instrumental no depuso, porque murió, y poco antes de morir publicò, avia sido testigo instrumental de esta donacion: assi está probado. Dos de ellos se han examinado, y otros muchos de oydas a su Ilustrissima, y de publica voz, y fama. Sobra probança, pues *donatio probatur per unum testem, qui fuit praesens donationi, & per plures deponentes de auditu à donante, & per publicam vocem, & famam simul probatam*. Aunque la escriptura tuviera vicio visible, con vn testigo quedaria acreditada, *Surdus dict. cons. 173. n. 65. ibi: Instrumentum vitio patenti laborans probatur dicto unius testis, ex Baldo in l. si veritas, n. 4. C. de fideicom. Et rursus ex Baldo in l. ubi numerus, ff. de testibus, ut quis excusetur à crimine falsi sufficiat dictum unius testis. Et ex Felino in cap. veniens, Et ex Gabriel commun. opinionum, unicum vestem sufficere quando agitur de excusando à calumnia, ut in praesenti casu in quo tractatur de excusando Notarium à dolo.*

24. ¶ Pues que mas conjetura para excluir la mal fundada sospecha de falsedad. Ponderalo Surdo sobre la donacion referida d. cons. 173. sub n. 41. que tambien se redarguia de falsa, y dize assi:

25. ¶ *Sexta coniectura est, quia saepius professus est, se donasse bona sua. Marthae: & attestantur de praemissis (nombra los testigos. Notorios lo eleuamos, porque son muchos) qui de iterata, & multis vicibus facta confessione depenunt ad diversos effectus: per annos duodecim, antequam decederet (desde que su Ilustrissima comprò la hazienda, dicen los testigos, era para el Convento) item quatuor annis ante mortem. Y desde el tiempo que hizo su Ilustrissima esta donacion, que avia quatro años antes de su muerte. Item eomet anno, quo postea donator decessit. Y que muchos dias antes que muriessse dixo, que ya tenia hecha donacion. Ponderamoslo supra. Inspect. 1. Haec autem confessio [proligue Surdo el contexto n. 41.] confirmat veritatē donationis, ut nulla omnino possit superesse suspitio. Ut in terminis probat Paris. cons. 33. n. 47. & seq. vol. 2.*

26. ¶ Aunque fuesen testigos singulares, que no lo son, seria suficiente la probança desta confession. *Nec officit (profigue n. 44.) allegata singularitas testium deponentium de confessione Iacobi (era el donante) quia confessio est actus reiterabilis, & ideo singularitas testium non enervat probationem.*

27. Aũq. se estuviessse a la probança del disfame, es necessario q. cõcurra otra circunstancia, q. es algun vicio visible. *Ibidem n. 157. ibi: Adverec, quia ad hoc, ut instrumentum reddatur suspectum, non videtur sufficere: quod Notarius sit solitus falsa instrumenta conficere, nisi etiam in instrumento adsit aliquod vitium visibile. Luego no aviendo como no ay mutacion de la mano de su Ilustrissima, no ay vicio visible.*

28. ¶ Y como quiera que sea, se debe estar a la verdad que se cõprobare, textus in l. iubemus. C. de probat. ibi: *Nisi ipsi adstruxerint veritatem. Per quem textum Pareja de instrument. edition. tit. 1. resol. 3. §. 2. n. 32. ibi: Communis extas Doctorum traditio, quod instrumentum de falso suspectum, licet regulariter fidem non faciat, hoc tamen fallit, quando ex alijs fides eius comprobari potest.*

29. ¶ *Surdus defendiendo vn instrumento de donacion, cons. 173. n. 54. ibi: Nam & si instrumentum de falso suspectum fidem non faciat, tamen hoc fallit, quando fides ex alijs imponitur. Et n. 55. ibi: Et procedit hoc, quando instrumentum laborat visibili vitio: Et rursus. Scriptura vituperata suppleri potest viva voce testium, & erit mixta probatio instrumenti, & testium. Et rursus: Instrumentum laborans vitio visibili suppleri potest ex testium depositionibus. Et rursus: Instrumentum potest corroborari ex depositionibus testium instrumentariorum, & aliorum. Pareja ubi supra: Omnes (todas dize) suspensiones instrumenti tolluntur, quando eius fides per testes, vel aliunde comprobari potest.*

30. ¶ Et rursus: Secundo respondeo, quid non agamus principaliter de probando

21

confessione Jacobi, & donante, sed de probando, quod donatio, de qua est controversia, fuit
vere facta, ideo testes deponentes de diversis confessionibus non dicuntur singulares, cum
tendant ad eundem rei finem, non enim singulares dici possunt testes, quando agitur de
probando certum in genere.

31. ¶ Mas es, que en el caso en que escribe Surdo, los testigos
instrumentales avian muerto. *ut sub n. 47. ibi: Septima in medium offertur coniectura
ex confessione facta à testibus, qui leguntur descripti in instrumento donationis: hi enim
sape dum viverent, dixerant; quod Iacobus donaverat per instrumentum omnia bona
sua Matthaeo.* Pero en este pleito solo ha muerto vn testigo, que, como diximos,
consta deponia aver sido instrumentario, &c. Y los que se lo oyeron dezir hazen
fee, aunque sean singulares. *Quibus omnibus (a los de oydas de los testigos muer-
tos, dize) Non obest singularitatis vitium per ea, quae latè dixi, &c.*

32. ¶ Fuera de que, que mas testigos que su Ilustrissima? Dize
que tiene hecha donacion, *hazemos como lo tenemos hecho.* Dudase acaso de la es-
critura segunda en que assi lo afirma? No se duda. Debe se creer en esto. Claro
está, y aunque fuera a vn particular: y aunque no constasse esta asseveracion
por vn instrumento publico, sino solamente de oydas, Surdus ibidem sub n. 50.
*ibi: Nec dicuntur, quod confessiones Jacobi, & testium praedictorum, qui interfuerunt
donationi sunt omnes extrajudiciales, ideoque probant semiplenè tantum, non etiam ple-
nè, quandoquidem est advertendum, quod hic non agimus de probanda donatione cum
suis qualitatibus, sed solum de probando in genere, quod Iacobus donaverit, & ideo ve-
dendum est, quia in his, quae dependent ab animo confessio extrajudicialis plenè probat.
Exornato latissimamente.*

33. ¶ Teniendo, pues, esta escritura por basa fundamental
la verdad de la donacion, como puede ser falsa la escritura? *Non est falsum, quod
primordio nititur veritatis.* Es conclusion del texto in l. cum filius 76. §. haec in fin.
ff. de legat. 1. Menoch. de praesumpt. lib. 5. praesumpt. 21. n. 33. *ibi: Falsi coniectura evitare
potest quando adest aliquod primordium veritatis.* Farinat. de falsitate. cum comm.
DD q. 150. n. 106. *ibi: Quia substantiatur in radice veritatis. & eius subiectum est
veritas Rota apud Buratum decis. 582. n. 3. ibi: Quod nititur primordio veritatis, &
verisimilitudine removeret OMNES SUSPITIONES FALSITATIS.* A nuestro caso
Surdus dict. conf. 173. n. 50. *ibi: Ecce ergo, quod instrumentum hoc donationis habet pri-
mordium veritatis, proinde non potest dici falsum.*

34. ¶ La segunda especie de sospecha, que es la que se forma
ex vicio latente, & invisibili, como explicò Farinae. q. 152. n. 14. ó como dexamos
dicho con Mascardo sup. n. 8. *quae est extrinseca, & invisibilis.* Es arbitraria. Farin.
ibidem, n. 16. *ibi: Quando vero praesumptiones resultant extrinsecè, & ex vicio non visi-
bilis, tunc tale instrumentum non dicitur falsum, sed suspectum de falso praesumptione
hominis, & sic Iudex non cogitur de necessitate declarare, illi non esse adhibendam fi-
dem, sed est in eius arbitrio, fidem adhibere, vel non adhibere.*

35. ¶ No han de ser leves, y frivolas presumpciones? Surdo in casu
donationis, sub n. 58. *ibi: Suspicio falsitatis habetur pro falsitate: quando suspicio ori-
tur ex validis, & efficacibus coniecturis, non quando ex frivolis, & levibus.* Et rursus:
Tales esse debent, quae rem apertam ob oculos Iudicis constituent. Ferentil in addit. ad
Buratum decis. 611. lit. A. *ibi: Debent tamen huiusmodi suspensiones esse vehementes,
& perspicuae.*

36. ¶ Que mas frivola, que dezir, que en la segunda escritura no
se haze mencion de la primera. Ella misma convencerá. *Ibi: Poniendo en execu-
cion este nuestro antiguo, y permanente justo deseo, por el tener de la presente otorgamos,*

que hacemos, como lo tenemos hecho al Rev. reverendísimo, &c. donacion pura &c. Es relacion esta? Es concatenacion? Es enunciacion? Claro está, y tanta, y tan eficaz, como ponderamos en la Inspeccion 2. Ponderacion 1. & 2.

37 ¶ Que mas extraviada, que arguir, que porque hizo donacion el año de 92. inferir es falsa la del año de 88? Implicale este argumento con el antecedente, porque en el supone, que en la segunda escritura de donacion se avia de hazer mencion de la primera, para que fuese cierta. Luego supone, que puede aver dos donaciones a vn mismo fin. El mismo supuesto hizo Noguero al leg. 26. n. 123 contra la donacion del señor Obispo de Guadalajara. ibi: *Quibus donationibus factis eorundem bonorum, si in ultima mentio prima non fit, ex hac omissione inducitur falsitatis conjectura.* Rursus. Se responde, que no fueron dos donaciones, sino la segunda fue. *Continuatio, & complementum prime ex l. cū Prator 77. §. fin. ff. de leg. 2. & ex l. si testamentum 8. C. de institut. & l. sed si manente, ff. de precario.* Ponderatis supra Inspect. 2. n. 1. usque ad 6. Y aunque fuesen dos escrituras completas de donacion, possunt esse subsidiaria, & id oportet, ut rei gesta abundantioris cautela robur accedat, ut ex Olea supra Inspect. 2. n. 53. & in 4. Pond.

38 ¶ Porque no se insinuó? Porque non indiget insinuatione, quia pia, & propter onus explicandum de futuro. Cardin. Tusch. Cardin. Luca, Antunez supra Inspect. 1. n. 85. & 87.

39 ¶ Pues porque se insinuó la segunda? Por quitar absolutamente esta question que apunta Hermosilla, y resuelve no es necessaria, ex l. 9. tit. 4. p. 5. glos. 12. n. 2. Y porque se avia de tomar la possession judicial.

40 ¶ Porque no se tomó en virtud de la primera, luego que se hizo? Porque que mas possession, que la de la l. minus, C. de adquir. poss. que se funda en la asistencia personal, y possession de frutos. *Omnia quæ ut dominum gessisse, licet enim in instrumento non sit comprehensum, quod tibi tradita sit possessio, ipsa tamen rei veritate, id consecutus es, si sciente venditore in possessione fuisti.* Ponderavimus satis Inspect. 1. ex n. 30.

41 ¶ Pues porque se tomó en virtud de la segunda? Por formalidad extrinseca, como se toma de los mayorazgos, aunq. la possessio está trāsferida por la l. 45. de Toro, y aunque no es absolutamente necessaria, Roxas Magister meus de incopat. p. 5. cap. 3. n. 14. Y es de advertir, q. en esta ocaſiõ se tomó la possessio en virtud de ambas escrituras, porque la segunda, como esta dicho, fue complemento de la primera, y porq. bastantemente se presentó la primera presentando la segunda, en que su Ilustrissima assevera, como lo tenemos hecho, pues su eficacia es, que *secunda scriptura continet in se primam cum suis qualitatibus*, ut ex Barbosa, Alexandro, & Gratiano adstruximus supra Inspect. 2. n. 24. usque ad 29.

42 ¶ Como en la escritura primera dize, no tiene propiedad, sino que es del Convento, y en la segunda dize se desiste de la propiedad? Porque avia comprado mas hazienda despues de la primera, y aunque en ella avia donado quanto aumentasse, y plantasse, ut supra, Inspect. 2. n. 11. Ahora lo cumplió con efecto; y assi se desiste, &c. Y porque cumplió con la clausula de la primera escritura, ibi. *Que en la ocaſiõ que expressasse las cargas, la havia con la misma firma,* supra, Inspect. 2. n. 57. Y porque siendo, como está dicho, complemento vna de otra, no tienen repugnancia alguna. Y porque en la segunda el proemio, que es el que se atiende, y dá luz a toda la disposicion, no dize, que tiene propiedad, ut dicitur in talibus scripturis. Palomares relatus supra, Inspect. 2. n. 8. sino tenemos, y poseemos, *quæ indicant possessionem naturalem, non proprietatem*, ex textu in l. hæc stipulatio 38. §. 7. ff. de verbor. oblig. Paz. Fontan. Valenç. Velazq. Laudati dict. Inspect. 2. n. 8. Y porque la clausula se desiste, &c. Es de estylo de los Eſcrivanos,

en todas las donaciones, y le pareciera al que hizo la escritura, quedava sin firmeza, y era contra su credito, sino la pusiese con esta formalidad. Y de estas clausulas no se haze aprecio. *Tusch. pract. concl. 304. n. 24. lit. C. ibi: Declara, quia, quod clausula, qua de s'ilo ponuntur à Notarijs, non operentur; debet intelligi, de illis clausulis, qua possunt convenire omnibus instrumentis eiusdem natura.*

43 ¶ Porque no expresse su Ilustrissima el nombre del Escrivano, pues dize tiene hecha otra donacion, como lo tenemos hecho? Porque se avia olvidado, ó porque le pareció no era necesario, y que a todo estava dado providencia con esta segunda donacion. Si parecieran dos escrituras antecedentes de donacion, ante diferentes Escrivanos, pudiera dudarse, y echarse menos qual era? *la que estava hecha*, sino ay mas de esta, luego esta es, y no hará falta el no aver nombrado al Escrivano. Esta consecuencia afiança surdo, *dict. conf. 173. n. 4. sub n. 42.*

44 ¶ *Ibi: Sexta coniectura est, quod sapius Iacobus professus est se damasse bona sua Matthaeo.* Ya escribimos la autoridad *supra n. 25.* Pues agora prosigues *d. conf. 173. n. 43. Et non destruitur hac coniectura, ex eo quod Iacobus non expresserit nomen Notarij, quem rogasset de donatione, nec diem, nec locum facta donationis, & ita non possit trahi ad presentem donationem, sed referenda sit ad aliam, quia responderetur, quod pluralitas actuum, seu instrumentorum non praesumitur :: Y trae por doctrina de patidad, ut si constet de uno testamento, erit praesumendum esse illud, quod testator dixit se condidisse :: Et hoc procedet non solum ad evitandum falsum, sed etiam ad inducendam probationem.*

45 ¶ Porque hizo la donacion en el Convento, y no en su Palacio? Pues a caso esta es sospecha? Y si lo es, tambien lo será el que la segunda la hizo en el mismo sitio: Esta fue por el accidente de aver ido a buscar en el Convento alivio, y curacion de su enfermedad. La primera, porque era Religioso Dominico, amantissimo de sus Religiosos: obligadissimo, frequentissimo en ir al Convento: estar de partida el Reverendissimo Provincial Fr. Manuel de S. Thomas, intimo de su Ilustrissima, que le amava como a hermano, y querer al despedirse expresar por escritura la destinacion desta hazienda! Es posible esto? claro está: Pues si está claro, no es necesario mas respuesta. *Sendo d. conf. 173. sub n. 39.*

46 ¶ *Ibi: Probatum etiam fuit, consuevisse Iacobum donatorem, singulis annis accedere ad Monasterium Montis Sion, quod non longe abest à loco Roche, atque ita redditur omnino possibile, quod Iacobus in eo loco fecerit hanc donationem, & de ea rogaverit hunc Notarium; si omnia iungantur, quod esset Patruus, quod diligebat Nepotes, quod accedere solebat ad dictum locum, quod in eo loco erat Notarius hic: cessat autem falsitas, possibili veritate inesse posita.* Exornalo plenamente.

47 ¶ No ay mas preguntas. Pero nosotros haremos algunas. La primera: es acaso imaginable que concurriesen tantos a vna falsedad: el Escrivano, tres testigos, y nueve Religiosos? Responderá Farinacio *de falsitate, q. 153. n. 218. Non praesumitur falsitas, quando illa communicanda, & patefacienda erat cū pluribus.*

48 ¶ Huvo algun recato, alguna clausura? Fue negocio entre dos Religiosos? Esta era la sospecha que pondera Noguero. *alleg. 26. n. 121.* No señor sino vn acto publico, a puerta abierta, en la Celda Prioral en presencia de la Comunidad, que assistieron, y firmaron este acto. Y quienes eran? El Reverendissimo P. Fr. Manuel de Santo Thomas, Provincial, dignissimo de la mayor Mitra, ilustrissimo por su sangre: solo su Reverendissima bastava para excluir toda sospecha de falsedad. *Cardinalis Luca d. tom. 9. de testam. discurs 67. n. 4. ibi: Plura concurrebant :: Prima scilicet eximia qualitas haredis instituti Magnatis primi Ordinis :: cum Nobilitas, vel conspicua qualitas excludat suspicionem falsitatis.*

49 ¶ Y quienes mas, el Padre Prior, Maestros, y Presentados. Bastava qualquiera: bastava el ser Sacerdotes, y provechos. Menoch. d/ *presump- tion. lib. 5. presump. 19. n. 44. Probatio bonae fama tollit suspitionem falsi: & idem de Presbytero; ac Sacerdote. Et iterum cons. 221. n. 2. ibi: Et praterea praesumptio magna est pro Sacerdote, qui praesertim iam gravis sit aetatis.*

50 ¶ Pregunto mas: Entróse el Convento clandestinamente a la possession, y percepcion de frutos? No fue publico, y está probado, que era por el titulo de donacion? Pues como puede ser este falso? Menoch. *ibidem n. 56. ibi: Nona causa, qua cessat coniectura falsi est, quando is pro quo confectum fuit instru- mentum iam diu est in possessione rei sibi vendita, vel DONATÆ.*

51 ¶ Pregunto por ultimo. Necesitava el Convento de presentar la escritura para probar la donacion primera? No necesitava: porque bastava la confession hecha en la segunda escritura. **HAZEMOS COMO LO TENEMOS HECHO**, donacion, vt per textum in l. cum te 5. C. de transact. ibi: Si de fide contra- ctus confessione tua constet, scriptura, qua probationem rei gesta continere solet, ne- cessaria non est, Supra inspect. 1. n. 58. cum seq. & cum Barbosa: Si constat de eius voluntate valet dispositio, dato quod relatio non verificetur, iuxta Inspect. 2. Pend. 2.

