



MEMORIAL

JVRIDICO,

QUE EN DEFENSA

DEL IGVAL DECENTE
TRATAMIENTO,

QVE INDISTINTAMENTE

SE DEBE A LAS DOS PRINCIPALES
TENENCIAS DE LA ASSISTENCIA
DESTA CIUDAD,

PONE EN MANOS

DEL SEÑOR CONDE

DE HVMANES, SEÑOR DE LAS VILLAS
de Monhernando, y el Cañal, Cayde, y Casa de Cervan-
tes, de el Consejo de Guerra de su Magestad, General de
Artilleria del Exercito de Cataluña, Asistente, y Maestre
de Campo General de Sevilla, y su Reynado, Administra-
dor General de sus Almojarifazgos, y Millones,
Superintendente General de las Rentas
Reales de su Provincia, &c.

EL LICENCIADO DON THOMAS

*de Oña, Abogado de los Reales Consejos, su Teniente
en esta Ciudad, y su Tierra por su
Magestad.*



MEMORIAL

JURIDICO

QUE EN DEFENSA

DEL IGUAL DECENTE
TRATAMIENTO

QUE EN DISTINTAMENTE

SE DERE A LOS DOS PRINCIPALES
TENCIONES DE LA ASISTENCIA
DE ESTA CIUDAD

PONE EN MANOS

DEL SEÑOR CONDE

DE HAYAMES, SEÑOR DE LAS VILLAS
de Montemayor, de Caba, y de las de Garçon.
cabe el Conde de la Guardia de la Alcañal, General de
Armada del Reino de Aragón, Vizconde, y Marqués
de Campo General de Sevilla y de la Real Audiencia
del General de las Alpujarras, y Almirante
gubernante General de las Indias
Real de la Real Audiencia de

EL LICENCIADO DON FERNANDO

de los Reinos de Aragón, Valencia, y Cataluña,
en la Real Audiencia de Valencia,
Alcalde de

Respecto a lo que se pide



Señor.



HONRARE el ministerio que professo,
dixo San Pablo, escribiendo a los Romanos en el cap. 11. *Ministerium meum honorificabo*: obligacion en los Iuezes tan precisa, que a la elevacion de su Dignidad, y Grado deben adelantar authoridad con su industria: asi lo acreditò la *l. observandum. ff. de officio Præsidi. ibi: Ita ius reddi debet, ut auctoritatem dignitatis ingenio suo augeat. l. nec quidquam. §. Vbi decretum, vers. Circa. ff. de offic. Proconsul. l. 1. in princ. ff. de postul. l. 13. tit. 4. p. 3.* Pues nada augmenta mas la suprema veneracion del Principe, que el establecimiento del debido decoro de sus Ministros, como de voca de San Augustin trasladò *Neoterio. al cap. 22. del lib. 6. de regimin. Princip. Nihil magis auctoritatem Principis auget, quam Iudices sine aliquo dedecore existere.* Porque en la decorosa representacion de su respeto, le afianza en el Pueblo la obediencia de su poderio. *Decet (profigue) eos qui præsunt, gloriosos in conspectu Populi apparere, nam si nimis deiectionis seruarietur humilitas, regendi frangeretur auctoritas.* Luego si al Ministro es preciso sollicitar el adelantamiento de sus honores, quanto mas necesaria serà en su obligacion la conservacion de los que se deben al officio que exercita? Prohibido le es renunciar sus prerrogativas. *l. si quis. 34. C. de Decurion. lib. 12. Bobad. lib. 3. polyt. cap. 1. num. 42. Dom. Valenç. conf. 82. num. 25.* Crueldad se llama el menospreciarlas, como probò *Giurb. conf. 38. num. 26.* Sacrilegio perturbar el orden de su Dignidad. *l. 1. ut Dignitat. ordo serui. Dom. Larrea alleg. 100. num. 101.* *Prado que sui ipsius iure indicatur, qui honorem à virtute*