52 ¶ Y aunque no tuviera la segunda escritura, la enunciativa, y relacion: **COMO LO TENEMOS HECHO**. Todavia por si sola es bastante la segunda escritura para la consistencia de la donacion: y conseguir su justicia. Siendo bastante vna escritura, juzga el derecho que no se falsificaria otra al mis- mo intento. Luego en ningun caso se puede dudar del credito de la primera. La mayor deste syllogismo probaremos quando aclaremos respondiendo a otra im- pugnacion, que no se hizo en tiempo prohibido. Y para entonces dexamos desde aora supuesto, que aunque fuesse posible, ò creible la calumnia de ser falsa la primera escritura, no puede por esso vulnerarse la consistencia, y eficacia de la segunda, textus in l. 7. C. de contrah. empt. ibi: Tituli falsi figmentum donationis domi- nium ei duplicare, vel **AVFERRE NON POTUIT**. Et text in l. 10. C. cod. tit. ibi: Cum rei propria non consistat emptio, & hanc simulatam preponas, huiusmodi placitum mutare substantiam veritatis, & ei nocere non poterit. Vbi Barbosa in collectan. ibi: Figmentum veritati nullum praestat impedimentum.

53 ¶ La menor, y la consecuencia nos dan averiguada todos los DD. Farinac. de falsitate, q. 153. n. 203. ibi: *Praesumptio falsitatem excludens, est illa, qua oritur ex defectu causae, sicut enim delictum non praesumitur commissum sine causa, ita ubi cessat causa falsitatis, cessat etiam falsitatis praesumptio.*

54 ¶ Con Bertazol. cons. 8. n. 4. lib. 1. Vbi: *Quod non praesumitur, quia velle committere falsitatem, quando sine ea potuisset obtinere illud idem, quod obtinere intendit cum falsitate.*

55 ¶ Con Menoch. de praesumpt. lib. 5. presump. 21. n. 47. ibi: *Talis suspitio evitatur, quando nulla adesse potuit ratio, seu causa committendi falsum.*

56 ¶ Y mas en forma con el mismo, cons. 221. n. 7. ibi: *Falsitas sine causa committi non solet: at qui in nostro casu nulla considerari potest causa ob quam N. (digamos ob quam Conventus) falsum hoc debuerit committere; ergo nulla hic falsitas dici potest commissa. Illa minor probatur, quia facta, vel non facta, scripta, vel non scripta, &c.*

57 ¶ En fin, quando en prudente consideracion todavia cupiesse duda alguna del instrumento, no la tenemos de que en tal caso todavia se debe inclinar el iuzio a su favor. Surd. d. cons. 173 n. 53. ibi: *Postremo facit, quia in dubio fieri semper debet interpretatio, per quam falsitas excludatur. Cita infinitos DD. & n. 57. In dubio praevalent suspitiones, & coniectura, quae pugnant pro instrumento. Cardin. Luca in theat. tom. 15. de iudicijs, discurs. 26. n. 49. ibi: Indubio autem pro exclusionem fal- sitatis est respondendum, atque in concursu argumentorum eis, hinc inde conquisitis, firma remanet veritas instrumenti.*

QUE NO VALE LA DONACION POR SER DE Obispo Regular.

58 ¶ Es de Nogueroi d. alleg. 26. n. 156. la impugnacion, por el voto de la pobreza. Vnde, dize, *omne quod habuerit, & lucratus fuerit intuitu Episcopatus, Ecclesie, in qua est Episcopus acquiritur. Textus in cap. STATUTUM 18. q. 1. text. in cap. CUM OLIM, el 2. de Privilegijs.*

59 ¶ Prevenida, y satisfecha se halla esta impugnacion con la conclusion que llevamos sentada *supra* n. 91. 92. & 93. con Solorzano de Indiar Gub. n. lib. 3. cap. 10. n. 32. que se reduce a que *nulla est differentia inter Episcopos Saeculares & Regulares, quoad liberam dispositionem reddituum Episcopatum, & immobilium, que ex pretio eorum emerint.*

60 ¶ Addendus Passerinus Ordinis Predicatorum Sapientissimus Magister de statib. tom. 1. q. 185. n. 221. vbi: *Episcopus Religiosus reddituum sui Episcopatus spectantium ad mensam Episcopi habet administrationem tam plenam, & ampliam, & universalem, ut possit illos in quoscunque usus distrabere sine iniuria, & iniustitia, & obligatione restituendi, etiam si expendat in usus illicitos, sicut habet Episcopus Saecularis.* Cita a muchos contra Pereira, aunque pecaren: dize n. 223. *Si expendant in usibus illicitis.*

61 ¶ Esto supuesto, reservando la respuesta del cap. CUM OLIM para la impugnacion siguiente. Respondemos lo primero, descombarazandonos del cap. STATUTUM, que es contra Nogueroi, pues le trae Solorzano, para en prueba de nuestra conclusion, lib. 3. cap. 10. n. 51. ibi: *Et pro eis facit text. in cap. 1. 18. q. 1. ubi loquens de Monacho Benedictino facto Episcopo, inquit. MONACHVS FACTVS EPISCOPVS VELVT LEGITIMVS HÆRES SIBI HÆREDITATEM VENDICANDI HABEAT.* Dicitur enim SIBI denotat dominium, & possessionem. Brisson. & Hotthom verbum suum. Pater Suarez in specie de Relig. cap. 16 n. 29. lib. 3.

62 ¶ Por esto antes de Nogueroi, y despues, y siempre fue esta conclusion practicada en todo el Orbe: escusaremos aglomerar citas de Doctores, que llenan, y muchas vezes engañan: pondremos algunas autoridades a la letra, como hasta aqui lo hemos hecho. La mas propia de este pleito es la decission 401. de Gregor. XV. ibi: *Nec obstat, quod sumus in Episcopo Regulari, quia Regularis effectus Episcopus facit fructus suos in vita, & de eis disponere potest, non minus, quam saecularis:* Navarro conf. 15. n. 5. & per totum de Regul. vbi n. 8. in fine dicit: *PRAXIAM TOTIVS ORBIS CHRISTIANI ITA SERVARE, & conf. 70. num. 4. eo tit. NEMINEM CONTRADICERE.*

63 ¶ Antunez de donat. lib. 1. prelud. 2. §. 7. n. 83. ibi: *Ampliatur in Religioso Episcopo, qui eodem modo in vita donare potest bona quasita ex redditibus Episcopatus, ut licite potest Episcopus Saecularis. ET QVOD ITA IN TOTO ORBE CHRISTIANO SERVATUR,* cita a infinitos, y nota de apasionado a Nogueroi *Quid quid contrariam sententiam defendat Nogueroi, cum moderamine scilicet, quod Episcopus Regularis, potest modicè donare, ad opera pia, non autem immodicè, qui quidem VT ADVOCATVS SCRIBIT FAVORE CLIENTIS.*

64 ¶ Solorzano in Politica, lib. 4. cap. 10. pag. 57. colum. 1. sera la mas concluyente respuesta contra Nogueroi, porque firmò la alegacion de Nogueroi siendo Fiscal del Supremo de Indias, como lo refiere en la Politica lib. 4. cap. 30. pag. 574. colum. 1. in fine. Y quando escribiò como Doctor, dize assi: *De proximo*

se ventilo acerrimamente en el Real Consejo de Indias, en la causa de espolio de D. Fr. Juan del Valle, Monge Benedictino, que avia sido Obispo de la Iglesia de Guadalajara, sobre que escribió en favor de ella una docta y copiosa alegacion Nogueroles: la qual yo tambien firmé como Fiscal que era entonces del mismo Consejo. Haze resumen de los fundamentos, y luego como Doctor dá la resolucion.

65 ¶ Ibi: Pero sin embargo de esto tengo por mas verdadera la contraria opinion, de que en esto del disponer entre vivos, no se diferencian los Obispos Regulares de los Seculares, especialmente quando disponen para usos pios. Cita un Catalogo de los mas graves Doctores, y diferentes decisiones de la Rota al margen. Y prosigue: Y aunque Suarez, Molfessio, Barbosa, y otros pusieron esto en disputa, se hallará, si se leyeren atentamente, que vienen a quedar con esta opinion. Y Gabriel Pereyra, que es el que mas insiste en la otra, no trae texto, ni Autor alguno, que hable de las disposiciones que hazen en vida, sino de solas las testamentarias. Y de qualquiera suerte que sea, LA PRACTICA QUOTIDIANA DE TODA LA CHRISTIANDAD nos está enseñando, que no subsiste esta diferencia, pues vemos que igualmente unos, y otros Obispos disponen en vida de estos bienes a su albedrio. Y solo lo limita, ibi: Pero unos, y otros con incursión de pecado mortal si dispusiesen de cantidades considerables para usos profanos, dexando los pios, y el hazer limosna a los pobres, de quien les constituye Dios por Mayordomos, y despenferos. Ya se ha visto, que la donacion de su Ilustrissima fue para usos pios: alimentos del Convento, sufragios por su alma, y de los Excelentissimos señores Marqueses sus padres.

66 ¶ Amplia esta limitacion, ibi: Sin incurrir en pecado mortal, pueden buscar estos pobres, e hazer estas obras pias, fuera de sus Provincias, y Diocesis: aunque será mas justo que las hagan dentro de ellas. Luego cumplió su ilustrissima con lo mas justo, que fue dar dentro de la ciudad de su Silla Episcopal.

67 ¶ Ampliala mas, ibi: Pueden en ambos fueros dar a sus parientes: y consanguineos, todo lo que fuere necessario para su bastante sustentacion, y conservar decentemente su estado, sin incurrir en pecado alguno, porque en materia de limosnas, estas se tienen por mas acceptas, y deben ser preferidas a las de los otros pobres estranos, sino es que en alguno de ellos se dé caso de estremo aprieto, y necesidad.

68 ¶ No pudo alcanzar velo alguno del derecho a encubrir el splendor de el preclarissimo nacimiento de su Ilustrissima: *tura sanguinis nullo iure civili dirimi possunt*, ff. de reg. iur. Tiraquell. de nobilitat. cap. 26. n. 5. in terminis Religiosorum. Pero despues que por la profession se ofreció a Dios en holocausto [assi la llamó Cayetano ad D. Tho. 2. 2 q. 386. art. 1. ad secundum] sacrificó tambien la alteza de su sangre, para seguir la igualdad con los demas Religiosos, efecto de la profession, Tiraquell. ibidem n. 7. Y para no conocer mas parentesco que el de la Religion, que le unió con los del Convento en amable perfeccion. D. Th. ubi proximè, ex D. Dionisio en terminos de Religiosos *Qui nominantur Dei famuli, ex Dei puro servitio, & famulatu uniuntur ad amabilem perfectionem*. Y assi empleó en su Convento, a quien se reconoció obligado, los officios de su caridad. iuxta textum Concil. Lateranen. in cap. cum in officijs, ibi: *Cum in officijs charitatis primo loco illis teneamur obnoxij* [habla de los señores Obispos] *à quibus beneficium nos cognovimus accepisse*.

69 ¶ Y en fin despues de Solorzano, Retes cap. 12. de Donat. Pre-lator n. 31 contra Nogueroles ibi: *Contraria tamen doctrina VSV IN TOTA ECCLESIA OBSERVATUR, ut par est, & IN CVNCTIS SVPREMIS TRIBVNALIBVS accepta est, apud quæ videmus, non rescindi amplas, profusasque donationes ab Episcopis Regularibus in consanguineos collatas, Maioratus, Comitatus, Marchionatus que ab ip[s]is institutos causa augenda, nobilitandaque familia sue secularis.* & n. 34. QUID QUID DI-

24

DICAT NOGUEROL alleg. 26 art. 3. Que dixera si viesse Retes , que la donacion era hecha a su Convento? Que por el mismo caso es mas firme , è increíble el que los señores del Consejo , no la aprueven , luego le oyremos en la Impugnacion siguiente n. 82

70 ¶ Bastava la aprobacion del señor Tapia para acabar de desvanecer esta impugnacion. Qui Sapientissimus, & Timoratissimus Magister, & Episcoporum norma in Catena tom. 2. q. 5. art. 8. §. 3. n. 11. ait quod: *Quamvis Episcopus Monachus non sit dominij capax, conceditur tamen ei eadem facultas utendi bonis, sicut alijs Episcopis, Lorca sect. 3 disp. 40. membr. 1.*

71 ¶ La qual doctrina, y vniversal practica, es muy conforme a lo que enseña S. Tomas 2. 2. q. 186. art. 8. ad 4. ibi: *Religiosi promoti in Episcopos propriū habere non possunt.* Pero esto se entiende para no tener de que hazer testamento, con lo qual se compadece, el tener, mientras vivieren, libre la disposicion de las rentas de sus Obispados, ibi: *Testamentum autem nullo modo facere potest, QVIA SOLA EI DISPENSATIO COMMITTUR RERVM ECCLESIASTICARVM.*

72 ¶ Trae esta autoridad de el Sancto el Doctor Retes , y lo exorna con la paridad del derecho, *in filio familias, cui concessa fuit peculij Castrensis dispositio, dominium vero rerū Castrensiū residebat penes patrem, qui in domo dominium habet, quare minimē penes filium residebat, qui propter statum, incapax eo iure erat proprietas. Nihilominus ex sola dispositione sibi concessa poterat quoscunque contractus celebrare, POTERAT DONARE, & qualitercumque disponere quamvis dominus non esset.* Dizelo cap. 12. de Donat. Prelator. n. 32. y remitele al lib. 5. opuscul. cap. 6. y prosigue: *Tantundem ergo dicit Divus Thomas de Episcopo Regulari circa dispensationem rerum, quam facit in vita; ex quo sequitur substineri mero iure, nec rescissioni subiacere.*

73 ¶ Por no ser capaz de dominio, prosigue num. 33. no sucede en la propiedad de las herencias de sus padres, en el cap. *STATUTVM*, referido supra num. 61. que trae al margen el Santo, ni se les adquieren al Convento, sino a su Iglesia, y oy á la Camara Apostolica. Sed non inde sequitur non posse in vita disponere de illa hereditate, ut potest disponere de fructibus Episcopatus. Ita enim successio reservatur Ecclesie, vel Camara, si in vite de rebus non disponat. Ut post Navarro, & alios docet Solorzano de Indiar. Gubernat. lib. 4. cap. 10. n. 53. Y pone la diferencia que ay en ello entre señores Obispos Regulares, y seculares. In quo, dize, *strictior est obligatio Episcopi Regularis, ac Secularis. Hi enim hereditates ex genere, vel ex benevolentia amicorum, sive provenientes, ab intestato, sive ex testamento imputant peculio profano, modo curent conficere inventarium quod genti sue relinquatur, illi vero tanquam incapaces proprietatis, nihil habent, quod genti sue reservent.*

74 ¶ Puede darse tambien por razon desta practica, que por el mismo caso que su Santidad les dá titulo de Obispos, les dispensa en el voto de pobreza, para q̄ en la disposicion de los bienes sean iguales cō los señores Obispos Seculares, ya sea esta dispensacion en el dominio, ya en el efecto, lo qual es question de nombre Que esta facultad depende de sus titulos, ya lo tocamos supra n. 95. con Navarro (es en el lib. 3. Consil. de Donat. cons. 6.) y mas breve Suarez de Relig. dict. cap. 16. n. 31. qui post rem disputatam concludit: *Religiosus factus Episcopus ex vi tituli Episcopatus, potest libere dispensare talia bona in omnem usum, alias sibi non prohibitum, in hoc ergo rectē equiparantur Episcopus Regularis, & Secularis.*

75 ¶ Solorzano dict. cap. 10. n. 49 ibi: *Titulus Episcopalis à Sede Apostolica concessus eos efficit capaces dictorum bonorum, & secularibus aequal, & sic quoad hunc effectum in voto paupertatis dispensare videtur: & ut daremus non manere dispensatos*

factos, quoad dominium: quoad effectum tamen | de quo agimus | a 34. **QUESTIO NOMINALIS.** Con que fin que lo embatare el voto de pobreza, question en que no es necessario nos detengamos, ni el cap. *statutum*, ni escrupulosas doctrinas de DD. ya antiquadas, que son todos los fundamentos de Noguero, queda desvanecida esta impugnacion.

IMPUGNACION TERCERA.

QUE SU ILLUSTRISSIMA SIENDO OBISPO REGULAR,
no pudo hazer donacion remuneratoria.

76 ¶ Tiene tambien por Autor esta impugnacion a Noguero *dist. alleg. n. 182. ibi: Episcopus Religiosus proprio Monasterio donare non potest, etiam ex causa remunerationis in praiudicium Ecclesie, ut probatur ad litteram in cap. CUM OLIM el 2. §. praterea de privilegijs.*

77 ¶ Respondele lo primero, negandose el supuesto, de *in praiudicium Ecclesie*, que es el primer fundamento, y se destruye con todo lo que dexamos dicho en la impugnacion antecedente, en especial con la autoridad de Solorzano *cap. 10. n. 32.* pero tomese mas desde arriba, que es desde el *num. 26. ibi: In foro autem exteriori, licet peccent, ut diximus, si Ecclesie fructus, & redditus donent, vel expendant in usus profanos, fere omnes tamen conveniant tales sumptus, & donationes, si cessante fraude, & irrevocabiliter fiant, validas esse, quia pro constanti habent, quod eorundem reddituum, instar usufructuarij, plenum ius, & dominium, dum vivunt adquirant, & exerceant.* Cita entre otros a Molina: asserens, sic quotidie in forensibus controversijs observari, & contra *Cameram Apostolicam* pronunciari, & nullo iure, quoad forum exterius prohibitam esse *Episcopis* bonorum suorum donationem, atque commutationem, & quod nullus Iudex prater Deum poterit de his sibi rationem exigere, alias totus mundus litibus involveretur.

78 ¶ Diximos con el mismo *supra n. 91. Quod idem dicitur de immobilibus ex pretio reddituum Episcoporum comparatis*, donde prosigue exornandolo assi: *Ut cum communi, & magis vera opinione tenet Hostiensis, & Sarmiento palinodiam recantans. Azor tom. 2. lib. 8. cap. 3. q. 5. ubi refert decisum per Summ. PP. 101. 3. Paul 3. & 4 en esta forma: In quibus constitutionibus habetur, immobilia bona, quae emunt Beneficiarij suo, non ipsius Ecclesie nomine ex redditibus beneficiorum, non fieri ipso iure Ecclesie. Y prosigue: Quod est adeo verum, ut nec revocabiliter adquiratur Ecclesijs ante traditionem, dominium, vel possessio rerum, quae emuntur nomine, & ex pecunijs ipsorum Episcoporum, Navarro ad monition. 37. ad fin. Quidquid in contrarium post alios defendat Covarruv. d. cap. 1. de testament. n. 5. & Sarmiento ante retractationem.* Luego infaliblemente pudo su Ilustrissima hazer donacion, no solo remuneratoria, sino aunque fuesse simple, y no puede considerarse, *in praiudicium Ecclesie.* Y los Doctores q̄ hablaron deste perjuizio, Noguero, y otros. *Intelligendi sunt (dize Solorzano n. 34.) in bonis emptis de pecunia propria ipsius Ecclesie, in quibus Praelatus merus administrator esse censetur, iuxta iura quae allegant, & sic intelligi debent in cap. 2. de donat. cap. Episcopi 12. q. 1. cap. fixum. 12. q. 5. cap. inquirendum de peculio Clerici.*

79 ¶ Esto supuesto el cap. *CUM OLIM*, no obsta, y su inteligencia es muy distinta de la que le dá Noguero. Gonzalez in *commentar. sub n. 6. Dize ibi: Dicendum est in presenti infirmari donationem factam ab Episcopo Michaeli, quia talis donatio fuit mortis causa, seu in ultima dispositione, ut etiam supposuit cum alijs Barbosa voto 100. ex n. 10.*

80 ¶ Solorzano de *Gubern. Indier. d. lib. 3. cap. 10. n. 54. ibi: Et quod*

39

ait *Martha*, & alij quod *Prelatus Monachus*, neq. potest disponere de suis *Patrimonialibus* absq. que *licentia* *Papa* debet intelligi de *dispositione testamentaria*. Cita a muchos, y prosigue n. 56. *Quam* *explicatione*, seu *solutionem* assignare possumus, text. in d. cap. *CVM OLIM*, §. *praeterea* de *privilegijs*, quo *prae*cisè nititur *Pereira*, & *opinio* *supra* *relata* (scilicet *contraria*). Nam ut docent *Cardinalis*, & *Hostiensis*, loquitur *textus* in *dispositione testamentaria*. Nam si loqueretur *inter vivos*, repugnaret *expresse* *decisioni* *textus* in cap. *ceterum*, de *donat.* cap. *Ioannes* 12 q. 5.

81 § Otros han dicho, que la donacion de que en el dicho cap. *CVM OLIM*, hizo el Obispo, era excesiva, y sin causa, con que no era remuneratoria. Y otros que no eran bienes del Obispo, sino de la misma Iglesia. Solorcan. ibidem n. 57. ibi: *Et omittam, alios intelligere illum textum, quod loquatur de donatione nimis excessiva, & sine causa, quae ea ratione rescinditur, non quod à Regulari facta fuerit. & alios: quod bona donata non erant Episcopi, sed Ecclesia, quae ipse Episcopus Monasterio donavit.* Y de las dos soluciones se puede hazer vna sola, y es que la donacion, aunque fuesse *inter vivos*, no fue remuneratoria, sino simple sin causa excesiva, y de los bienes de la Iglesia. Con que concurriendo tantos requisitos, no es milagro fuesse nula.

82 § *Retes de Donation. Prelator. cap. 12. n. 33.* siente fue remuneratoria, como la de este pleito, pero que la causa de rescindirle, no fue ella. dict. text. in cap. *OLIM*, ibi: *Non est credibile rescissam fuisse donationem, ex eo quod Episcopus in vita donare non possit proprio Monasterio, in quo Religiosa Militia nomen dedit, & prima habuit virtutis tyrocinia, sed cum lis verteretur, ad quos pertinerent bona post Episcopatum adventitia iure quaesita, an ad Ecclesiam, an ad Monasterium, Delegati pro Ecclesia eulerunt sententiam: unde habiles termini disputationi sunt supponendi: vel causa mortis donasse; vel testamento reliquisse.*

83 § Por esto no haze al caso, ni merece respuesta la objeccion deste texto, solo c. ubi proxime n. 58. *Quarta causa fuisse arbitror, ut licet doctissimus Navarro, & alij ex supra relatis mentionem fecerint dicti textus in cap. CVM OLIM, non tamen curaverint ei respondere; nam textus, qui diversos habet intellectus ad decisionem causarum adduci non potest, nec debet.* Exornat plurimis D D. De donde resulta, no solo respuesta a Noguero, sino tambien admiracion, de que se atreviella a dezir, que es contra donaciones remuneratorias de Obispos Regulares, ad litteram el dicho cap. *CVM OLIM* siendo tan confuso, y de tantas inteligencias

84 § Aviendo respondido a Noguero, hemos respondido tambien al P. Lucarino in tractat. *Episcopus Regularis*, cap. 2. art. 4. n. 243 que trae el dicho texto in cap. *CVM OLIM*, ponderandole con dezir, que fue declarada por nula la donacion hecha al Convento por ser Obispo Regular. Sed tractant fabrilis fabri. Este punto es de Canonistas, y assipudieramos dezirle con Ferro Manrique q. V. car. p. 7. q. 121. n. 7. *Si materia esset purè Theologalis, utpotè de Trinitate, Incarnatione, Praedestinatione, cedieramos. Sed in rebus moralibus, in quibus de iustitia, & iure agitur Iurisperiti propter Theologos omittendi non sunt: Et rursus: Theologi huius temporis iurisperitiam suffocare conantur, & unusquisque intra suas metas contineatur.* &c. Es larga, y agria la nota. Nosotros no es biẽ la pongamos al P. M. Lucarino, sino solamente, q. como no era de su profesion, no alcançò su vista a tanto como los Doctores dicen del dicho cap. *OLIM*, y como desprecian su ponderacion.

85 § El segundo fundamento que trae Noguero n. 284. es ibi: *Secundo, nam obsequia, & beneficia à Monasterio Episcopo praestita, quando ipse illius erat Religiosus, remuneratione digna non sunt, cum illi ob sua merita deberentur.*

86 § No lo considerò con cabal aprehension Noguero. Quantos servicios hiziere vn esclavo a su señor, todos le son debidos, cumple en ello cõ

su obligacion; pero si la executa con rendimientos de extraordinarias demostraciones de amor, esto es nueva esclavitud, digna de remuneracion. Dixo lo tan discreta, y substancialmente Seneca, que canonizó su sentencia Santo Thomas 2. 2. q. 106. art. 5. ibi: *Ad 4. dicendum est, quod sicut Seneca dixit in lib. 3. de benef. cap. 21. in principio. Quandiu servus prestat, quod à servo exigi solet, ministerium est: ubi plusquam à servo necesse est beneficium est, VBI ENIM IN AFFECTUM AMICI TRANSIT INCIPIT ESSE BENEFICIUM.*

87 ¶ Esta especie de obsequiosa esclavitud professó el Convento a la Persona de su Ilustrissima luego que tomó el Abito; y con demonstraciones de supererogacion nunca practicadas en la Religion. Despachó su patente el Reverendissimo General, para que el tratamiento, aun siendo Novicio, se le diese de Reverendissima, que es solo reservado a los Generales, y a los señores Confesores de su Magestad. Señalaronle dos Socios que le sirviessen: quando a los Maestros no se les señala en esta Religion, ni aun vno, sino se les assiste en comun. Atendido tan desde el principio con estos honores, parece dibujó Casiod. sus efectos, *variar. lib. 2. epist. 3. ibi: Ab ipsis quippe primordiis honoribus aggregatus per ritiam suam, quæ est certissima probitatis indicium, gloriosissimis viris amula semper gravitate sociavit: ut post domestica virtutis exempla, sumeret de publica auctoritate constantiam.* Si esto era poco para lo que su Ilustrissima merecia; con todo esso se dió por agradecido. No era como algunos Principes, que escriven en cera los servicios, y en bronce los desagradados, que visten de pluma la gratitud, y arman de plomo los sentimientos. Plauto apud Villadiego in *Politic. cap. 5. de la instruccion: Verum ita sunt potentes isti, quod si quid benefacias, levior pluma est gratia, si quid est peccatum, plumbeas iras gerunt.*

88 ¶ Pero no fueron solo obsequios de rendidissimo afecto, sino supererogaciones nunca estrenadas. El Sol, y la Luna reparten sus luzes en beneficio comun; por esso ay quien le parece, aunque sin razon, no merecen particular agradecimiento. Seneca de *benefic. lib. 6. cap. 20. Propter me* (dize el que no quiere darse por obligado) *propter me factum esse debet, quod me obliget. Isto modo, nec Soli, nec Luna quidquam debes, non enim propter te moventur.* Concluye Seneca a esta especie de ingratos infra cap. 23. *Debemus ergo, & Soli, & Luna, & cæteris cælestibus beneficium, quia etiã si potiora illis sunt, in qua oriuntur, nos tamen in maiora ituri iubant.* Pero si en particular para vno solo se movieran los dos mayores Astros, quié podria ponderar el tamaño deste beneficio? Astros son para beneficio como los Maestros, como enseñó Honorio III. in cap. 5. de *Magistris*, ibi: *Qui cum docti fuerint, in Dei Ecclesia, velut splendor fulgeant firmamenti: qui velut stelle in perpetuas æternitates mansuri ad iustitiam valeant plurimos erudire.* Dos diputó en especial de los mayores el Convento, solo para la enseñanza de su Ilustrissima, *ut maiora iturum iuvarent.*

89 ¶ Amaneceles a los Principes de la magnitud de su Ilustrissima el discurso, y prendas de virtud, y talento, antes de acabar su carrera la noche de los primeros años (*Cæsaribus virtus contigit ante diem*, dixo Ovidio.) Estampadas desde su nacimiento con la similitud en el semblante. *Nec tantum pater imaginem dedisse corporis, quam signa iudicetur transfudisse virtutis.* Casiodor. d. *epist. 3. & lib. 1. epist. 37. Gothis atatem legitimam virtus facit.* Pero quien duda, que para que antes amaneciese su Ilustrissima, le anticiparon luzes estas dos Estrellas, que tuvo por Maestros, para que corriese con tanta celeridad, como esplendor, antes de tiempo las lineas de la Cathedra, y del Pulpito, y en fin, quien duda, que *diligentia sua meliorem reddiderunt*, como al Principe Aquilio *supr. n. 61.*

90. ¶ Esta diligencia que consideró la ley, fue en servicio de su Ilustrísima tan exacta, y vigilante, que aviendo professado el año de 1648. el de 50. se le dió la Cathedra de Lector de Artes, relevandole de siete años de cursos, y continuando su cuydado los Maestros, al mismo tiempo era Discipulo, y Cathedratico, y a los tres años le instruyeron en la Theologia, y predicacion, y a los 26. años de su edad avia tenido las Cathedras todas de Theologia: con otra singularidad, de darle Cathedra en Sevilla, que es solo concedido a los hijos nativos de aquella Casa. A los tres años de Lector de Theologia, supliendole vn año, se le dió el grado de Bachiller. Y a los cinco el grado de Maestro, con que se halló condecorado de 26. años con el titulo mas honorifico que dá la Religion, y que no se obtiene sino aviendolo leído ocho años, y teniendo 40. de edad. A los 25. fue electo Prior de Malaga, dispensandole otros cinco, y a los 27. le eligieron Provincial. No es dudable, que desde que a su Ilustrísima puso Dios en el amenissimo jardin de la Religion, tenia en boton la Mitra, pero tampoco lo es, que la anticipacion de florecer tan presto para tantas Iglesias, y aun para otras de mayor Hierarchia, le ocasionó de la vigilancia de tan insignes jardineros sus Religiosos Maestros. Esto insinua su Ilustrísima en la escritura de donacion, ibi: *En testimonio del amor que conservamos por aver tomado en él el Abito deste Sagrado Orden, y en el tenido todas las graduaciones de Cathedras, y Prelacias, desde donde fuimos promovidos a la Mitra de Osma, Plasencia, y a la de esta ciudad, y reciprocamente hemos experimentado los buenos oficios de dicha Religion, y Convento dignos de remuneracion.* Et infra: *por los motivos referidos, hacemos donacion, &c.*

91. ¶ Puso su Ilustrísima en la balança destos obsequios la grandeza del afecto, con que se le sacrificavan, y con esto hizo mayor el peso de su reconocimiento. *Non nunquam magis obligat, qui dedit parva magnifice; qui exiguum tribuit, sed libenter.* Seneca de benefic. 1. cap. 7. y con el S. Thomas 2. 2. q. 106. art. 5. In Resp. *Gratie recompensatio attendit magis affectum dantis, quam effectum.* Et cuius: *Ad primum cum Seneca iterum eod. lib. cap. 6. Beneficium non in eo, quod fit aut datur consistit, sed in ipso dantis aut facientis animo.* Et ad 4. *Affectus beneficientis cognoscitur ex ipso modo, quo beneficium tribuitur, puta, quia gaudenter, & promptè aliquis beneficium impendit.* No era debido de justicia a su Ilustrísima esta reverencia, sino por la ley de la honestidad, y por la misma correspondió su Ilustrísima: *Recompensatio gratia respicit beneficium, secundum voluntatem beneficientis. In quo quidem precipue hoc commendabitur, quod gratis beneficium contulit, ad quod non tenebatur, & ideo qui beneficium accepit adhuc obligatur ex debito honestatis, ut similiter aliquid gratis impendat.* Y así debió ser mayor la recompensa: *Non autem prolique, videtur aliquid impendere, nisi excedat quantitatem accepti beneficii, quia quando recompensat minus, non videtur facere gratis, sed reddere quod accepit, & ideo gratie recompensatio semper tendit, ut pro suo posse aliquid maius restituat.*

92. ¶ No atendió a esto Noguero, quando dixo dict. alleg. n. 186. *Obsequia donationem remuneratorem non inducere.* Pudo por lo menos dexarlo arbitrario. Aunque los hijos están obligados a todos los obsequios a sus padres, textos in l. 9. ff. de obsequiis parentibus prestandis. Plenissime D. Thomas 2. 2. q. 101. art. 1. & 2. Et eo non citato Fontanell. de pactis nuptialib. clausul. 4. glos. 7. p. 2. n. 7. Sin embargo es opinion común q. el determinar si son capaces de remuneración, es materia de arbitrio. Fontanell. ibidem n. 26. ibi: *Qualia autem esse debeant hec benemerita, qua huiusmodi donationi inter patrem, & filium locum esse faciunt, an aequivalentia rei donatae; & AN SUFFICIENT OBSEQUIALIA, nec nec id omne relinquendum cenfeo, ARBITRIO IUDICANTIS, qui pro subiecta materia, & qualitate facti dijudicabit.* Ita Iul. Clar. de donat. q. 3. n. 4. & q. 8. n. etiam 4. qui communem dicit hanc opinionem.

93 ¶ Demos que todo se debia a su Ilustrissima: pero tambien se debia todo a la Real Persona del Grande Alexandro, hijo del Rey Filipo, y no obstante se declaro mas reconocido a Aristoteles su Maestro que a su Padre, porque a este le debió solamente el ser, pero al Magisterio to : lucimientos. Menoch de presumpt. 500. n. 7 ibi : *Alexander, quem Magnum ob res magnas, et praeclare gestas appellamus, aliquando interrogatus, utrum magis desideraret Patrem Philippum, an Aristotelem Praeceptorem, prudenter respondit, Magistrum se magis desiderare, quam Patrem, quod ille, ut praeclare institueretur effectus, iste vero, ut tantummodo esset.*

94 ¶ Tenia sin duda el Real animo de Alexandro, como el de su Ilustrissima, presente en su consideracion, que quando el cuydado del Magisterio es tan especial como el que se aplicaria Alexandro, y el que experimento a su Ilustrissima es de las obligaciones mas estrechas, que no pueden dexarse de reconocer sin nota de ingratitud : seria como el que describe Seneca de beneficijs, lib. 6. cap. 16.

95 ¶ Ibi : *In docendo laborem, et tedium tulit; prater illa, quae praecipientibus in communi dicuntur, aliqua instillavit, ac tradidit, hortando bonam indolem erexit, et modo laudibus fecit animum, modo admonitionibus discussit desidiam. Tum ingenium latens, et pigrum iniecit, ut ita dicam manu extraxit, nec quae sciebat maligne dispensavit, quo diutius esset necessarius. sed cupit, si posset universa transfundere, Ingratus sum nisi illum inter gratissimas necessitudines diligo.*

96 ¶ En fin, para especificar qual sea donacion remuneratoria, se pone por exemplo la que se haze a los Maestros. Retes cap. 3. de Donat. remunerat. n. 20 ibi: *vel in Magistrum collata donatio.* Con q no es dudable sobra fundamento para que sea donacion remuneratoria la que hizo su Ilustrissima.

97 ¶ El tercer fundamento de Nogueroi en este punto es n. 186. affi : *Tertio ut donatio facta ab illo, qui donare non potest, quia prohibitus est, valeat propter remunerationem, necessum est talia esse obsequia, ut ad ea petenda competat actio.* Cita a algunos DD. y entre ellos a Pinelo in l. 1. C. de bonis maternis, p. 3. n. 59.

98 ¶ Reconoce la passion de Nogueroi, en que sienta sus doctrinas como leyes, sin hazer mencion de los que llevan contrarias opiniones. Es pues comun la contraria, y esta executoriada por la Rota. Oygamos a Fontanella : *Illud perpetuo notes velim non esse verum, quod Pinellus asserit in l. 1. p. 3. n. 59. C. de bonis maternis, talia debere esse merita, quae actionem producant, ut remuneratoria possit dici donatio, et ut talis sustineatur, id enim est contra communem opinionem, quod clarius elicitur, ex latere supra relatis, atque ita tenuerunt Domini de Rota, ut testatur Caesar de Gras. decis. 150. n. 18. quae est sub titulo de Donatione.*

99 ¶ Castillo, a quien tambien cita Nogueroi tom 5. cap. 80 n. 37 la pone en duda, y confiesa ser dura, porque despues de aver traydo por ella a Arias Pinelo, dize : *Quando autem ea opinio dura videatur, nec admittenda, prout ex communi omnium interpretum placito, et Rota decisione contendit Petrus Fontanella.*

100 ¶ Sanchez, citale Nogueroi por si, lib. 6. de matrimonio, disp. 36. n. 4. pero de mejor consejo le tenemos, cons. lib. 1. cap. 6. dubit 2. En terminos de donacion remuneratoria, hecha por el Reverendissimo General de la Compañia de Jesus. Pone en el num. 2. la prohibicion de la Bulla de Clemente VIII. para hazer ni aun cortas donaciones. Y resuelve n. 4. ibi : *His non obstantibus dico esse validam, quia haec non fuit proprie, et vere donatio, sed remuneratio conveniens beneficii accepti a fratre, ac donatio remuneratoria potius est permutatio, ac debiti solutio, et hoc non tantum, (attende) quando merita pariunt actionem ex iustitia lege, sed etiam quando eius sunt natura, ut deceat hominem Probum gratum esse, ac antidotum obligat.*

obligat. ERGO PROHIBITA DONATIONE PRELATIS NON CENSETUR
PROHIBITA DONATIO REMUNERATORIA: & in proprijs terminis, quod Fra-
tulus possit donare causa remunerationis, docet Panormitan. cap. 3. de donat. in fin.