profectum cum iactura sua alteri relinquit. Cap. sacerdos. 1 q. 2 Cap. nolo. 12. q. 1 Chafan. in cath. 1. part. confid. 55 Pues como podrá contenerse en el silencio detenida la modestia, si peligrá en la indecencia del título que se quiere arrogar indebidamente vno de los Tenientes de V. S. desiguallando cō renombre de Teniente MAYOR vna Vara, q̄ solo es igual a la mia, si se mide a la razón? *Silentium non oportunum audacia simile est. Et quod habet vituperium os futile, hoc habet per negligentiam tacens.* dixo Leoncio, citado de Phocio en su Biblioteca: que no ha de dar armas a la sinrazon el silencio. Tan zelosa del decoro de los Iuezes se ostēta la justicia, que aun en la denominacion les busca la decencia. *Iustum est* (dize Santo Thomas 2 2. q 102. art. 1. & 2.) *nomen, Et decus Gubernatorum apud subditos non obsolescere.* Pues como se cōpadeceera igual la substancia del respeto debida igualmente a la paridad destas dos Varas (de que no se duda) si las distinguen los nombres? Deme V. S. mientras fundo mi razon, licencia para la queixa; que es impaciente el pundonor, quando le le toca en prerrogativas de officio, *ad cap. 1. de maledic. in depressionem officij*, pues qualquiera cosa que mire a disminuirlas, se reputa por gravissima ofensa. *Ioseph. lib. 5. de bello Iudaic. Puteus decis. Rota. 440. lib. 2. Et decis. 6. lib. 3. Seraph. decis. 22. num. 2 Et decis. 81. num. 1. Gonçal. ad regul. 8. Cancellar. in proem. §. 4. nu. 30. Stephan. Gratian. tom. 5. discept. 845. Amat. conf. 30. Mastrill. cum multis, de magistr. lib. 5. cap. 4. num. 1. Castillo in allegat. de preceden. pag 3. Et controvers. lib. 6. cap. 41. num. 28. Boer. de author. mag conf. nu. 40.* Disculpa tiene (señor) el empeño de mi defensa, aunque el sobrescrito de la controversia parezca ligero; porque las causas de precedencias generalmente se consideran de grave perjuyzio: y en el pundonor de las Dignidades que authoriza la extrinseca reverencia, no ay parvidad de materia, como reconocen los Doctores citados. Y assi es permitido en Derecho, defender por los medios posibles su decencia.

Cap.

2

Cap. licet secundo, dist. 45. Cap. principium de pœn. Ioan. Fa-
ber. §. Alia, vers. Alciore loco, inst. de honor. possession. Chasan.
cathal glor mund. 1. part. consid. 9. Tiraq. de nobil. cap. 20.
num. 50. In tantum, ut etiam manus armata ordinis, & ses-
sionis prerogativam defendere liceat. Boseldus dissertat. iu-
rid. de preced. cap. 3. num. 7. Nolden. de nobilit. cap. 1. num. 5.
& 55. Domin. Solorçan. discurs. de preced. §. 3. num. 20. & in
lib. de las Plaças honorarias, ex num. 123. usque ad 123. &
num. 183. & in ~~tractat. apud consilia in flagitijs.~~ Dom.
Larrea allegat. fisci. §. 1. Dom. D. Lorenzo Ramirez de Pra-
do allegat. de preced. §. 3. num. 20. eruditamente el señor
Don Pedro de Salcedo, lustre de mi Patria, y de nues-
tra Nacion, y siempre mi Maestro, en su tratado Juridico-po-
lytico del Contravando, cap. 13. à num. 76. usque ad. 86.
Dom. D. Petrus de Vlloa Golfin discurs. de preced. §. 7.
num. 18. Y disputas de esta especie han embaraçado Nacio-
nes, Monarchias, Imperios, Reynos, Concilios, Iglesias, Ciu-
dades, Religiones, Tribunales, Consejeros, y Embaxado-
res. Ut apud Livium lib. 47. de legatis Samnitum, & Cam-
panorum; & de Alexandro in ludis Græciæ Curtius lib. recit.
Et inter Toletanam, & Burgensem urbem circa primam vo-
cem in congressibus. Hist. Regis Petri anno 2. cap. 16. & 17. &
Ioannis Regis II. cap. 5. Et inter Salernum, & Surrentum,
Campaniam, & Cossentiam, Neapolitano Regno. Et inter
Cataloniam, & Valentiam Bellug. rubr. 6. num. 24. in specul.
Princip. Et inter Respublicas Venetiæ, Florentiæ, & Ferrariæ.
Menoch consil. 126 lib. 2. Decian cons. 7. lib. 3. & inter Duces
Mediolanenses, & Sabaudia, apud Ægid Bos. tit. de Princi. In-
ter Duces Burg. & Electores Imperij. Chasan. §. p. cons. 29.
Inter Reges Apullia, & Scotia, apud Hier. Paul pract. can-
cell. Cap. de summa. Inter Polonia, & Lusitania Reges, Comes
Natalis Hist. lib. 11. anno 1558. Privatasq; dissensiones Mo-
guntia, apud Henricum III. Imperatorem, & Salia, apud
Carolum VI. refert divus Antonin hist. 2. part. tit. 16. cap. 4.