101 ¶ Añade sobre la remuneracion la causa piz. dante pobres,
que tambien concurre en el Convento, pues, como diximos, no tiene, ni aun mo-
derada congrua: At in nostro caso, dize, concurrat duplex causa, altera in re remu-
nerationis, ob quam non est donatio prohibita Prelatis, altera elemosina, ex qua cum
illa donataria pauperes, & etiam causa elemosina facit, ut non dicatur, vera, & pro-
pria donatio, ut bene notat Imola cap. 3. de donat. n. 6. Non enim movet pura liberali-
tas, sed pietas, ergo donatio hac firma, & valida fuit.

102 ¶ Solorzano, en terminos de Cbilpos, de Indiar. Gobern. lib. 3.
cap. 10 n. 83. ibi: Quod intelligendum est etiam ubi talia merita, & servitia de rigo-
re iustitie nullam remunerationem, siue compensationem, ex torquere possint, sed ex sola
quodam honesta, & morali gratitudine remunerentur. Nam si iuridicam, & legalem
exactionem hab. rent, tunc potius solutio deb. ti fieri videretur, ad quam non est dubium
bona Prelati teneri, etiam si ipse id non declaraverit.

103 ¶ Dize en fin Nogueroles n. 190. que los meritos, debent proba-
ri aliunde, quam per confessionem Prelati. Ya diximos supra Inspect. 1. n. 74. que los
del Convento son notorios, y que los confessa su Ilustrissima, y no negaria No-
gueroles que esto bastava si hablasse de su Ilustrissima, porque en especie de tales
donaciones. si aliquis Magnus vir attestetur de meritis ei credi debet. Escribio
Annotat. ad Afflict. decis. 370. n. 15. con Bartolo in Lambitiosa de Decret. ab Ordin.
faciunt. Pero no obstante, aunque se podia hazer plenissima probanza con
los Religiosos, por ser materias domesticas, hase escusado por quitar sof-
pecha, y se ha hecho la suficiente, quando ad huiusmodi merita probanda, non requi-
ritur exacta probatio, sed sufficit qualis qualis. Dizelo Paschal. de virib. Patr. po-
testat. p. 1. cap. 4. n. 55. Y cita a Hipolyto, Alciato, Alexandro, y Serafino, y prosigue
Presertim (como a qui succede) si concurrunt aliqua coniectura, & virtus, ac probitas do-
natarij iuxta Baldum in l. fin. ff. de probat. Gratum cons. 7. n. 33. Addendus Fontanella
clausul. 4. glof. 7. p. 2. n. 19. ibi: Non tamen semper opus est plena probatione in hac ma-
teria, nam aliquando sufficiunt coniectura cum assertione patris.

104 ¶ El quarto fundamento que pone Nogueroles n. 186. es que:
Quando aliqua obsequia fuissent à Monasterio prestita remuneratione digna, eis adia-
quata debebat esse donatio, & non excessiva.

105 ¶ A que respondemos lo primero, con lo que tenemos dicho
con S. Thomas supra Inspect. 1. n. 97. que debitum gratitudinis derivatur ex chari-
tate, & ideo obligatio est interminabilis. Y con el Emperador supra n. 104. que
en las donaciones pias, Optima mensura est immensitas. Con que concurriendo dos
motivos, cada vno bastante, no puede tenerse por excessiva. Contra esto n. 191.
buelve a traer Nogueroles el cap. CVM OLIM, ya se ha visto quan sin substancia, y
que no es alegable para determinacion de pleitos supra n. 83.

106 ¶ Lo segundo, lo que respondiò Thomas Sanchez a seme-
jante objecion puesta a la donacion supra referida proxime n. 100 dize d. debis.
2. n. 4. ibi: Ad hoc dico non esse presumendum Patrem nostrum Generalem: excelsisse
iustam beneficij recompensationem.

107 ¶ Lo tercero se responde con la practica, de qua Passerinus,
dist. 9. 185. art. 8. n. 221. ibi: Quamvis non defuerint, qui dixerint Episcopum Regula-
rem non posse immodice donare, tamen contraria sententia praxi confirmata, est tenenda,
qua etiam est communis, ut & Rotis citatis, & alijs DD. patet.

108 ¶ Lo quarto se responde, que si las donaciones son excessi-
vas, se regula por las fuerças del caudal del donante, Seneca de Benefic. lib. 6. cap. 7.

16. *Respicienda sunt quoque facultates, viresque, ne aut plus prestemus, quam possumus; aut minus.* La hazienda de Santo Thomas, si le llegasse a vender, valdrá 200 ducados, y aun no avrá quien los dé: y su renta, sacados los gastos, como en otra parte diximos, a penas llegan a 300 ducados. Los efectos del spolio de las rentas decimales, importaron mas de 990 ducados. Las deudas 490. con que sobraron liquidos para el spolio mas de 500 ducados, y esto tassando los granos a muy infimo valor. Y no entramos en cuenta lo que importaron las almonedas, que valdrian 100 ducados. No sabemos lo que han montado, ni lo fiscalizamos: juzgamos que no avrán corrido la fatalidad que otros spolios, de quien dize Solorzano de Indiar. Gubern. lib. 3. cap. 11. n. 30. con el Autor del Dialogo de statu Ecclesiastico, ibi: *Decedente Episcopo, bona eius sicut hostium spolia dividuntur.* Luego respecto de tan gigante spolio, y a tu lado los altos meritos del Convento, es muy pigmea la donacion. Es en terminos la decission de la Rota 401. n. 17. donde contra la donacion de las casas que el Obispo Regular Carmelita avia comprado para sus sobrinas, y les avia hecho donacion de ellas, se oponia el mismo reparo, y se dió la misma respuesta, ibi: *Non obstat, quod dicitur de immoderata donacione, quia attentis facultatibus donantis, qui amplissimum spolium reliquit, nec non meritis donatariarum, secundum quae arbitrari debet iudex: nequaquam videtur considerari posse excessivitas.*

109 ¶ Con esto de passo podrá el Padre Lucarino mudar de parecer, quando sintió *In tract. de Episcopo Regulari, cap. 2. n. 243.* que ni en sana salud, ni enfermos pueden los señores Obispos Regulares hazer donaciones, si consistan in magna pecunia quantitate, vel pradijs, vel domibus, aut alijs rebus pretiosis, sino es ad favorem Ecclesie, pero no ad favorem suorum consanguineorum familiarium, vel etiam suae Religionis. Cita a los DD. que trae Barbosa voto 101. n. 11. Y si passasse adelante, podia atender que lo refuta n. 14 ibi: *Contraria verior est, & a modernis receptior, & in praxi admittenda, quod scilicet Episcopus Regularis in vita tam ample potest disponere de bonis intuitu Episcopatus acquisitis, quam ample potest Episcopus Sacularis,* y que dize lo mismo alleg. 114. n. 22. Y antes en el n. 20. aviendo asentado la doctrina de que: *Quidquid undecumque adquirat Religiosus Episcopus acquirit suae Ecclesiae, scilicet Episcopali, cum sola administratione.* Lo limita luego con la decission de la Rota supra citada, ibi: *Nisi constet alteri voluisse acquirere.* Rota in una Vsselenf. Donat. 28. Junij 1610. coram Illustriss. Ludovisio, nunc Sanctissimo D. N. Greg. XV. decis. 401. La doctrina es general, pero clara, & individual para este pleito, en que su Illustrissima quiso adquirir para su Convento: ya te ponderé en su lugar.

110 ¶ Siguese en fin de todo lo referido, que en esta donacion remuneratoria, ni en ninguna que hazen los Prelados de los frutos, ó ya sea de las posesiones, que huvieren con ellos comprado, no se considera perjuizio de la Iglesia: siguese tambien que hubo meritos para ello, y que no fue excessiva, ni llegó a los deseos de su Illustrissima, que si con ellos llegasse a igualar su poder, diera a su Convento, si por el Abito una ciudad, como Dario al Samio, por el Magisterio otra, como Quinto Flaminio a Ennio Volaterranus lib. 16. Anagor. ó perpetua con crecida dotacion las Cathedras: ampliaria el Convento, le haria Estudio General, como Aristoteles le dió a su Maestro reedificada a Stagira, destruida por la guerra, restauró la Universidad, y eternizó la Cathedra de Aristoteles. Theatrum vite Human. verbo Magister Regum. Es de Rechos Reales el premiar los Maestros. O quanto pudieramos dezir de la gloriosissima immortal Casa de Austria, si fuera licito detenerse! Cese pues la impugnacion que fende la agradecida, sagrada mano de su Illustrissima, en querer cerrarla para el agradecimiento en esta donacion.

IMPUGNACION QUINTA.

**QUE FUE NUNCA LA PRIMERA ESCRITURA, POR AVER SU ILLUSTRIS-
SIMA QUEDADO EN EL GOZE DE LA HAZIENDA.**

111 § Esta impugnacion podrá ser se vista con la doctrina que apunta Noguero, *dicta allegat* 26. n. 36. de la reservacion del usufructo que hizo por su muerte el señor Obispo de Guadalajara de los efectos donados: la qual reserva invalida estas donaciones. Solorzano de *Indiar. Gubern. lib. 3. cap. 10. n. 90.* Barbosa *voto decis.* 101. n. 16. *Donans enim cum tali reservatione, dicitur donare post mortem, quia secuta sumit effectum talis donatio, ideo non potest fieri per Praelatum.* Et *alleg.* 114. n. 33. se transferibens, ut solet, & addendus Hermosilla, & ab eo laudati in l. 2. tit. 4. p. 5. *glos. 6. n. 20. ibi: Donatio praesumitur facta in fraudem, si post donationem remanserit donatarius in possessione.*

112 § Responde se, que su Ilustrissima nunca tuvo el usufructo: compró para el Convento, y el Convento percibió los frutos: ya está dicho, probado, y ponderado, y que su Ilustrissima tenía solamente el uso, y vna possession natural, pero la civil el Convento: de forma, que ya sea dominio, y propiedad por dispensacion la que tienen los señores Obispos Regulares, ya sea usufructo, ó administracion, que todo esto es question de nombre, diximus supra n. 75. nada tuvo su Ilustrissima, porq̃ el Convento tuvo la propiedad, usufructo, y administracion desde el dia de la donacion, sobre que hemos inculcado diferentes vezes: y así aunque despues de ella tuviese tambien su Ilustrissima el uso, estando en la possession el Convento, no obsta a la consistencia de la donacion. Es en terminos la decision de la Rota, de las casas donadas por el Obispo Carmelita a sus sobrinas: *Saepe repetita Gregor. XV. 401. n. 15.*

113 § *Ibi: Et licet Episcopus habitaret domum cum nepotibus, hoc tamen non sufficit pro simulatione, ut fuit dictum in Beneventana donationis 27. Novembris 1585.*

114 § Y añade: *Quando autem in eis fabricabat palam & publice profitebatur se id facere in domibus nepotum, ut dicunt testes.* Tambien gran numero de testigos dicen lo mismo que quando su Ilustrissima fabricava, mejorava, ó plantava, dezia *era la hazienda del Convento: esto mantendrá el Convento: esto le será util: esto dexará perder.* Es en suma lo que los testigos dicen.

115 § No solo tenia el uso aquel señor Obispo, sino que cobró la renta de un Almacén, y no obió esto a la donacion, porque mucho mas gastava con sus sobrinas, *ibi: Quamvis etiam exigeret pensionem unius apothecae, hoc potest esse, quia in multis ipsis nepotibus auxiliabatur, et praesertim in eis alendis, quando in dicta domo morabatur.* Su Ilustrissima no tuvo jamas tales ganancias, y gastos si, y locorros hizo muchos a su Convento, y en beneficio de la hazienda. Con que queda frivola la Impugnacion.

IMPUGNACION QUINTA.

**QUE AUNQUE SU ILLUSTRISIMA NO FUERA REGULAR,
no valiera la donacion.**

116 § Podrá ser se haga tambien esta proposicion, siguiendo a Noguero, que es el Autor de otra semejante, *dict. alleg. n. 114.* la qual reparte en tres questions, y tres resoluciones. 1. *Circa dominium, quod habent Episcopi suorum Episc.*

Episcopatus. Et recte a los señores Obispos tanto, que dize: Non posse de re, & sic donatarios debere eos restituere. Debit distinguir: Non posse denare in re sua prophanos, concedo: Non posse in usus pios, nego. Y sub distinguir: Non posse in usus prophanos licite, concedo: Non posse valide, nego. Segun todo lo que llevamos dicho. Y en quanto a restitution, debiera conocer: Communiorem, & veriorum opinionem ex mente Sancti Thomae esse, mortaliter peccare ita donantes, sed non teneri ad restitutionem recipientes. Solorzano de Indiar. Gubern. dict. cap. 10 n. 22. & seq. v. que ad 30. cum innumeris DD. quibus addendus Passerinus de statibus, tom. 1. q. 185. art. 8. n. 223. Vbi quod non peccat contra iustitiam commutativam, nec tenetur restituere. Y concluye Solorzano: Pro quibus facit, quod in simili vidimus de Summo Pontifice Romano, qui licet testari non possit de bonis intuitu Papatus quassitis, ea tamen dum vivit absque ulla limitatione, usque ad supremam vitae exitum libere, etiam in prophanos usus expendit, & id firmum, & stabile manet, ut ex alijs advertit Azor lib. 7. cap. 28 q. 1. Unde non est mirum (proliquis n. 32.) si idem in inferioribus Prelatis concedamus, qui exceptis reservatis in suis Diocesibus eandem facultatem habent, quam Pontifex in universali totius Orbis Ecclesia.

117 § La segunda question, y resolucion que pone Nogueroi n. 215. no angustia menos la conciencia de los señores Obispos, ibi: *Secunda questio loquitur in nostro casu, quando Episcopus ex fructibus ab Episcopatu perceptis emit, & acquirit aliqua bona immobilia, aut alterius cuiuscunque qualitatis: tunc enim dominium horum bonorum Ecclesia ipso iure irrevocabiliter acquiritur.* Y así concluye, que non puede talia bona donare, etiam ad opera pia. Aglomera tumultuariamente gran numero de citas, sin poner, ni aun vn texto, ni autoridad a la letra, y es que no le ay: y esta doctrina está refutada, y claro lo contrario, pues que eandem facultatem habent Episcopi, libere disponendi super fructibus ac super rebus ex fructibus comparatis. Ya lo diximos proximo n. 77. & 78. & antea Inspect. 2. n. 91. & seq. Y que non sunt ipso iure Ecclesia, nec irrevocabiliter. Y como no escribimos libro ni tratado, sino solo conclusiones ya disputadas, no nos detenemos mas en esta impugnacion.

IMPUGNACION VI. Y ULTIMA.

QUE LA DONACION ES NULA POR AVERSE HECHO en tiempo prohibido.

118 § Es a la letra la Impugnacion de Nogueroi 252. Quiere que por qualquiera enfermedad de que mueren los señores Prelados, estén mientras durare en articulo de muerte, y q̄ enfermos se llaman, aunque no tengan calentura, sino han tenido sanos intervalos, aunque sea accidente de gota, ó otro accidente q̄ le impida sus acciones, son largas sus clausulas hasta el n. 239. y que, se presume muerte della, sino se prueva, q̄ la muerte les vino de otra enfermedad.

119 § Y en el n. 240. con este fundamento trae el cap. ADHÆC, cuya fuerza ya queda mui debilitada, supra Inspect. 2. n. 95. & 96. y arguye así: *Ex quo sequitur primo dictam donationem non valuisse iuxta caput ADHÆC de testamentis, quod duo disponit primo Episcopum testari non posse. Secundo, quod quando est infirmus moderatè ad opera pia donare potest.*

120 § Responde se lo primero, que articulo de muerte no es, hasta que los medicos desafucian al enfermo, y esto es evidente. Etribiéndolo el Medico legal lib. 4. tit. 1. q. 1. n. 12. ibi: *Atque hinc est, quod non potest dici in articulo mortis fuisse constitutum, nisi antea probetur infirmitatem ex quo laboraverat Medicorum indicio fuisse lethalem.* Y antes el Autor que cita Nogueroi, que es Ripa,

de actis in articulo mortis, cap. 1. num. 15. ibi: Ego profecto eum existimo esse in articulo mortis constitutum, de cuius corpora salutem magis est, quod desperemus, nec id, quod nostrum sit iudicium, nisi manifestè animam agat, ager, sed id medicorum relinquatur testimonio. Quinimò tanti est hec medicorum iudicium, ut nec sufficiat articulare, quod fuisse in articulo mortis, quia in continenti forte mortuus fuit, sed est deducendum, quod in articulo mortis erat medicorum iudicio.

121. § Tenia su Ilustrissima siempre presente la muerte, que es vno de los elogios q̄ del señor Rey Filipo IV. escibió Cabrera. Consuelo de la mayor perdida, § 28. Es arte para no temerla. Sic mors ipsa cum venerit vincitur, si priusquam venerit, semper timeatur, Divus Gregor. in Homil. sint lumbi. Por esso la elpe ó con semblante sereno. Mortem venientem nemo hilaris excipit nisi qui ad illam se diu composuerat, Seneca epist. 30. Mostrólo despidiéndose de todos sus Prebendados dos horas antes de espirar, nombrando a cada vno por su nombre, y echando e su bendicion.

122. § Padecia su Ilustrissima accidentes de morbo Real, q̄ por su repetición traia consigo amenazas de hidropesia, *icterus est, seu ictericia*, que morbus Regius, & arqatus & fellis suffasio appellatur: & ubi sæpè recurre maiorē morbum porrendit, ut hepatis schirrum, eiusdem refrigerationem, cachexia, & hydropem. Medicus Legal. lib. 8. tit. 1. q. 12. n. 12. Pero no le impidió para acción alguna de su Pastoral Oficio. El día dos de Febrero de medio Pontical repartió las Candelas. En 21. de Março Dominica in Passione hizo Ordenes. El día 30. repartió las Palmas, y asistió a la Proceßion. El Mierco, es 23. de Abril, hizo a su Cabildo el 23. Sermón de la Paz. El Jueves consagró los Oleos: sirvió a la mesa a los pobres, hizo el Laboratorio. El Viernes asistió a los Oficios. El Sabado a la Proceßion, y Bendición de la Pila. Estuvo muchos días en el campo. El día primero de Junio asistió a la Proceßion del Corpus. El día 24. y 29. a la de San Juan, y de San Pedro, y a los Oficios. Bolvióse al campo por la intemperie de Málaga, a donde bolvió el día Miercoles 16. de Julio, viniéndose a su Convento, por lo desacomodado de la Casa Episcopal en los calores del Estio. Sanos intervalos tuvo en diferentes ocasiones su Ilustrissima. Los Medicos lo dicen. Nunca tuvo impedimento para sus acciones, ya se vió, y ya se ha dicho. El día 19. hizo la donacion: entonces no estava desafuciado, ni nunca lo estuvo; deponenlo los Medicos.

123. § No solo no le avian desafuciado, sino juzgavan sanaria mudando de ayres. *Mutatione aeris maximè eius, in quo quis diu commoratus est, in aerem quemcunque ab eo longe distantem corpora sensibilibiter, & evidenter mutationes recipiunt, & in bonum, & in malum.* Paulo Zach. lib. 9. cons. 8. n. No se dá este remedio a los desafuciados, sino que le dispongan para el último viage. Diferentes sitios le señalavan algunos Medicos; pero el de la persona, Don Juan Gallego, digno del Real Protomedicato, por su ciencia, experiencia, y pronostics acertados, le recetava los ayres del Dauro en Granada. Ayres vitales, porque vienen por fiados de entre los blancos copos de la nieve de Sierra Nevada, y aromatizador con sus yervas, aprobados de la Medicina: Ayres los mejores de Andalucia: Mandó la Reyna Doña Isabel, por parecer de sus Medicos, llevar al Cardenal de España, Arzobispo de Toledo Don Fr. Francisco Ximenez a tomar los ayres deste Rio, para cura de una grave enfermedad, y sanó con ellos. Es clausula de Pedraza Histor. de Granada, 1. parte, cap. 24. hablando del Rio Dauro.

124. § Tres días despues de la donacion salió a divertirse al Rio Guadalmedina. Por Granada estava ansiando su Ilustrissima quando hizo la donacion, con grande esperança de su salud. Con este consuelo estuvo hasta dos días antes de su muerte, que vn Chimico le abrássó cō medicamentos de su arte,

que le quitaron visiblemente la vida : son que su Ilustrissima no murió de la le-
tericia, ni del principio de hydropesia, sino del remedio chimico : esta fue la en-
fermedad fatal que le sobrevino. *Quedam remedia graviora ipsi periculis sunt.* Cenero
lib. 6. controu. 7.

125 § Siendo esto así (como es cierto, y de que fuimos testi-
gos oculares, y todo está suficiente probado) luego la Ilustrissima no estaba en
articulo de muerte quando hizo la donacion, ni le comprehendia la Regla de la
Chancilleria de infirmos, aun quando estuviera en vfo. Esta consecuencia nos ha
de dar probada el mismo Nogueros *disq. allegat. 16. n. 236 ibi: Quod ita asserit*
Cochier ad Regul. Chancellerie de infirmis, n. 29. 30. & 31. pag. 219. dum ait presumi alio
quem decessisse, ex infirmitate quam habebat, si non probetur aliam deteriores conditionis
agritudinem supervenisse. Palerinus *de statib. tom. 1. quest. 185. art. 8. num. 234. ibi:*
Presumitur quod mortuus fuerit ex illa infirmitate, nisi probetur aliam peiorem quali-
tatem supervenisse.

126 § Mas en los terminos Cardin. Luca in Theatro, tom 2. de Regal.
Discurs. 6. n. 7. ibi: *Ne ob stare videatur, quod illinc ad paucos dies mors secuta esset,*
tum quia casus ita dedit nam etiam validi, & robusti ex improvise mori solent, unde
sufficit de tempore admissa resignationis non fuisse in eo statum. Tum etiam clarius, quia
probatum mortem secutam non esse ex vici affectuombus, vel ex hydropesi, cuius initium
in ea pretendebatur, sed ex febre acuta post modum superventa; ut testabantur medici;
quibus tanquam in arte peritis deferendum est. Sigue de todo, que no se debe en-
tender el articulo de muerte tan ampliamente como quiso Nogueros, y que su
Ilustrissima no estaba en tal articulo quando hizo la donacion.

127 § La segunda respondemos, que no es tiempo prohibido
a los señores Prelados la enfermedad, ni el peligro, ni el articulo de la muerte, ni
el estar desahuciados para hazer donaciones inter vivos, en especial de obras pias; y
siendo para ellas, aunque estén con certeza de que han de morir de la enferme-
dad que les agrava. fundamoslo en razones, y autoridades.

128 § Lo primero, porque el derecho dispone, puedan hazerse
donaciones inter vivos estando para morir, textus in l. Seta, § fin. ff. de donat. ibi
Cum pater in extremis constitutus: donasset: non tam mortis causa, quam morientem
donare. Gregor. Lopez in l. fin. tit. 4. p. 5. ibi: *Debet in donatione fieri mentio mor-*
tis, vel periculi, ut dicatur donatio causa mortis. Esto es tan juridico, como
infalible. Tambien lo es el que in dubio presumitur donatio inter vivos, nisi fiat men-
tio mortis. Gutierrez de iuramento confirmat. 1. p. cap. 12. n. 18. & 19. Imo & si fiat
mentio mortis, si donator velit esse donationem inter vivos, idem n. 20. Este es soli-
dissimo fundamento para donaciones de señores Prelados in periculo, seu articulo
mortis, & eo innititur Molina de primog. lib. 2. cap. 10. n. 40. & laudat Solorcan. de
Indiar. Gubernat. lib. 3. cap. 10. n. 125.

129 § Lo segundo, porque no ay texto alguno que prohiba do-
naciones inter vivos a los señores Obispos, aunque estén en articulo, ó peligro
de muerte, porque el texto principal, es el cap. AD HEC, Nogueros d. allegat.
n. 240. ibi: *Ex quo sequitur i. dictam donationem non valuisse, iuxta cap. AD HEC*
DE TESTAMENTIS, quod duo disponit. Primum Episcopum testari non posse. Se-
cundum, quod quando est infirmus moderate ad opera pia donare potest.

130 El qual texto no obsta, ni su ponderacion, porq̃ la razón de no poder
hazer testamento, es la que enseña Sarmiento de m. d. t. p. 4. cap. 4. n. 7 & 8. ibi: *Idco*
non testantur, quia in id tempus confectur, quo ius quod habent, futurum non est, ius
animi Clerici morte finitur, siue sit donatio iura restringentis subiectum, siue ususfructus,
siue administratio, idco frustra disponit. Et rursus: *Testari autem etiam in p. o. usus-*
fructus etiam

(etiam cessante fraude) non potest Episcopus, quia in tempus inhabile, & quo dominus futurus non esset, dispositio confertur, & licet idem videatur in qualibet instante, cum ultima voluntas, post mortem, quæ omnia adiuvit conferatur; tamen per legem provisum est inducendo hereditatem, quæ imaginaria est persona, in qua conservetur ius defuncti, & postea per representationem heredis est succursus. Quod in iis, quæ a herede non transeunt locum non habet, sed omnino morte possessoris finiuntur; ideo de acquisitis ex fructibus Ecclesiæ Episcopus non testatur, quia lex in his administrationem, & usufructum, siue dominium quocumque nomine appelles, restitutioni subiecit ius canonicum, & in his personam imaginariam, quæ hereditas, appellatur non subministravit.

131 ¶ Por esto será muy mal argumento decir, no pueden hazer testamento; luego no pueden hazer donacion inter vivos. Prohibiõ el texto el testamento a los señores Obispos: Prohibiõ tambien estando enfermos hazer donaciones grandes para despues de sus dias, porque estas en substancia serian testamento: pero las donaciones inter vivos verdaderas realmente estã exadas, no las prohibiõ el dicho cap. AD HÆC. Assi entiendo yo este capitulo, con no menos luz que el contexto que prosigue, Sarmiento, donde le dexamos, ibi: *Donatio autem re ipsa facta inter vivos, etiam si sit vicinus morti donans, iure suo si fraudem removeas, sustinetur, cuius potestas morte sola non eius vicinitate spixet.*

132 ¶ El fraude no està anexo a estas donaciones; y assi sin ellas las han hecho muy santos Prelados. Prosigue Sarmiento: *Et hoc etiam nostris temporibus sanctissimos viros fuisse accepimus, qui quod semper solent fructus suorum Episcopatum pauperibus elargiri, infirmitatibus gravati idem sedulo cum omnium laude exquirunt, quorum aliqui in pace requiescunt.* Luego aun sola con esta doctrina no tiene fuerza alguna el cap. AD HÆC.

133 ¶ Usuelvele tambien en otra forma, p. 2. cap. 8. n. 3. ibi: *Quando velint donare de mobilibus Ecclesiæ, quæ sunt propria Ecclesiæ, & non sunt redditus beneficiorum, prout loquitur textus in d. cap. AD HÆC.* & ita expresse interpretatur Cardinalis Zabarella in dist. cap. fin. de peculio Clericor. dicens quod dictum cap. AD HÆC loquitur de bonis mobilibus per Ecclesiam acquisitis, non autem de fructibus, qui non sunt bona acquisita. Apunta Molina esta solucion lib. 2. cap. 10. n. 4.

134 ¶ En el mismo n. 4. da otra; *Quod intelligendus sit de erogatione facta à Clerico, quæ irrevocabilis non sit.*

Otra dà el mismo, ibi: *Imo, & si nullus ex his intell. ctibus ad textum in cap. AD HÆC admitteretur, negari tamen nõ potest quod ille textus non probat, id quod ex eo inferri pratenditur, nisi per argumentum a contrario sensu.* Inquit enim, quod Clerici in agitudine constituti possunt moderatè aliqua in pauperes distribuere. Ex quo videtur per argumentum à contrario sensu dicendum esse, quod consanguineis, seu alijs non pauperibus non possunt bona intuitu Ecclesiæ acquisita inter vivos donare, cum donatio inter vivos dicatur illa, quæ ab eo qui agitudine laborabat facta fuit, ut superius ostendimus. Ideoque in hoc casu argumentum à contrario sensu admittendum non erit. Glasa cõmuniter recepta in cap. significasti, de foro competent. vbi DD. Dixolo antes Navarro à nobis supra laudatus Inspect. 2. n. 96. & de reatibus, q. 1. monit. 34. n. 2. in fin. Conforma se Solorzano de Indiar. Gubernat. d. lib. 3. cap. 10. n. 130.

135 ¶ Compruevale, porque los señores Obispos Seculares, y Regulares mientras viven, pueden libremente disponer, y no se les prohibe por la enfermedad la administracion de los frutos de sus Obispados, y de lo que con ellos compran, ni se les adquiere a las Iglesias, diximus supra Inspect. 3. n. 91. vlt. que ad 96. quibus addendus Molin. de iustit. & iure, disputat. 148. conclus. 4. ibi: *Si Prælatus in eo mæho constitutus ex quo è vita decessit pias aliquas donationes inter vivos de eiusmodi bonis effecit, etiam si illæ magnæ sint quantitatibus, non solum*

laudabiliter sunt facta valideque sunt in foro conscientie, sed etiam in foro exteriori. Probatur, attende: quoniam ad eum pertinet administratio, & dispositio inter vivos de redditibus sui Episcopatus, cum onere expendendi, quod ultra suam competentem substantiationem superfuert in opera pia: cum ergo morbus (attende) hanc potestatem, & hoc onus inunctum ab eo non auferat, quin potius id onus arctius tunc adstringat: consequens profecto est, ut laudabiles, valideque sint eiusmodi pia donationes tam in conscientia, quam in exteriori foro. Doctrinam hanc merito extendit Navarrus etiam ad donationes remuneratorias, quae ex gratitudine, ac honestate sunt debita, atque ad Praelatos Regulares, qui licet dominium non habent reddituum beneficiorum, sunt tamen dispensatores, & Administratores eorum interim dum vivunt, ac proinde in qua opera pia possunt illos expendere, dum sani sunt, possunt etiam dum morbo laborant, mortique sunt proximi. No puede ser mas clara autoridad, ni mas comprehensiva de las circunstancias de esta donacion, ni mas concluyente, de que no es tiempo prohibido el de la enfermedad, y articulo de muerte.

136 ¶ Rursus, se comprueba, porque lo mas que suele alegarse (y esto es contra las profanas) no es falta de potestad, ni que son usuarios estando enfermos, y cercanos a la muerte los señores Obispos, como pensó Noguero, d. alleg. n. 240. *Praelatus in infirmitate equiparatur usufructuario*. Sino solo sospechas de que baptizan el testamento, ó donacion causa mortis, con nombre de donacion inter vivos. Esto es lo que dice Sarmiento de redditibus Eccles. p. 4. cap. 4. n. 6. a quien Noguero cita en su favor, n. 247. Non quod, dice Sarmiento, in infirmitate constitutus usufructarius Clericus sit, ut multi Doctores volunt, sed quod fraus in ea specie manifesta deprehendatur. Y assi en el n. 7. a donde no llegó Noguero, se explica Sarmiento, ibi: *Quod ergo diximus in periculo mortis constitutum non posse donare, si is sit, qui testari non possit, id ratione fraudis praesumpta est, non quod potestas eo tempore deficiat*. Y en el n. 8. *Potestas morte sola, non eius vicinitate spirat*. & scripsimus supra n. 131. in fin. Con que queda de vanecida la idea de Noguero, sobre el tiempo prohibido.

137 ¶ Vamos a las sospechas de fraudes. Ya diximos, no son anexas a las donaciones de los señores Obispos con calificados exemplares, supra num. 132. Y los textos q̄ se traen para arguir de sospechosas estas donaciones, que son la l. si iamea, ff. solut. matrim. l. si cum mulier, ff. rerum amotar. l. cum ratio, § fraudis, ff. de iure fisci, l. suspicius, ff. de donat. inter, ibi: *Si color vel titulus, ut dixerim donationi quasitus est, nihil valebit donatio*. Estos son los que trae Sarmiento de redditibus, d. p. 4. cap. 4. n. 6. Todos son en sus hipótesis para donaciones paliadas, en que la paliacion tiene mas prueba, ó cierta, ó presuntiva, que la enfermedad: pero ninguno es, ni puede ser para probar, que las donaciones inter vivos, que son verdaderas donaciones, sean invalidas, solo por el peligro de muerte, y assi se responde a todos los dichos textos con la proposicion condictoria. *Erga si color, vel titulus donationi quasitus non est, sed est vera donatio, valebit donatio etiam si fiat in articulo mortis*.

139 ¶ Esto mismo contiene mas latamente la respuesta de Molina d. cap. 10. n. 44 ibi: *Non obstat d. l. filia mea, cum alijs legibus, quas pro contraria parte adduximus, illa namq̄ leges nihil contrariam opinionem stringunt. Omnes namque locutur, quando aliunde constat, actum in fraudem factum fuisse*. Prout in specie dixit Parisius conf. 13. n. 68. lib. 1. *Quo casu certum, atque absolutum est fraudem, ac dolum non debere alicui patrocinari, nec sustinendam esse donationem, quae apertissime in fraudem ultima voluntatis facta fuerit*. Nos autem loquimur, quando de fraude aliunde non constat: in qua specie ex sola agitudine, ut superius ostendimus praesumenda non est, nisi aliunde probatur.

140 § Lo tercero; porque en lo que ay duda es en la institucion de los mayorazgos, como escribe Molina, y resuelve á su favor: no alegandole fraude alguno, sino solo la enfermedad; y para que se vea es la duda solo en este punto, Videndus, dicto cap. 10. n. 32. ibi: si vero Prelatus ea lege primogenium instituit, ut revocari non possit, iterum subdistingendum est. Nam, aut illud fecit sanus existens, aut iam in aegritudine, ex qua mortuus fuit, constitutus. Assienta ter validados, y concluye en el n. 34. Sic que in forensibus controversiis observari solitum: semper enim vidimus contra Cameram Apostolicam pronuntiatum, quoties hac in controversiam deducta sunt. Y prosigue n. 35.

141 § Ibi: Si vero Prelatus iam in aegritudine, ex qua mortuus fuit, constitutus Primogenium irrevocabile instituerit, dicendum est articulum istum, satis dubium, atque quasi inextricabilem esse. Plures namque censuerunt huiusmodi Primogenium, etiam ex donatione irrevocabili validum non esse, quasi in fraudem ultima voluntatis factum esse censendum sit. Esto es, in fraudem canonum prohibentium testari.

142 § Y despues de averse opuesto los textos referidos supr. n. 138. resuelve, n. 40. ibi: Sed quamvis articulus hic satis dubius sit, mihi tamen contraria sententia probabilior videtur: imo quod primogenium à Prelato in magna aegritudine constituto ex donatione intervivos irrevocabili institutum, in cuius institutione nulla fraus intervenit, validum ac firmum censendum sit, nec ex eo quod in aegritudine factum fuerit infirmari possit. Quod probatur ex his que in donatione facta à Prelato in vita superius adducta sunt. Si enim apud omnes absolutum est Prelatum posse facere liberè de bonis ab ipso intuitu Ecclesie acquisitis, quamcumque donationem intervivos, nec aliam dispositionem, quam ultimam voluntatem sibi prohibitam esse, consequens est, ut id ipsum facere possit, & si in aegritudine constitutus sit. Non enim desinit donatio esse inter vivos illa, que ab egrotante, atque morti etiam proximo facta est, ut probatur ex textu singulari in l. Scia § Pater. ff. de don. caus. mort. Ya lo referimos supra n. 118.

143 § Quod autem, prosigue, optima ratione comprobari potest. Cum enim, & si Prelatus ex infirmitate convalescat, donatio ipsa non revocetur, sed apud donatarium res donata remanere debeat, consequens est, ut nulla alia fraude, quam infirmitate probata, hoc, non in fraudem testamenti factum esse, dicendum sit, cum possit Prelatus convalescere, & res donata apud donatarium remanere debeat.

144 § Concluye con dezir, es practica inconcusa contra la Camara Apostolica aunque suelen componerse estos pleitos por dudosos. Ibi: Idque apud Suprema Tribunalia, sic interdum receptum, atque intellectum vidimus. Quamvis enim Camara Apostolica saepius infringere similes donationes à Prelatis egrotantibus factas, curaverit: nunquam huc usque in eius favorem pronuntiatum fuisse audivimus. Tamen si propter opinionum varietatem prope semper lites huiusmodi concordia componi soleant. No hablamos en el fuero de la conciencia, q̃ en él, ni sanos, ni enfermos son licitas las donaciones profanas de las rentas de los Obispos, iuxta Concil. Tridentin. sess. 25. de reform. cap. 1. Molina, ibidem, n. 57. videndus. Luego la variedad de opiniones, y la duda es solamente en las donaciones profanas hechas por fundacion de mayorazgo, ó en otra forma, y la razon de la duda se funda, en que en tales donaciones se falta a la conciencia, y al justo empleo de las rentas episcopales; mas en las disposiciones pias se cūple con la obligacion, y con la conciencia, luego no ay razon de dudar en las donaciones pias.