§. 3. In Synod. Constantiensi, & Tridentino super Legatis Castellæ, Aragoniæ, & Angliæ, ses. 21. & 26. & 25. cap. 12. de regul. Et inter Ferdinandum Catholicum, & Patrem suum Ioannem Aragoniæ Regem, Antoni. Nebrisenf. Hist. Cathol. decad. 1. lib. 7. cap. 10. Et in Basiliensi Concilio inter Legatos Castellæ, & Angli. Zurit. ann. Arag. lib. 14. cap. 34. Garib. lib. 16. cap. 23. Inter Archiepiscopos Toletanum, Hispalensem, & Compostellanum super primatu tempore Innocenciij III. Et Inter Imperatorem Græcum, & Pontificem in Ferrariensi Concilio. Et inter Reges Hispaniæ, & Franciæ. Et alias publicas, & privatas de præcedentijs quæstiones, Dom. Iacob. de Valdès de Dignit. Regum Hispan. in proæm. à num. 28. cum seqq. Dom. Valenç. cons. 1. D. Petr. de Vlloa. §. 8. cum multis ubi supra. Inter consilium Regalis patrimonij, & Prætores Curia, apud Dom. Larrea allegat fisc. § 2. Y hasta por el humilde retiro de la soledad, se han entrado estas controversias a inquietar la mas espiritual abstraccion (ut Menoch. & Casan. advertunt.) haziendole frequente esta disputa, como dice el texto. *l. decernimus. C. de sacros. Eccles.* Y dando materia a los mas celebres Escritores de este, y otros siglos, quos omnes longum foret enumerare. Pues què ay que admirar la resolucion de mi justa defenfa, si la preceden tantos exemplares, si la honestan tantas competencias?

Demas de que la causa de mi Compañero es muy desigual a la mia, quãto vã de engrãdecere vna honra, a redimir vn indecoro. Mas ofende quiẽ a otro quita lo que debe, que deleita el que dà lo que no debe, quanto va de negar vna justicia, a ofrecer vna lisonja: *Non tantùm delectat eum, quem supra mensuram honorat, quantum quis lãdit eum, cui libitum negat honorem, & plerumque vterque eorum offenditur, ubi prælationis adulatio est.* Egesyp. lib. 1. de excid. vrb. Hierosol. cap. 39. Boer. de auth. mag. cons. num. 40. Dom. Valenç. cons. 82. num. 30. & cons. 91. num. 50. Y siempre en el Derecho es mas favorable la causa de quiẽ trata de evitar daño

daño, que de adquirir logro. *l. non debet. §. In obscura, de reg. iur. l. scimus. §. Legata. C. de iur. deliber.* que induce a nuestro proposito el señor Valenç. *conf. 94.* Conque siendo de mi intento, no el adquirir honores a mi Vara, que no le pertenecen, sino restaurarle los que le tocan, se me acomodan las palabras del text. *in l. filio quem pater ff. de lib. & post. ibi: Non translatus, sed redditus videretur. l. si vnus. §. Pactus. ff. de pactis.*

Question es esta de nombre, pero de nombre que quiere constituir diversidad en la esencia, ad text. *in l. si idem. C. de Codicil. l. quod si nepotes, de testam. tutel. l. à nullo de ferijs. §. Est, & aliud, de donat. & consequentia nomina rebus esse studentes, statuimus, &c.* Confieso que fuera mas digna, si compitieramos sobre el mayor, y mas axacto cumplimiento de nuestra obligacion (aunque a mi me cupiera el peor derecho) porque en esto se cifra la adquisicion del mayor, y mas preeminente renombre de los Ministros. Afsi nos lo enseña el texto en la *l. contra publicam. C. de re milit. lib. 12. ibi: Quoniam honoris augmentum, non ambitione, sed labore ad unumquemque convenit de venire. l. fin. C. de Tyronib. ibi: Nec enim patimur quemquam celsiorem gradum obtinere, nisi cui & laborum assiduitas, & stipendiorum prolixitas suffragatur. l. nemo. C. de offic. magistr. l. unicuique. C. de prox. sacror. scrinior. lib. 11. l. iustissimos. C. de offic. Rector. Provinc. Menchac. contro. illustr. cap. 1. num. 87. Dom. Larrea allegat. §. num. 17.* Porque la contienda mas estimable de los Juezes consiste en apostarse los desvelos, que se dirigen al desempeño de su obligacion; mayormente quando en el dechado que felizmente se propuso a nuestra imitacion, seguimos convertida en zelo la autoridad, y en fatiga la grandeza. Afsi San Iuan Chrysostomo *Homil. 66. in Mattheum,* explicando el amor proprio, ò inconsiderada suplica de los hijos del Zebedeo, dize en voca de Christo Nuestro Señor: *Nam vos de honoribus, & de coronis mecum agistis; ego tamen*
de lueta-

de luctamine, & de sudore differo: non praeiorum hoc tempus est, nec illa gloria mea nunc apparebit, sed cadis & periculorum tempus praesens est.

La preension de mi Compañero es, establecer el tratamiento de Teniente MAYOR en los Autos, y Tribunales, suponiendo consecutivamente serlo en mi comparacion: pues calificando con este renombre su Tenencia, intenta hazerla de otra especie, y naturaleza que mi ocupacion: *Quia ens qualificatum videtur esse alterius speciei, & natura, quam simplex, ad text. in Cap. statutum. 22 de elect. lib. 6. Cap. cum Martha. §. Quaesitum, de celebrat. Missar. Nata lib. 3. conf. 555. num. 9. Barbosa. l. 1. & 2. ff. de iudicijs.* Porque como MAYOR diga relacion a Menor, saltim suppositivè, disminuye mi Vara para acrecentar la tuya. Y al primer passo tropieza con la censura de S. Geronimo, que llama desordenado intento afectar excelencias propias con deslucimiento ageno. *Gloria inanis est inordinatus animi motus, quo aliquis propriam desiderat excellentiam, ut alios honore praece-dat.* Querer augmentar la propria estimacion, con disminucion de la agena en la mas leve circunstancia, peligra en la reprehensiva exclamacion del Cap. nullus. 99. dist. donde el Papa Pelagio II. in Epist. ad omnes Episcopos. prorumpio de esta suerte: *Absit hoc, absit à fidelis cuiusdam mente, hoc sibi, vel velle quem piam arripere, unde honorem fratrum suorum minuere ex quantulacumque parte videatur.* Oygamos al Pontifice Gregorio en la Epistola que escrivio a Eulogio Patriarcha de Alexandria lib. 7. Epist. 50. in dict. 1. que se refiere in Cap. ecce. 99. distinct. *Ego enim non verbis quero prosperari, sed moribus; neque honorem meum esse deputo, in quo fratres meos honorem suum perdere cognosco. Meus honor est fratrum meorum solidus vigor. Tunc verè honoratus sum, cum singulis quibusque honor debitus non negatur.* No se funda el honor (dize) en titulos, ni renombres, sino en meritos, y en obras. No puede aver honor propio donde ay deshonor ageno.

ageno. El propio honor verdadero, es mirar por el honor de los otros: porque la mas cierta honra consiste en no negar a los demas la que se les debe.