145 § Lo quarto, porque por estos motivos, los mismos que dicen ser invalidas las profanas, y q̃ en la verdad son testamento con capa de miento, á quien á la letra citamos supra n. 136. que como diximos le trae á su favor Noguero, dict. alleg. n. 147. contra la donacion del señor Obispo de Guad-

Q

laxara

laxata. Ibi: Denique in terminis hunc punctum resolvit la Eccl. si favorem Sarmien-
to de redditibus pars. 4. cap. 4. num. 6. Vbi reprobat donationes ab Episcopis agro-
ris factas in infirmitate ex qua moriuntur, nã in fraudem fuisse factas presumunt. Pero
si pasasse Noguerol à leer en Sarmiento el n. 7. de de el verficulo Quod si donatio-
nes tales in pias causas fiant à talibus infirmis, & re ipsa tradantur, potius ter eum alio
otro parecer; citamosle supra, pero aora mas enteramente. Ibi: Quod ergo diximus
in periculo mortis constitutum, non posse donare si is sit, qui testari non possit, id ratiõe
fraudis presumptæ est, non quod potestas eo tempore desinat, sed quod videatur prius
successori adimere velle, :: quæ presumptio fraudis si in pios usus: donatio fiat,
cessat. De que se infieren dos muy importantes consequencias, que es, que la
razon general que dà motivo à tales pleitos, no es si la donacion fue capa de tes-
tamento, sino el perjuizio del successor, que es la Camara Apostolica. La otra,
que este perjuizio no lo considera, quando la donacion es para obras pias.

146 ¶ La razon es, porque como confiesan todos, Sarmiento
d. cap. 4. n. 8. Solorzano d. lib. 3. cap. 10. n. 126. las donaciones pias en esta ocasion, no
solo son loables, sino debidas, et cum nostro Molina, & Navarro, Molina Theo-
logus supra citatus n. 133. sed iterum digne audiendus. Cum ergo morbus hanc
potestatem (donandi) & hoc onus inuincitum ab eo non auferat, quin potius id onus ac-
tius eum adstringat, ut quod dum sanus erat, non implevit, ut tenebatur, saltem tunc
adimpleat, placere que suauitatem Divinam, Maiestatem, bonisque operibus se preparare
ad exitum ex hac vita, consequens profectus est, ut laudabiles, validæ que sint eiusmodi
pia donationes, tam in conscientia, quam in foro exteriori.

147 ¶ Implica contradiccion, que sean loables, y debidas, y exco-
radas por la piedad, y que al mismo tiempo se tengan por hechas en fraude del
successor. Quia nihil (dize Sarmiento supra proxime) magis contrarium fraudi, quam
vera pietas est, cum ex contrariis fontibus hac oriatur, alterum enim ex charitate
oritur, quæ nihil agit perperam, alterum vero ex invidia, & odio successoris.

148 ¶ No solo implica contradiccion, sino que es mas sano consejo
executar tales disposiciones, sin atender al successor, dize Molina ibidem. Preser-
tim cum multo melius sit, ut tunc saltem opera fiant, quam ea bona relinquere successor
in Episcopatu, qui forte minus utiliter minore que cum Ecclesia adificatione illa expendet.
Luego no puede considerarse perjuizio del successor, quando la donacion es para
obras pias.

149 ¶ Dos casos trae Noguerol para reprobar estas donaciones,
por el perjuizio del successor. Vno n. 248. ibi: Legitimario facta in articulo mor-
tis presumitur in fraudem substituti. Otro n. 249. ibi: Ingredivens Religionem tempore
mortis, causa antea potuerit ingredi, non excludit substitutum.

150 ¶ Pero estudiados son en nuestro favor, porque ambos los
hallaremos contra Noguerol. Mostazo de operibus p. 1. cap. 9. n. 44. ibi: Ideo verius
est per matrimonium tempore mortis contractum, quo filij legitimantur excludi substi-
tutum, quamvis expresse id in damnum substituti fiat. Y al caso de la Religion, ibi:
In hac diff. ultate assero in dubio fraudem minime presumi posse in ingrediente Reli-
gionem, in his enim, qui proprio iure utuntur, nec fraus, nec dolus presumi valet, l. gene-
raliter 78. l. nem. ff. de reguliur.

151 ¶ Molina de primog. lib. 2. cap. 5. n. 16. & 27. cum pluribus DD.
resuelve lo mismo, y por la misma razon en ambos casos. En el primero: Nisi
ante mortem constet matrimonium contractum fuisse in fraudem substituti, ut si is qui ma-
trimonium in articulo mortis contraxit, id expresse dixit, vel innatus fuerit substi-
tutum dicem, quod contraheret matrimonium in eius fraudem, atque ad eius exclusionem.

32

En el segundo n. 19 ibi *Nisi probetur talem ingressum factum fuisse in fraudem substituti, ut puta si ingressus Monasterium, hic expressit, vel minus fuit substitutum.* En general bastava esta doctrina; mas ex superabundanti, está probado, que su Ilustrísima no hizo la donacion por defraudar a la Camara Apostolica, sino por remunerar, y favorecer a su Convento, y porque siempre la hazienda era del Convento, desde que la compró su Ilustrísima, &c.

152 ¶ Sarmiento lib. 1. *selectar.* cap. 6. n. 8. En el matrimonio dize lo mismo que los dos antecedentes. Pero en el caso de la Religion, está negativo, y la razon que da n. 9. es que podia renunciar la hazienda, y tomar el Abito: y assi *suspecta est devotio, quæ alteri (al substituto) damnum afferat. Nam etiam posset facta restitutione fideicommissoria, Religionem devotissime ingredi.* Frivola parece la resolucion, sueta de ser contra los que los demas enseñan: pero demosla, y demos mas a Noguero, que es que ambos casos de matrimonio, & ingreso en Religion, se tienen por sospechosos, y hechos en fraude del sucessor, *cum eo tempore fiat, quo magis finire quam incipi novus status soleat ideo facile est fraudem presumi,* que es toda la razon de dudar que trae Sarmiento, y la funda en los mismos textos arriba citados contra las donaciones de los Prelados proximo n. 137. Sin embargo en esta misma razon de dudar, se debe fundar la razon de decidir a favor de las donaciones pias, porque nunca están mas obligados a ellas los Prelados, que en el articulo de la muerte: entonces es la ocasion de que empiezen, aunque en toda su vida [que es caso metafisico] no lo huvieran hecho, porq̃ como dize Solorzano en est: p̃o in *Politica* lib. 4. cap. 10. pag. 182. *Mas vale tanto que nunca, y assi no pueden considerarle sospechosas, ni en perjuizio del sucessor.* El o, y mas dize Sarmiento de *reduibus*, d. cap. 4. n. 9. a donde, *o no llego Noguero, o disimulo aver llegado.*

153 ¶ Ibi *Sed & si reperiretur Prelatus qui sanus non ita fuisset liberalis, non tamen statim ex hoc quod infirmus donet, potest fraudator haberi, nec est prohibendus eo tempore, Dei misericordiam, bonis operibus promereri. Non nego id sanum facere melius esse, sed infirmo hoc interdiceret esset mali exempli, si omnis prorsus affectus in ordinata cesset.* Y concluye tan lejos de tener por sospechosas estas donaciones pias, que exclama, ibi: *Non ne magis fraudulenter erit, qui hac à manibus pauperum velit eripere?* Ya se ve no fue afeccion inordinada, el donar el señor Obispo la hazienda a su Convento por te, para sus alimentos, y para sufragios, con que podemos repetir la exclamacion de Sarmiento. *Non ne magis, &c.*

154 ¶ Y no se debe passar sin reflexion: el *mali exempli*. Consiste en que los señores Obispos se retrahieran, por verse gravados con enfermedad, de sacrificar a Dios en donaciones pias sus rentas, y las posesiones con ellas adquiridas, y dar ocasion a esta retraccion seria grande ofensa de Dios. *Erat ergo peccatum pauperum, grande nimis coram Domino, quia retraherant homines à sacrificio Domini.* Reg. 1. cap. 2. Castigada con la anunciada, y executada, infeliz, y temprana muerte de sus Ministros Ophni, y Phinees, Reg. d. cap. 1. & cap. 4.

155 ¶ Tambien se debe hazer reflexion, en q̃ si toda sospecha de fraude cesa en el caso metafisico antecedente, que será quando vn señor Prelado fue mui limosnero toda su vida? Las limosnas del Obispo mi señor eran innumerables: a su Convento frequentissimas: luego no puede aver sospecha en la donacion. Sarmiento dict. n. 7. in fine, ibi: *Quod si qui ita moriturus donat pauperibus, sanus idem facere solebat, non potest cadere vlla suspitio, Nam, & Divus Langerius moriturus donavit thesauros Ecclesie, cuius exemplum, qui sequitur non ne securus erit à suspitione?* Quem plaudat circa hoc Solorzano in *politica*, lib. 4. cap. 10. pag. 182.

No

156 ¶ No es necesaria tan alta consideracion, basta la que sugiere el derecho a favor de qualquiera particular, contra quien no se presume fraude en los actos que sin ella pueden executarse. Ya lo hemos tocado con ocasion de los dos casos de casamiento, y de ingreso en Religion; y en terminos de donaciones de Obispo Regular, lo determinò la Rota ipe citata Greg. XV. 401. n. 14 ibi: *Nec potest dici factum fraudulenter, quod fuit factum lege permittente. Et quod potuit feri citra fraudem. Surdus qui alios allegat, decis. 30 n. 30.* Luego finalmente, las donaciones pias inter vivos, por Grandes que sean, no estan prohibidas por el cap. AD HÆC, ni se deben tener por hechas en fraude del derecho que prohibe los testamentos, ni en fraude del sucessor.

156 ¶ Confírmase, porque si huviera texto que infirmasse tales donaciones, no fueran necesarios otros nuevos decretos, que son los que pondera Nogueroi alleg. n. 264. hasta 295. que el primero es la Regla de la Chancilleria de infirmis resignantibus, que pide supervivencia de 20 dias. El qual no obsta, porque demas de no comprehender a la donacion de su Ilustrissima, ut diximus proximè n. 125. & 126. concurre no estar en vto en España en quanto a donaciones.

157 ¶ El segundo es el Motu proprio de Pio IV. anno 1560 que pide supervivencia de quarenta dias, que tampoco está admitido.

158 ¶ Y aunque por vna Cedula Real del Consejo de Indias, quiere inducir que se mandò guardar en Indias el dicho proprio Motu Lo mismo dize Solorzano de Indiar Gubernat. lib. 3. cap. 10. n. 116. Y trae la Cedula Real, lo bien vna consulta de donaciones hechas por el señor Arçobispo de Lima, y tu contenido es, q el señor Fiscal dixo: *Que las donaciones que real, y efectivamente constare aver hecho el dicho Obispo por titulo de donacion entre vivos irrevocables, con entrega real, y vivido despues de ellas los quarenta dias, se puedan tener por validas, y se puedan cumplir, y no las que no tuvieren estas qualidades.* Y la concusion es: *Habiendo por bien de remitiros lo susodicho: para que atendiendo a lo que advierte el dicho mi Fiscal, hagais justicia.*

159 ¶ No obsta esta cedula, lo primero, porque en ella no se haze mencion de tal Motu Proprio, y porque aunque la pretension del señor Fiscal coincide en lo mismo que contiene el Motu proprio, no se mandò guardar en esta Cedula: y porque del decreto: *Hagais justicia*, no puede tan gran Doctor dexar de confesar la doctrina que apunta de Jalon, n. 117. que es que tal decreto *Non tollit ius partibus, nec quidquam ex antiquo mutat, per textus in l. causas, vel lites, C. de transact. & in l. iustitia, ff. de iustit. & iure.* Y aunque Solorzano parece no lo siente assi, llevòse sin duda de lo que escribiò Nogueroi, sin mirar que Nogueroi iba apasionado. Dize num. 286. *Contrarium determinavit Baldus in cap. studuisti, de officio Legati, num. 3. vers. Quæro supplicatum fuit.* Trasla tóle Solorzano tan a la letra, q tropezò tambien en el yerro de Nogueroi, porque el titulo no es sino, *De Officio Delegati.* El mayor engaño es citar a Baldo en contrario, porq la q Baldo dize es: *Quæro: supplicatum est Principi super revisione cuiusdam sententie, Princeps dicit FIAT IUSTITIA, quaritur an dicta sententia possit corrigi, respondeo: SIC, si Princeps dederit Iudices, alias datio Iudicum nihil operaretur. Item Princeps dando Iudices, videtur revocare causam ad se.* Lo mismo dize Zavallos comun 4. p. q. 906. n. 367. A quien cita Nogueroi, y Solorzano. Luego ni Zavallos, ni Baldo dizen en esto palabra contra la doctrina de Jalon.

160 ¶ Lo segundo, porque el no ser decisiva la dicha cedula, ni confirmatoria del Motu de Pio IV. se evidencia, pues confiesa Nogueroi n. 288. que no se guardò dicha cedula en las donaciones hechas por el señor Arçobispo de Lima, y se declararon por validas, aunque Nogueroi, sin mas prueba, lo atribuye a que eran de bienes patrimoniales.

Lo tercero se responde, que entiendase como se entendié, en la Cedula Real si estricta en el *Motu proprio*, este no está admitido en España, *Retes de donat. Pralator. cap. 12. n. 35. ibi: A severare debemus donationem irrevocabilem. & absolutam in illo statu (in periculo mortis) factam, inter vivos esse, non causa mortis, quamvis à moriente celebretur, ubi ita donatur, ff. de donat. & postea, IN HISPANIA RECEPTA NON EST BULLA PII IV. quae duo exigat: videlicet realis traditio, & quod Episcopus donans per 40. dies vivat.*

162. Califica este defecto de practica en España Solorzano con una condicion que especifica de *Indiar. Gubern. dict. cap. 10. n. 118.* Y después in *Politica lib. 4. cap. 10 pag. 581. ibi: No faltan gravissimos Doctores, que quitada de por medio la dicha Constitucion, ó Bulla de Pio IV. LA QUAL DIZEN QUE HASTA AORA NO SE HA RECEBIDO, NI PRACTICADO EN ESPAÑA, y mucho menos en las Indias, donde no ay Collecturias, tienen por mas cierto, que las dichas donaciones, por grandes, y excessivas que sean, ora se hagan en sana salud, ora en tiempo de enfermedad, y riesgo de muerte, son validas de derecho, y no necessitan de la supervivencia de los veinte, ó quarenta dias, como se prueve (esta es la condicion) que en ellas no intervino fraude alguno, ó las presunciones de ella, que se opusieren, se desbagan, y excluyan por otras contrarias.*

163. La razon es, porque dichos decretos solo se hizieron para evitar presumpas fraudes, Solorzano *dict. cap. 10. n. 122. ibi: Iuris quippe desiderium non est Episcoporum facultatem circumscribere, sed fraudibus obviare, ut ipsa eadem constitutio saepissime ostendit praesertim in illis verbis: Romani Pontificis providentia circumspicienda INDEBITIS FRAUDIBUS, per quas Camera Apostolica laeditur, &c. Et ibi: TALIBUS FRAUDIBUS per nostra sollicitudinis curam: obviare volentes.* Y assi estas presumpciones se purgan cō testigos, y mas si ay otras favorables, Solorzano ibi dem n. 120. hablando deste *Motu proprio*, ibi: *Et etiam praesumptiones, quae iuris, & de iure vocantur veritati cedunt, si ea per quinque testimonium depositionem probetur, aut per duos integre fidei, maxime concurrentibus alijs indicijs, & praesumptionibus contrarijs.*

164. Ninguna de estas doctrinas puede hablar de donaciones pias; porque, como emos repetido, estan exemptas de toda sospecha, y de todo fraude: pero á mayor abundamiento, emos cumplido con la condicion, no solo de cinco, sino de muchos testigos, q acreditan de verdadera esta donacion, fuera de que no se han justificado, ni aun alegado sospechas contra ellas; demas de hallarse estas exclusas con la precaucion del juramento, que para ello aconsejó Solorzano *supra inspect. 2. Ponder. ultima.* Luego no obstan por ningun caso los decretos Apostolicos, ni Cedula Real.

165. No estando en vso estos decretos Apostolicos, ó en caso que esten en vso, teniendo como tenemos evacuadas, y purgadas las presumpciones en que se fundan: venimos á tener en favor todos los Autores contrarios; porque estos en el fuero interior confiesan ser validas estas donaciones; pero no en el fuero exterior, movidos unicamente de la supervivencia, que dicen pide el derecho de veinte dias. Contentaremos con referir á Bonacina, tom 2. de contract. *Tractat de de Spolijs. Diss. 3. q. ult. Punto 5* aqui cita Nogueroles, *dicta alleg. 16. n. 291.* Pero con tanto recato, que solo apunta estos tres principios, *§. in foro tamen externo & §. Secundo Beneficiarium. & §. Tertio cum qui.* Este recato nace de que si citasse todo el contexto, es contra Nogueroles; y como le vamos trasladando, iremos por modo de notas pōlerandole á nuestro favor. Dize assi el titulo del Pūto. *De capis excusantibus beneficiarios, vel pensionarios á Spolia.* Refiere las causas, n. 1. y entre ellas: *Tertio causa est donatio, seu alia dispositio fructuum, seu proventuum valide facta*

facta inter vivos. Notase. 1. Luego bien pretende el Convento, se declare no pertenecer la hazienda de Santo Thomas al Spolio.

166 ¶ Ratio est spolio ea solo cedunt, quæ relicta sunt post mortem ab Ecclesiastica Persona, quæ autem in vita valide in alicuiam translata sunt, non dicuntur relicta post mortem ab Ecclesiastica persona spolio subiecta. Notase 2. En vida se avia entregado esta donacion, ergo spolio non est subiecta. Dixo lo antes Navarro cons. lib. 3. de Reg. cons. 15. en el caso de vna grande donacion que hizo el señor Don Francisco Solano, Religioso Dominico a su Convento de la Minerva en Roma, ibi: *Præfatus Dominus Episcopus potuit præfata bona dare in vita præfato Monasterio in usum piissimum, in quem donavit, sicut potuisset, si fuisset Clericus Sæcularis. Et prosequitur n. 9 ibi: In casu proposito (attende) non agimus de spoliis nostri Episcopi, sed de donatis ab ipso in vita loco pio ad opera pia. Spolia enim Ecclesiasticorum, sola illa esse dicuntur, quæ reperiantur post mortem ipsorum non dum pie impensa, Et num 4 in fin. ibi: Nec consequenter debentur Camere Apostolicæ.*

167 ¶ Hinc sequitur primo (profigue Bonacina) rem donatam, solum causa mortis, seu intuitu mortis ab eo, qui non vult donationem sortiri effectam, nisi secuta morte non eximi à spolio, quia non est donatio inter vivos. Notase 3. Desde que comprò la hazienda su Ilustrissima, quiso tuvielle la propiedad el Convento. El año de 88. lo expressò en escritura, y novissimamente el de 92. Ergo eximitur à spolio.