Y es sin duda mas reprehensible entre los Compañeros, y Collegas de vn oficio qualquiera afectada disparidad, que en otros; porque es sacrosanta la obligacion que nace de la sociedad, y estrechissimo vinculo el que contrahe su civil vnion, y segunda Hermandad, en quien la natural se afina con el consorcio de la fortuna, y ocupacion. *l. cum allegas te à fratre tuo, Et eodem Commilitone. C. de Castrens. pecul. lib. 12. ibi: Etenim peregrinationes, laborem, sociatum commilitij eius, Et ob eundorum munerum consortium affectioni fraternae non nihil addidisse, quinimo vice mutua chariores invicem sibi eos reddidisse, credendum est. Multa egregie apud Dom. Ioan. de Solorçan. Polytic. Indiar. lib. 5. cap. 8. fol. 185. vers. La quinta advertentia.* Y aun por esto no admitio la Jurisprudencia la cesion, ni transmission del Derecho de la Compañia, considerando la especial, y personalissima vltionidad que pide este contrato. *l. qui admittitur ff. pro socio. l. actione. §. Societas, ibi: Ne alioquin inuitus socius quis efficiatur, cui non vult ff. eod. Greg. Lop. l. 14. Gloss. 2. in fin. tit. 10. p. 5. Multi relati per Oleam. de cesi iurij. tit. 3. q. 5. per totam.* Y mas en los terminos de nuestro caso en los efectos de la liberalidad del Principe (de quien dimana mediante la proposicion de V. S. nuestra Dignidad) se consideran tan vnos reciprocamente los Compañeros, que su vnion, y comunicada voluntad induce derecho de acrecer, siendo assi, que no le admiten los contratos, sino tan solamente las vltimas voluntades. *l. unic. C. si liberal. imperial. socius sine her. desceserit, ibi: Iubemus, ut si quis forte ex his, quibus communiter à nobis aliquid donatum sit, nullo heredede relicto desceserit, ad consortem potius solatium, quam ad personam aliam pars decedentis perveniat; ubi cum mult. Amay. num. 6.*

Y es en tanto grado debida la atencion, y igual tratamiē-

to reciproco, entre los que vniò en algun tiempo la esfera de vna Dignidad, que aun declinando della el vno, conserva para con el otro en la baxeza del mas abatido estado, las reliquias de su veneracion; de tal fuerte, que se reputa por blasfemia tratar con superioridad al caido. Buena prueba la de la Epistola Canonica de S. Iudas, donde refiriendo el caso de la contienda, que tuvo el Archangel S. Miguel con el Demonio, prohibiendole que descubriese el cuerpo de Moyfes para evitar (segun la congetura de Teodoro de Lyra, Cayetano, y otros Doctores, y en particular Marquez en el Governador Christiano lib. 1. cap. 32.) el riesgo de que pasasse a idolatria la veneracion que a Moyfes tuvieron los Israelitas, dize el text. *Cùm Michael Angelus cum Diabolo disputans, altercatur de Moyfi corpore, non est ausus iudicium inferre blasphemia, sed dixit, imperet tibi Deus.* Y la razon que con Santo Thomas, Cornelio à Lapide, y el doctissimo Padre Nileno, que los refiere *in sua Quadrage. 1. p. die veneris. 6. a fueso sexto*, se permite congeturar, fue, porque el Demonio con quien el Arcángel altercava, era Lucifer, q̄ antes de peccar fue Angel de eminente Hierarchia; y por no afectar imperios de superioridad con quien antes de su peccado tuvo su ministerio, ni quiso despreciarle, *nec iudicium inferre blasphemia*, sino que dexò al Superior la Mayoria, *imperet tibi Deus*: porque aunque sea vn Demonio el Ministro, no ha de supeditar la memoria de su Dignidad, aunque sea vn Angel quien en algun tiempo fue su compañero.

No es triumpho plausible, ni vanidad decente, la que cõ desigualdad en la decencia del Compañero, ni aun del inferior le usurpa en el nombre la Mayoria. Polytica si, discreta, ser mayor sin disminuir los otros. Pues a vna modesta Mayoria no la embaraça otro igual, y justa reverēcia; mas la exalta la igualdad, que la deslucce. Mas la encumbra la modestia, que la atrassa. Afsi lo canta Plin. de Trajano (in Panegir.) *Hac est natura syderibus, ut parva, et exilia validio-*

5

rum exortus obscuret. Similiter Imperatoris adventu, Legatorum dignitas inumbratur, tu tamen maior omnibus quidem eras, sed sine ullius diminutione MAIOR. Eandem auctoritatem, presente te, quisquam quam absente retinebat; quia etiam plerisque ex eo reverentia accesserat, quod tu quoque reverebare. Que es hidalga solo primacia, la que crece sin emulacion que disminuya, y la que sobrefale elevando a quien compite; pues ser MAYOR entre Menores, es ser luz entre sombras, que vincula mas su luzimiento en la obscuridad de la tiniebla, que en la actividad de su resplandor. Caducas son las luzes que luzen porque otras se obscurecē. No es gloria el ser MAYOR, sino son maximos los que precede. Asi el P. Velazquez del mismo Trajano. *Nullam in eo gloriam ponit, quod sit omnibus MAIOR, nisi maximi fuerint, quibus est MAIOR.* lib. 3. de optim. Princip. annot. 18. num. 5. § 6. Solo son las del Sol luzes generosas, pues luzen sin la costa de otras ruinas, pues ni se embarazan de luzir quando la Luna aparece, ni se desluzen quando luzen de que las luzes materiales luzgan. *In cælo ipso sua luce Sol Lunam superat, non vituperat; Stella ab Stella differt in gloria, non disidet in superbia.* Div. August. lib. de bon. viduit. cap. 6. Llame se pues MAYOR, quien quiere luzimientos para darlos. *Luminare maius ut præset diei*, y Menor, quien sobre participarle el resplandor, se vale para luzir de su ocaso, si para componer vn luzimiento, se funda en vna caida, § *Luminare minus, ut præset nocti.*

Nunca fue bien vista de humanas, ni divinas Letras la ambiciosa pretension de MAYORIAS, y en el mal despacho que ha tenido siempre, se alienta mi confiança a juzgar, que tiene a su favor executoriada su resistencia. Digalo la repulsa que tuvo esta disputa en el cap. 18. San Math. Marc. 9. Lucæ 9. quando llegaron a preguntar los Discipulos a Christo: *Quis putas maior est in Regno Cælorum?* Pues a la pregunta de vna ambicion correspondio de vna humildad la respues-

ta: *Qui cumque ergo humiliaverit se sicut parvulus iste, hic est Maior in Regno Cælorum.* Y de este pensamiento de Mayoría, en sentir del Abulense, fue el motivo el Enemigo común. Así en la quæst. 5. sobre el Cap. 18. de S. Matheo. *Queritur quomodo insurrexit cogitatio, & contentio inter Discipulos de maiestate? Et dicendum, quod aliqua causa extiterunt, unde insurgere posset; Et tamen illa non incitaverunt, sed diabolus inventa ista occasione movit corda eorum ad contentionem.* Y passando en la question siguiente a ventilar si esta tentacion fue de vno, o muchos de los Apostoles; refiere el sentir de algunos que tienen, que fue de solo Judas. *De quo aliqui solum Iudam culpave volunt.* Y discutiendo el Author citado en la question septima, la ocasión que dio motivo a la disputa, si la solucion de la Didracma, que pagò Christo por si, y por San Pedro, o la Assumpcion de los tres Discipulos al Monte donde se transfigurò, en la exclusion de esta segunda haze compatible ser tres igualmente elevados a la Mayoría: *De ascensione trium cum Christo in Montem, non satis videtur, quia quantum ad hoc tres sunt æquales; Et ita, vel nemo est Maior omnibus, vel tres sunt Maiores.* Que en queriendo sobresalir entre la igualdad la Mayoría, ò todos hemos de ser iguales, o todos emos de ser MAYORES.