168 ¶ Idem sentiendum putat supranus cap. 8 q. 8 n. 9 de Beneficiario agrotante, si donationem faciat solum intuitu mortis, eo quod certo sciat, se ex illa infirmitate moriturum, alias non donaturus, nam huiusmodi donatio videtur simulata, vel saltem facta in fraudem fisci. Notase 4. Su Ilustrissima quando hizo la donacion, ni supo, ni imaginó por materia cierta que moria de aquella enfermedad. Luego aun en esta doctrina es valida la donacion.

169 ¶ Ego verò oppositum probabilius censeo, si agrotus veram habeat intentionem donandi licet ad donandum moveatur metu mortis, certo ex ea infirmitate secutura. Notase 5. Luego aunque su Ilustrissima supiesset ciertamente su muerte, y hiziesset por este temor la donacion, es valida.

170 ¶ Ratio est, tum quia vititur iure suo, & donat inter vivos, tum quia sequeretur, etiam invalidam esse donationem factam ab eo, qui bona vititur valetudine, non donaturus si nosset se non moriturum, sed falsum est consequens, ergo, & antecedens. Notase 6. Qui vititur iure suo, esta es razon transcendental, que ya repetidamente hemos apuntado, para q. no puede considerarse fraude en el fuero exterior.

171 ¶ Passa luego al fuero exterior, y dize: In foro tamen externo, non substat dispositio Clerici agrotantis, nisi vixerit viginti dies post dispositionem. Ratio est, quia dispositio presumitur facta in fraudem fisci. & ius ad vitandam huiusmodi fraudem exigit superstitem vitam viginti dierum. Notase 7. Luego si esta constitucion de los veinte dias no está admitida, como dexamos probado, ó cesa, por estar evacuadas estas presumpciones, tenemos en nuestro favora Bonacina.

172 ¶ Secundo (profigue) Beneficiarium morbo laborantem tutum esse in conscientia, si dubitans ex hac vita migraturum ob huiusmodi morbum, tradat aliquid alteri, volens illud ratum habere, etiam si vivat, nam hac censetur dispositio inter vivos, in foro tamen externo non valet dispositio beneficiarij agrotantis, nisi viginti dies vivat, post dispositionem. Notase 8. Luego quitada, ó purgada la dicha constitucion de los veinte dias, aunque su Ilustrissima dudasse si moriria de la enfermedad, no solo valdrá la donacion en conciencia, sino también en el fuero exterior.

173 ¶ Tertio [dize] eum qui aliquid accepit ab agroto in ultima ipsius infirmitate ignorans an donaverit simpliciter, & absolute an causa mortis, posse acceptum retinere, si agrotus viginti dies post donationem superexit. Notase 9. Etiam si non supervivat, iuxta nota anteriores.

174. ¶ Ratio est [cōclu.] quia hec prasumitur donatio inter vivos, tum quia in dubio melior est conditio possidentis, & nemo prasumitur delinquere, prasumeretur autē deliquisse, si crederetur donasse causa mortis, cum huiusmodi donatio non possit fieri a Beneficiario. Nota 10. Que no se ha de presumir, que fue donacion hecha en fraude la que puede hazerse sin el: Ya lo apuntamos en otra parte. Luego considerada la autoridad de Bonacina con las Notas referidas, es a nuestro favor, y tambien lo es Filliucio de statu Clericor. 17aet. 43. §. 8. n. 9. que dize lo mismo que Bonacina; y consiguientemente lo son todos, pues sin adelantar punto alguno, los que han llevado la opinion del fuero exterior, se fundan solo en dichos decretos no admitidos: y es de notar, que ni Bonacina, ni otro alguno pone tal limitacion en las donaciones pias.

175. ¶ Compendia quanto hemos dicho Solorzano in Politica Indiana, lib. 4. cap. 10. pug. 581. scilicet: Que la donacion entre vivos, aunque se haga in articulo mortis, no pierde su naturaleza, ni dexa de ser irrevocable. Y en el §. siguiente: Assi en Obispos Regulares, como en Seculares. Y refiere la autoridad de Molina, y Sarmiento que dexamos apuntadas supra n. 145. vsq. ad 147. Y prosigue: Y con toda claridad, y seguridad passa con la misma el Padre Gabriel Vazquez, dando por razon, que no bastan presumpciones de fraudes para quitarles la libre disposicion, que el derecho les da de disponer irrevocablemente de estos bienes, hasta el articulo de la muerte.

176. ¶ La autoridad de Vazquez, que es unus pro mille, segun notan los Doctores, Basilus Ponce lib. 4. de matrim. cap. 1. n. 9. & lib. 5. cap. 7. n. 6. que aqui apunta Solorzano, no debe omitirse de reeditibus, cap. 1. §. 3. dub. 6. n. 70.

177. ¶ El titulo es: Utrum donare possit Beneficiarius de reeditibus, VEL REBUS EX EIS AD QVISITIS, dum est in periculo mortis. Supone que: Omnes fatentur, quod in integra valetudine IN QUACUMQUE QUANTITATE potest donare. Y luego: Sed an donationem inter vivos facere possit, qui est in mortis articulo constitutus, dubium est, quia tunc illa pot. ut videtur causa mortis, quam inter vivos donatio, tum etiam, quia videtur in fraudem successoris: verumtamen respondet Sarmiento, qui late de hoc disputat. 4p. de reeditibus, cap. 4. n. 6. & infra, & Covarruvias & Navarro, Silvester, :: quod pot. st. donare, modo sit donatio inter vivos, in qua statim transferatur dominium, & videtur ita esse verum, etiam si possessio tantum post mortem concedatur :: Ratio est, quia parum obstat suspitio, siquidem huic ius conceditur in tota vita de illis disponere, non ergo spirat illa potestas vsque ad mortis articulum. PRÆSUMPTIO, autem, ut docet Sarmiento, TOLLITUR SI FIAT DONATIO IN PIA OPERA, & non in consanguineos.

178. ¶ Y todos estos Autores (prosigue Solorzano) como de ellos parece, aunque escribieron despues de las Constituciones, ó Motus propios de Pio IV. y Pio V. que dexò citadas, no hallò que requieran actual entrega de las cosas donadas, ni supervivencia de tiempo alguno despues de hecha, y lo a la fuerza pone, en q sea verdadera, è irrevocable donacion. Y al texto in cap. AD HÆC, que parece, que solo concede a los Prelados que estan enfermos, y de peligro, hazer algunas moderadas limosnas de bienes muebles, que es el principal entibo de la opinion contraria. Responden Navarro, los dos Molinas, y Covarruvias, y otros de los Autores por esta citados, que esto no excluye, q puedan tambien disponer de los demas si quisieren, y especialmēte en ususprios, como les està permitido, segun se ha dicho. Porque el argumento à contrario sensu, no obra, ni se ha de endacar contra lo que en otras partes està dispuesto, y expressado en derecho, como en el mismo, y por los que le glosan està declarado, cap. à nobis, de sent. excommun. Glos. in cap. significasti ubi Felin. & alij de foro compet. &c.

179. ¶ Con mucha mas razon escribiera esta resolucion Solorzano si viera

viera los que despues la firman, Sanchez in precepta Decalogi, lib. 6. cap. 6. n. 17. in fine, ibi: *An autem possit mori proximus donare etiam absque traditione: ad tractatum de stata Episcoporum pertinet. Et breviter: credo PROBABILIVS, id licere, dum modo sit vera donatio inter vivos, & irrevocabilis, & non simulata donatio.*

180 ¶ Idem Consil. lib. 2. cap. 2. dub. 53. n. 6. ibi: *PROBABILIVS est, talem Episcopum laborantem morbo, mortique vicinum posse inter vivos donare ad pias causas, QUANTVMQVE ex redditibus Ecclesiasticis quantitatem. Ratio quia ex eo, quod Episcopus sit ager, vel sanus non impedit, quominus suam exequitur obligationem. Item quia valde absurdum esset, ut redditus Ecclesiasticos, qui pauperibus largiendi sunt, non posset ager donare pauperibus donatione inter vivos, cum tunc id anime sue magis conveniens sit. Item quia tantum interdicitur Episcopis testari, sed non est eadem ratio de donatione inter vivos, quia hac statim valet, & revocari potest; ut testamentum valet post mortem, ante enim eam revocari potest. Et ad cap. AD HÆC, quod huc conclusioni repugnare videtur, respondet Navarro, & Molina supra Consule ipsos. Hanc conclusionem tenent Navarro: Molina: Sarmiento de redditibus, p. 4. cap. 5. n. 7. & 8.*

181 ¶ El sapientissimo Doctor P. Enrique Enriquez de indulgentijs lib. 7. cap. 30. n. 7 in Glos. litt. N. con todos los Letrados de Salamanca, ibi: *Quare quamvis Episcopo, aut Beneficiario Regulari non liceat facere testamentum, aut legatum, ut censetur facere in fraudem, si prope mortem donet irrevocabiliter, quia IVS id non prohibet. Cita a los contrarios, que dicen, no ser validas, ibi: Quasi in foro exteriori donatio tunc facta censetur causa mortis: y concluye: Sed oppositum est in utroque foro VERVM, ut aiunt consulti in utroque iure periti Salmaticenses, prater DD. supra citatos. Eum sequitur Diana Coord. tom. 6. tract. 7. resol. 74. in fin.*

182 ¶ El celebradissimo Letrado Antunez en su libro de Donat. lib. 1. prelad. 2. §. 7. n. 85. Donde se haze cargo de todos los textos que trae en contrario Noguero, y de la Regla de la Chancilleria, y en el n. 86. de la Bula de la supervivencia de los quarenta dias, y resuelve n. 87. ibi: *Verum his non obstantibus contraria sententia, qua habet donationes factas ab Episcopo, etiam agrotante validas esse, dummodo in illis nulla fraus intervenisse probetur: vel si presumptiores fraudis obiecta contrarijs indicijs, & reigesta circumstantijs excludi possint. VERIOR EST, & TENENDUM, etiam si in donatione traditio non interveniat. Cita a los dos Molinas, Solorzano, y Abad, & plures. Luego por todos medios queda comprobado, no ser nulo o prohibido para donaciones el de la enfermedad, ni articulo de muerte, ni el temer testá cierta, y que sin controversia corre esto en donaciones verdaderas, prra causas pias, por grandes que sean, y queda desvanecida la impugnacion, y consiguiente mente es por si sola suficiente la segunda escritura, para la consistencia de la donacion.*

183 ¶ Tan suficiente es, que si se atiende a la clausula, como la tenemos hecho, ella sola nos saca de toda la question, porque conforme a ella, ó su Ilustrissima faltó a la verdad, ó ay otra escritura de donacion. Lo primero, absit: luego ay otra escritura de donacion, y sino es la presentada, señalese otra, que con esso nos contentaremos. Aviendo otra, quando fuesse creible el sueño de que no es la presentada, sea la que fuere, no necessita el Convento de presentarla: Quia dicenti se donasse credendum est, ut cum Surdo supra n. 31. in hac 3. inspect & inspect. 2. ponderat. 3. per totam. Debe entenderse se hizo en tiempo habil, de forma que valga, y subsista sin duda, ni question, textus in l. quoties, ff. de rebus dubijs, ibi: *Quoties in actionibus, aut exceptionibus ambigua oratio est, commodissimum est id recipi, quo res, de qua agitur magis valeat, quam pereat. Unde Barbosa axiom. 7. n. 17. ibi: Actus in dubio, debet interpretari validus. Et ex Cephalo: Ista qua fit pro validitate actus, est regina aliarum interpretationum. Luego en todas inspecciones es consistente la donacion.*

184. § Aunque todo es así, como queda discurredo, y comprobado, y lo confiesa Solorzano, dize por autoridad de Molina, que se ha de deliberar siempre que llegare el caso, y que suelen variarse las determinaciones conforme a las circunstancias, lib. 3. cap. 10. n. 132. ibi: *Cæterum quamvis hæc ita se habeant cum tamen hoc, quod ad inducendas, vel excusandas præsumptiones in animo consistat, & tot, & tam vehementes sint coniectura, & argumenta, quæ ex circumstantiis donationum supradictæ modo, & tempore factarum desumi possunt, ut constat ex his, quæ in favorem prioris opinionis perpendimus, merito ipse Molina dict. cap. 10. n. 44. concludit: quod quando casus occurrerit deliberandum est, prout ego certè deliberavi, & varijs sententijs, hæc quæstiones diffinivi iuxta causarum, personarum, rerum, & temporum qualitates, & circumstantias, cum Iudex essem in arduis litibus ad Limanam Audientiam devolutis super spolijs Illustr. D. Toribij de M. grovejo, & D. Bartholomæi Lobo Guerreño, Archiepiscoporum Limensium, D. Antonij de Raya, & D. Ferdinandi de Mendoza, Episcoporum Cuquensium, & idem in Supremo Senatu Indiarum fieri vidi in eisdem, & alijs causis, & præcipuè in illa D. Ioannis del Valle, Episcopi de Guadaluara, in qua tandem contra donationem ab eo agrotante, etiam in usus pios factam, pronuntiatum fuit à Gravissimis Iudicibus.*

185. § Si elucidamos esta doctrina, se confirmará quanto hemos dicho. Sea la primera elucidacion sobre el, *cæterum, quamvis hæc ita se habeant*; luego confiesa ser cierto quanto hemos discurredo, y mas bien lo confesaria, si viera los Autores que despues escribieron en favor destas donaciones.

186. § Elucidacion 2. *Cum tamen hoc, quod ad inducendas, vel excusandas donationes, &c.* En las donaciones pias, no ay presumpciones, ni sospechas, ya está probado, ni por el tiempo, ni por la cantidad, siendo inter vivos, y verdaderas, con que no habla de estas, ni ay en ellas que deliberar.

187. § La 3. *Merito ipse Molina concludit, quod quando casus occurrerit deliberandum est.* Molina habló en donaciones profanas: ya lo vimos supra n. 140. usque ad 144. & patebit ad sensum apud ipsum.

188. § La 4. *Deliberandum.* Luego no es decision el cap. AD HÆC, ni la Regla de la Chancilleria, ni los Motus propios de la supervivencia, ni la Cedula Real, ni nada de esto se practica: Pruévase, porque si se practicasse, no avia que deliberar, sino atarse a la ley, por dura que pareciesse, textus in l. prospexit. 12. §. 1. ff. qui, & à quibus, ibi: *Quod quidem per quam durum est, sed ita lex scripta est. præter quam: Vbi est casus legis cessat omnis disputatio, Glos. ultim. in l. Ancilla, C. de furtis.*

189. § La 5. *iuxta causarum, personarum, rerum, & temporum qualitates, & circumstantias.* Todas están ponderadas, sin afectacion a nuestro favor. Y en las personas lo especifica despues n. 134 ibi: *Si Donator sit fidedignus, & iuramento testetur, &c.* Quien mas fidedigno que su Illustrissima el señor D. Fr. Alonso de S. Thomas? Y juró la donacion: ya se ponderó.

190. § La 6. *In illa D. Ioannis del Valle Episcopo de Guadaluara, in qua tandem contra donationem ab agrotante, etiam in usus pios facta.* No dice contra donationem inter vivos. Y así no puede servir de objeccion. Tuvo por donacion causa mortis, y por esso tuvo sentencia contraria, Rates de Donat. Pralat. cap. 12. n. 35. ibi: *Licet contra donationem pronuntiatum fuerit, ut testatus fuit D. Solorzano, qui eidem cause adstitit, tanquam Fiscus Indiarum in Supremo Consilio ad vocatus, non tamen ideo rescisa fuit, quia ab Episcopo Regulari facta fuerit; sed quia facta fuit prope extremum vite articulum (atende) non sine aliqua suspitione fraudis, causa mortis, scilicet, magis quam inter vivos.*

§ O fue

191 ¶ O fue la sentencia contraria, porque la donacion se fundava en vna cedula hecha ante dos Religiosos, y se pretendió contra ella estar totalmente destituida de probança, a que se asseñó toda bateria, *dict. al'cg.* desde el principio; *sed precipue ex n. 32. ad 154.* Con que no aviendose justificado por el Convento: *Nō defecit ius, sed probatio, ut ait text. in l. duo sunt Titij 31 ff de testam iur.*

192 ¶ Pero la de su Ilustrissima no se duda de que es *inter vivos*. Está probada con la primera escritura, y quando esta faltasse, está probada con el mismo hecho del goze, y administracion del Convento: con testigos, y con la segnda escritura, que ella es suficiente. Luego la autoridad de Solorzano añade mas claridad a la justicia del Convento; para que toda la deliberacion, si ay materia para ella, se incline a mantener la donacion, y mas con las consideraciones del Corollario ultimo siguiente.

ALTERVM COROLLARIVM.

192 ¶ 1. *Consideratio.* Las determinaciones de los pleitos se deben arreglar a la opinion mas probable, despues que Innocencio XJ. condenó la proposicion: *Probabiliter Iudicem posse iudicare iuxta opinionem etiam minus probabilem*, Cardenas *in crisi differt.* 3. cap. 1. n. 5. Donde advierte, ibi: *Et cum in iudicio questio possit esse duplex, alia facti, alia iuris de utraque debet intelligi.* La justicia del Convento tiene ambas probabilidades. La del hecho por los autos consta, y no como quiera, sino ser totalmente destituida de prueba la intencion contraria.

193 ¶ La del derecho; porque tiene la intrinseca, y cō todos los requisitos, porque *probabilior ab intrinseco dicitur ea opinio, quæ urgentioribus rationibus fulcitur, sive petitis à ratione naturali, sive à Theologica, sive à constitutionibus Principum, aut ex alio capite æquivalenti.* Card. ibidem, cap. 2. vt. 1. n. 9.

194 ¶ Tiene la extrinseca: *Quæ maiore nititur autoritate virorum sapientium.* Hæc autem maior autoritas non debet desumi à maiore numero Authorum, sed à maiore præstantia doctrinæ eorum, & à methode discurrendi, eam luculentiore discussione rationum, :: atque hdeo probabiliorem ab extrinseco esse opinionem, sex Doctorum ex professo rem tractantium, præ opinionem quinquaginta Authorum sola fere autoritate nitentium. Cardenas ibidem. Luego por mas probable debe vencer la justicia del Convento, a quien asisten mas graves DD. en numero: en razon, en metodo, y disputa.