Al cap. 20. de San Math. se refiere la indignacion de los diez Discipulos sobre la pretensa Primacia de las Sillas: *Et audientes decem indignitati sunt de duobus fratribus, que tuvo igual despacho.* Y en la question 83. vuelve a dezir el Tostado. *Quod ergo isti duo appetiverint, & expresse petiverint Primatum, fuit molestum alijs, quia ex hoc videbatur alijs contemni, & subijci suis æqualibus.* Y no pudo tanto con los Discipulos, ni el privilegio de la entrega de las Llaves a Pedro, ni la del Didracma, ni la Eleccion de los tres Discipulos para el Tabor, ni para la resurreccion de la hija del Archisynagogo, para su indignacion, como la pretension de los dos

dos hijos del Zebedeo; porque estos actos pudieran constituir sospecha en los demas, de ser aquellos del Superior mas favorecidos, o mas amados; pero no rezelo de ser constituidos mayores, *vt in q. 80. idem Abul. Ista enim dabant illis aliquem scrupulum, quod Christus maiorem favorem daret istis quam alijs, aut quod eos magis amaret, quam alios, sed non apparebat ex eo quod eos maiores constitueret; unde post hoc dubitauerunt, quis maior esset.* Porque aunque quepa en la tolerancia el sufrimiento de ver a otros mas validos, no cabe en la paciencia verlos mayores. *Manebant ergo (prosigue) omnes aequales, Et ideo cum isti duo expressè petivissent Primatum, omnes alij habuerunt causam indignatione, quia quilibet putabat se posse esse maiorem, cum usque nunc fuissent aequales: ideo omnes decem de duobus indignati sunt.*

En el Cap. 22. de San Lucas se refiere, que en la vltima cena se volviò a suscitar esta question de Mayoria entre los Apostoles, sin de lengañarlos la amorosa reclinacion de Iuan en el coraçon del Señor, el privilegiado descanso de su pecho, *Recubuit supra pectus Domini*, que passò a ser tan substituto de Dios, que mereciò ser hijo de Maria: *Ecce filius tuus*, consagrandole en estas palabras, en sentir de San Ambrosio; y finalmente el querido, *Discipulus, quem diligebat Iesus*. Porque, como queda probado, no son los favorecidos los que parecē Mayores. S Pedro fue la Cabeça de la Iglesia, y viendose constituido en esta Dignidad, le dize a Dios de San Iuan: *Domine hic autem quid?* Y respondiò diziendo: *Sic enim volo manere, donec veniam, quid ad te?* Que el ser Privado modesto, y Discipulo querido no consiste en acrecentar Dignidades, sino en que pudiendo crecer, se quedò así, *Sic enim volo manere*. Y el hijo mas querido no pierde por la humildad del nombre la prelación del cariño, *Benjamin minimus inter fratres*. Y quietò Christo Nuestro Señor la question, *Et statim*, luego al punto, dize el Texto, que llevó los

tres Discipulos, y començò a entristecerse en los principios de su Passion: como enseñando en sus obras el camino de estas Mayorias: alli se le presentò el Caliz de su Passion, con que a los mismos dos Discipulos avia brindado en la ocasiõ que le pidieron las Sillas: porque como va discurrido, no ay mas apto medio para las Prelacias, que el merito de los trabajos.

Muchorictgo tiene la usurpacion de vn indebido lugar: *Cùm invitatus fueris ad nuptias, non discumbas in primo loco, ne fortè honoratior te sit invitatus ab illo, & veniens qui te, & illum vocavit, dicat tibi: Da huic locum; & tunc incipias cum rubore novissimum locum tenere.* Contra los afectadores de Mayorias se encamina la detestacion del Evangelio: *Amant primos recubitus in cœnis, & primas cathedras in Synagogis, & SALVATIONES IN FORO, & vocari ab omnibus Rabbi.* *Matth. 23. Luc. 11. & Marc. 12.* Y tales son de los que habló la *ad splendidioris. C. de diver. offic. lib. 12. Qui studio exercendæ cupiditatis ambierunt, ut velut in meliori fortuna positi, &c. Adversus quos validè exclamat Luc. de Penn. Ibi facit illud Poeta.*