195 ¶ 2. *Consideratio.* Debe tambien vencer, aunque fuesse igual, por hallarse el Convento en la possession de la hazienda donada, Illustrif. Tapia *in Caten.* lib. 1, q. 8. art. 9 §. 1. n. 3. ibi: *Atque adeo possessio iuvat, ita ut dubitans possit operari contra id, quod videbatur præceptum: & sic verificatur regula, quod indubijs, seu impari causa melior est conditio possidentis.* Pone casos en todas materias, n. 4. y concluye: *Quia possessio est titulus universalis: estque nimis rigidum, in quacunque materia spoliare aliquem sua possessione propter solum dubium, facta sufficienti diligentia ad indagandam veritatem.*

196 ¶ 3. *Consideratio.* Aunque fuesse menos probable la del Convento. Filguera *in Lucerna Decretali ad Innoc. XI. proposit. 2. pag mibi 34. vers. Si autem*, ibi: *si autem pars habeat pro se opinionem probabiliorem, & altera tantum probabilē simul cum possessione legitima, tenetur Iudex sententiam ferre in favorem partis possidentis.* Nam hoc non est iudicare iuxta opinionem probabilem probabiliore relictā, eo quod excessus, quem habet opinio probabilior respectu probabilis, confunditur, & absorbetur per legitimam possessionem, quæ quidē est maxima considerationis, quia semper est melior conditio possidentis, l. si debitor ff. de pignor. l. is qui destinavit, ff. de rei vindicat. l. fin. C. de edict. l. qui accusare, C. de edendo, §. retinende, vers. commodum, Instit. de interd. l. i. cap.

cap. pro possessore, de reg. iur. in sexto. Quare Glos. verbo requirat, in cap. 1. de pape p^{re}renda in usibus feudorum, optimè possidentem beatum appellat. Hasta aqui doctamente Filgu cia.

197 ¶ Pero podrá ser, que con las armas de Nogueroi se impugne esta possession del Convento; como impugnò en su alleg. 26. n. 351. y siguientes, la pretensa por el Convento de S. Benito, que todo se reduce a inculcat en el voto de pobreza de los señores Obispos Regulares, y que adquieren a la Iglesia Episcopal, y que desde luego se le adquiere la possession, cuya metafisica tenemos bastantemente refutada. Trayga contra esto tambien Nogueroi a la memoria la decis. 401 sepè citata Greg. XV. n. 9. ibi: *Nec facit quod res emptæ à Pralato Regulari dicantur acquisita Ecclesia, etiam si pro se sit stipulatus: quia fuit responsum non procedere quando apparet Episcopum noluisse Ecclesia, sed potius alteri adquirere,* como lo hizo su Ilustrissima, comprando para su Convento. Ya está bastantemente muchas vezes ponderado, y assi lo dice la primera escritura, y sin que esta sea necessaria, dizenlo los testigos: dizelo el goze, y administracion del Convento, y el proemio de la segunda escritura, como lo tenemos hecho. Con que aunque su Ilustrissima no huviera expreßado comprò para el Convento, el mismo hecho, y circunstancias lo propalan. *Tota series istius facti, ex presentibus autem, & sequentibus colligitur, cui voluerit adquirere, etiam si adquiritens proprium nomen non exprimat.* Es contexto de dicha decession, n. 11.

198 ¶ En fin no ay punto que Nogueroi pondere contra la possession del Convento de S. Benito, que no esté a favor del de S. Domingo. Trae vna doctrina de Inocencio en el n. 356. en el cap. cum in officijs, de testament. que se reduce a que *Si Episcopus instituat aliquem heredem Ecclesia* (esto es la Camara Apostolica) *debet preferri in possessione.* Es verdad, porque el Obispo no puede hazer testamento, pero aqui no se trata sino de vna donacion inter vivos, transferida la possession al Convento, real, actual, civil, y natural muchos años, y despues la judicial: con que no tiene remedio la Camara Apostolica para la possession. Idè Nogueroi n. 357. cum eodem Innocent. in d. cap. cum in officijs, ibi: *Ecclesia nullū habet possessorium remedium, quando Pralatus in alium transfert possessionem.* A esto no halló Nogueroi n. 358. mas solucion, que negar tenia possession el Convento, en que insiste usque ad n. 380. Y esto no puede negarse al de S. Domingo, ni el ser manutenable.

199 ¶ Ningun defecto de quantos ponderò contra la manutencion de aquella possession, se hallará en esta: y assi prueban a nuestro favor sus doctrinas, las vnos refiriendo á contrario sensu. Ex n. 381. *Quia ab ea lis non sumpsit initiam: & possessio manutenable est illa, que ante litem retinetur.* Ex n. 382. *Quia non constat evidenter de nullitate donationis, nec ius resistit.* Et ex n. 383. *Quia possessio notoriè iusta, aut ad minus colorem, aut apparentiam habens, est manutenable.* Et ex n. 386. *Quia non est, iniusta, nec vitiosa, nec ius contradicentis iustum, & clarum.* Et ex n. 189. *Quia etiam est manutenable in Senatu Supremo, quia iustitiā fovet in causa principali.* Et ex n. 390. *Quia Bulla Pij V. habens decretum irritans non est recepta.*

200 ¶ Pero escusemos mas dilacion, quando en terminos de manutencion de possession adquirida por donacion, dexa resuelto el punto la l. Aquilius Regulus, supra Inspect. 2. n. 81. y por ella tenemos sentencia de la Rota decis. 251. apud Burato, muy parecida a los terminos deste pleito, porq̃ contiene possession por percepcion de frutos, ibi: *Ex exactione fructuum resultat vera possessio, l. Titia, ff. de solut. l. 2. ff. de acquir. possess.* Aymon. cons. 107. Menoch. remed. 3. retinenda, n. 564. In omnem autem eventum sufficit ad manutentionem qualibet possessio, imo, & de tentatio, l. A QUILIUS REGVLVS, & ibi Castrensis, ff. de Donat. Menoch. de retinen. remed. ult. n. 18. Rota decis. 641. n. 8 p. 1. diversor. & ideo ita fuit decisum. Con que no es dudable

dable tener el Convento possession justa, legitima, civil, y natural, antigua, y continuada, y judicial: Luego por el peso de ella, aunque tuviesse su justicia menos probabilidad, debe ser preferida.

201 § 4. *Consideratio*. Aunque no tuviesse la possession el Convento, y aúnq, speculativamente tuviesse mayores fundamentos de probabilidad la p retention contraria, todavia debe ser preferida la del Convento, por tratar de defender la consistencia de la donacion, y la validacion, y firmeza de la obra pia. *Tapia in Catenâ, lib. 1. q. 8. art. 13 n. 3. ibi: In negotijs pertinentibus ad Societatem reipublica mitior & favorabilior opinio est eligenda etiam si opposita habeat miora, & fortiora fundamenta probabilitatis, secundum se. Quia obligatio moralis primo respicit societatem humanam, & conservationem Reipublicæ: ergo opinio, quæ his favet est preferenda, quavis contraria sit probabiliter speculativa, preferenda igitur erit in casu huius conclusionis opinio, quæ favet iuramento, matrimonio:: aut pijs causis, & quæ defendit valorem actus, vel contractus: ut pluribus iuribus probat Navarro in Manual. cap. 27. n. 287.*

202 § 5. *Considerat.* Tan antiguo es el formar pleitos, para privar a las Iglesias para vsos profanos, de las haziendas que les donô la piedad Christiana: infamando a los poseedores, como con terminos de indignacion lo expressô Pio I. successor X. en la Silla de S. Pedro anno 154. à Nativit. Domini, epist. 2. bi: *Ad Sedem Apostolicam perlata est, quod sunt inter vos contentiones, & amulationes: & prædia divinis vsibus tradita, quidam humanis applicant vsibus, & Domino Deo, cui tradita sunt ea subtrahunt, ut suis vsibus inserviant. Quapropter ab omnibus illius usurpationes contumelia depellenda est:: Quod si quisquam præsumserit, sacrilegus habeatur, & sicut sacrilegus indicetur. Ipsos autem, qui hoc agunt, Clericos, & Domini Sacerdotes persequi, eosque infamare, audivimus, ut malum super malum addant, & deteriores fiant, non intelligentes, quod Ecclesia Domini in Sacerdotibus consistit, & crescit in Templum Dei, & sicut qui Ecclesiam Dei vastat, & eius prædia, & donaria spoliât. Ita apud Adam Contzen. cap. 42. § 5. Politic. lib. 6. Y no es ponderacion del Pontifice, que aquel pecado grande nimis de los Ministros, no consistia en que se querian llevar toda la pia donacion, sino parte de ella *Damihæ carnem, ut coquam Sacerdoti:: Nunc dabis alioquin tollam* ut: que será si el intento es llevarla toda? Pero no vamos aora al delito, ni al castigo, que ya tocamos supra n. 154. solo si cargamos la consideracion en la infamia, que lamenta el Pontifice: *eosque infamare audivimus, &c.**

203 § 6. Desayre feria, y aun desdoro se podia llamar, perder la donacion. *Maius dedecus esse parata amittere, quam omnino non quævisse*, dixo Salustio de bello iugurth. Pero que sería sino solo se perdiessse lo adquirido, sino tambien el honor, y se executoriasse vn disfame, como sucediera, si saliesse el Convento vencido, porque con el vencimiento quedaria acreditado el delito de mayor ignominia, que es la suposicion de la primera escritura que al Convento se le imputa. *Falsum committens gravissimum facinus patrat, quippe quoad famam, & honorem, ac hominem ipsum, ad nihilum reducit*, Jul. Caponi discept. 37. n. 3. Por argumento lo anotarían los Hereges en sus annales contra los Catholicos, y mas siendo contra los Predicadores, a quien principalmente aflietan sus tiro. Divus Thomas, ibi: *Eorum vitam denigrare nituntur, quibus non solum conscientia necessaria est propter se ipsos, sed etiam fama, ut in proximis per prædicationem proficere possint*. Plurima, & selecta D. meus Episcopus, cuius donationem defendimus in Cathol. Querimon. § 1. per totum. Satira feria el dia siguiente de los emulos. Ruina al Pueblo rudo, que con tal expellar pensaria, q sin lession de la conciencia se pueden cometer tales delitos. Y en fin todos los inconvenientes de estos disfames compendió el Pontifice: *Non intelligentes, quod Ecclesia Domini in Sacerdotibus consistit.*

¶ Un inconveniente Grande que militasse, basta solo para hazer mas probable practicamente la opinion que por si es menos probable. Esta proposicion firman los mayores Doctores, Illustris. Tapia in Caten. lib. 1. q. 8. art. 12. n. 5. ibi: *Occurrente aliquo magno inconvenienti opinio, qua illud vitat, est preferenda, quamvis alia, secluso inconvenienti non esset opinio tolerabilis, & secunda. Supposito enim tali inconvenienti, ad vitandam illud, efficitur eligibilis, & practica probabilior.*

¶ Pone el caso en terminos de processo, en que ha de peligrar la vida de alguna persona dignissima, y necessaria en la Republica: que seria si peligrasse la honra? *Viris bonis iste metus maior, quam mortis esse debet. Textus in l. 8. §. quod si, ff. de eo quod metus causa, & l. Regia 4. tit. 13. p. 2. ibi: Dos yerros son como iguales, matar al ome, o infamarlo de mal, porque el ome que es infamado, aunque non aya culpa, muerto es quanto al bien, & a la honra deste mundo: & demas, tal podia ser el enfamamiento, que mejor le seria la muerte que la vida.* Exornat Carleval de indic. ib. 1. tit. 2. di. p. 3. n. 4.

¶ Antes de el señor Tapia Sanchez de matrimonio, lib. 1. disputat. 36. num. 8. ibi: *Vbi esset probabilis praedicti scandali, aut infamiae timor: quamvis, ea opinio parum probabilis sit, & secluso eo periculo amplecti nequeat, non tamen est omnimoda probabilitate destituta, sed aliqualem habet, cum Patronos gravissimos, & rationes aliquantulum probabiles habeat, & quod alias non indicaretur probabile, facit tale esse vrgens necessitas, & periculum, quod ex opposito sequeretur.*

¶ Antes Navarro in cap. inter verba n. 2. 2. edit. corol. § 3. n. 135. ibi: *Licet quis habeat opinionem alicuius partis, & solam alterius formidinem, non tenetur sequi opinionem, si inde magnum imminet alicuius periculum, & formido alterius apparentem habeat probabilitatem, quia periculum grave facit, ut in moralibus formido praeponderet opinioni.* Con los quales parece conviene Cardenas ad Propos. Innocent. differt. 4. cap. 7. n. 4. 8. proposit. 2. Luego en todas consideraciones debe ser segura la justicia del Convento, o ya por ser, como es, evidente, o ya por mas probable en el hecho; y mas probable en el derecho, intrinseca, y extrinsecamente, o ya igualmente probable, o ya menos probable en lo especulativo, pues quando la apadrinan tan graves DD y amenaza tanto horror de inconvenientes, passa a tener mas probabilidad en lo practico.

¶ *Vlt. Consi.* Para la gracia, es ser la Religion de S. Domingo quien litiga; dirá lo que merece vna de las mas doctas, y Politicas Plumas de la Compañia de Jesus Adam Contzen. lib. 5. Politic. cap. 46. §. 5. ibi: *Patres Dominici, & Franciscani olim Ecclesiam, & Rempublicam conservarunt, & nunc quoque Religioni, bonoque publico indefessam navant operam: si de utilitate queritur unus Dominicus, unus Vincentius tot animas convertit, quot Moyses Aegypto eduxit. Tot divites, & nobiles deserto honorato, opulento, delitioso otio ad illam humillimam sui abiectionem omnium rerum inopiam, victus ciliciorum, flagellorumque asperitatem latis animis proferant, latique sustinent Crucem, aspicientes in remuneratorem Dominum Iesum Christum, qui reformabit corpus humilitatis eorum, configuratum corporis claritatis suae. HOS IGITUR REX PRINCEPS, EPISCOPUS, RESPUBLICA magno affectu fovebit. Assi lo espera. S. D. C.*

Doct. D. Juan Manuel Romero
de Valdivia.

[The page contains extremely faint, illegible text, likely bleed-through from the reverse side.]

1. The first of these is the fact that the
 2. second of these is the fact that the
 3. third of these is the fact that the
 4. fourth of these is the fact that the
 5. fifth of these is the fact that the
 6. sixth of these is the fact that the
 7. seventh of these is the fact that the
 8. eighth of these is the fact that the
 9. ninth of these is the fact that the
 10. tenth of these is the fact that the

1.º Que el uso de la fuerza armada para la imposición de la ley sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.
 2.º Que el uso de la fuerza armada sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.
 3.º Que el uso de la fuerza armada sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.
 4.º Que el uso de la fuerza armada sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.
 5.º Que el uso de la fuerza armada sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.
 6.º Que el uso de la fuerza armada sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.
 7.º Que el uso de la fuerza armada sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.
 8.º Que el uso de la fuerza armada sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.
 9.º Que el uso de la fuerza armada sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.
 10.º Que el uso de la fuerza armada sea el último recurso, y no el primero, como se ha practicado en otros países.

101
 102
 103
 104
 105
 106
 107
 108
 109
 110
 111
 112
 113
 114
 115
 116
 117
 118
 119
 120
 121
 122
 123
 124
 125
 126
 127
 128
 129
 130
 131
 132
 133
 134
 135
 136
 137
 138
 139
 140
 141
 142
 143
 144
 145
 146
 147
 148
 149
 150
 151
 152
 153
 154
 155
 156
 157
 158
 159
 160
 161
 162
 163
 164
 165
 166
 167
 168
 169
 170
 171
 172
 173
 174
 175
 176
 177
 178
 179
 180
 181
 182
 183
 184
 185
 186
 187
 188
 189
 190
 191
 192
 193
 194
 195
 196
 197
 198
 199
 200
 201
 202
 203
 204
 205
 206
 207
 208
 209
 210
 211
 212
 213
 214
 215
 216
 217
 218
 219
 220
 221
 222
 223
 224
 225
 226
 227
 228
 229
 230
 231
 232
 233
 234
 235
 236
 237
 238
 239
 240
 241
 242
 243
 244
 245
 246
 247
 248
 249
 250
 251
 252
 253
 254
 255
 256
 257
 258
 259
 260
 261
 262
 263
 264
 265
 266
 267
 268
 269
 270
 271
 272
 273
 274
 275
 276
 277
 278
 279
 280
 281
 282
 283
 284
 285
 286
 287
 288
 289
 290
 291
 292
 293
 294
 295
 296
 297
 298
 299
 300
 301
 302
 303
 304
 305
 306
 307
 308
 309
 310
 311
 312
 313
 314
 315
 316
 317
 318
 319
 320
 321
 322
 323
 324
 325
 326
 327
 328
 329
 330
 331
 332
 333
 334
 335
 336
 337
 338
 339
 340
 341
 342
 343
 344
 345
 346
 347
 348
 349
 350
 351
 352
 353
 354
 355
 356
 357
 358
 359
 360
 361
 362
 363
 364
 365
 366
 367
 368
 369
 370
 371
 372
 373
 374
 375
 376
 377
 378
 379
 380
 381
 382
 383
 384
 385
 386
 387
 388
 389
 390
 391
 392
 393
 394
 395
 396
 397
 398
 399
 400
 401
 402
 403
 404
 405
 406
 407
 408
 409
 410
 411
 412
 413
 414
 415
 416
 417
 418
 419
 420
 421
 422
 423
 424
 425
 426
 427
 428
 429
 430
 431
 432
 433
 434
 435
 436
 437
 438
 439
 440
 441
 442
 443
 444
 445
 446
 447
 448
 449
 450
 451
 452
 453
 454
 455
 456
 457
 458
 459
 460
 461
 462
 463
 464
 465
 466
 467
 468
 469
 470
 471
 472
 473
 474
 475
 476
 477
 478
 479
 480
 481
 482
 483
 484
 485
 486
 487
 488
 489
 490
 491
 492
 493
 494
 495
 496
 497
 498
 499
 500
 501
 502
 503
 504
 505
 506
 507
 508
 509
 510
 511
 512
 513
 514
 515
 516
 517
 518
 519
 520
 521
 522
 523
 524
 525
 526
 527
 528
 529
 530
 531
 532
 533
 534
 535
 536
 537
 538
 539
 540
 541
 542
 543
 544
 545
 546
 547
 548
 549
 550
 551
 552
 553
 554
 555
 556
 557
 558
 559
 560
 561
 562
 563
 564
 565
 566
 567
 568
 569
 570
 571
 572
 573
 574
 575
 576
 577
 578
 579
 580
 581
 582
 583
 584
 585
 586
 587
 588
 589
 590
 591
 592
 593
 594
 595
 596
 597
 598
 599
 600
 601
 602
 603
 604
 605
 606
 607
 608
 609
 610
 611
 612

Dr. D. J. Jones
of California