Ambitus impaciens, & summo dulcis unum
Stare loco, socijs què comes discordia Regnis.
Està muy lugero al error, quien busca la lisonja del nombre, pues la fantasia de la adulacion passa por verdad el delirio. Así Aristoteles 2. Rhetoricorum: *Honor & complacentia sunt de genere delectabilissimorum, quia fit fantasia unicuique quando honoratur, & ei applauditur quod sit talis.* Y en conclusion es ligereza de animo mandar, que los honores (y mas los indebidos) se den; porque el honor se ofrece, y no se pide. *l. 1. §. de var. & extraor. cog. l. fin. de crim. sacril. l. eos. ff. de Decurion. ibi: Provt ego qui numquam petij primum, nec hoc secundum Præsidis officium.* Y en fin la primera culpa que violò la candidez del Cielo, fue querer elevar vn folio sobre los Astros, fixar sobre el Aquilon vn asiento, colo-

7
car vna tyrana Dignidad sobre los Cielos; *in Caelum conscen-
dam, & super Astra Dei exaltabo solium meum.* Y la prime-
ra que manchò la innocencia de la tierra, vna elacion def-
vanecida, vna presumpcion soberuia, *eritis sicut Dij.* Vbi Au-
gust. *Quomodo his verbis crederet, nisi iam inesset menti
amor ille propriae potestatis, & quaedam de se superba pra-
sumptio?* Que es la ambicion de honores de iguales pasion
tan ciega, que aun lo que posee con justo titulo la humil-
dad pierde con mala fee la soberuia. Semejança tuvo con
Dios el Ángel, en quien copiò su viva spiritual imagen. Ima-
gen, y semejança el hombre, *faciamus hominem ad imagi-
nem,* pero en afectar cõ ambicion la similitud, estubo su ten-
tacion, y su ruina. *Similis ero Altissimo,* dize el primero, *eri-
ritis sicut Dij,* tiento el segundo. Pues si son imagenes ambos
què solicitan? Ser lo mismo que son con altivez, y caer del-
vanecidos de lo que fueron. No ay mejor modo de ser mas
alto, que el ser mejor, pues lo vno es esperança de premio, y
lo otro seguridad de ruina, sic D. Bernar. in Epis. *Qui autem
querit altior esse quàm melior, non debet premium sed prae-
cipitium expectare.* Vnde Psalmist. *Neq; ambulavi in magnis,
neque an mirabilibus super me.* Tomemos pues el consejo
de San Pablo *ad Philippenses. 2.* para adquirir justamente el
renombre de Mayores, que es el de la igualdad, la conformi-
dad, la vnion, la humildad, el desprecio de la vanagloria; se-
remos reciprocamente Mayores: no mirando, no con mas
pasion cada qual su Dignidad, que la de su Compañero.
*Idem sapiatis eandem charitatem habentes, unanimes id
ipsum sentientes, nihil per contentionem, neque per inanem
gloriam, sed in humilitate Superiores sibi invicem arbitran-
tes, non quæ sua sunt singuli considerantes, sed & ea quæ alio-
rum.* Porque disuena en animos varoniles el empeño de des-
collar entre los iguales. Es celebre el caso que refiere Fr. Pru-
dencio de Sandoval, de las Madamas de los Payfes de Flan-
des, que aviendose entre ellas movido contencion, y litigio

sobre precedencias, y obtencion de la mano derecha, y aviéndolas declarado iguales el Consejo de Flandes, ocurrieron sin embargo ante el Emperador Carlos V. a quien hizieron importunas instancias para que determinasse, y al fin determinò su controversia al margen del Memorial, diciendo: *La plus tolle vada abant*, que quiere dezir: La que fuere mas necia preceda; conque ninguna quiso la precedencia.

Y para que sin la mortificacion de ceder de su Derecho se haga en mi Compañero tolerable esta igualdad, alarguemos la consideracion a lo que en lo general, è individual huviere decidido in puncto iuris sobre esta materia, y la facil evasion que tiene su pretensa costumbre, conque quedaremos facilmente desengañados. Para lo qual es necessario presuponer, q̄ los dos officios de Tenientes de V.S. que los dos exercemos, s̄n dos columnas en quienes igualmente se substituye el peso desta governaciõ. Porq̄ considerando las Leyes Reales la summa ocupacion, y carga de negocios, q̄ en esta, y otras Ciudades pudieran ocurrir, y que vnos Governadores, por no ser profesores de la facultad del Derecho, y otros por no poder, aunque lo fuesen, dar providencia de administracion de justicia a los habitantes; a los vnos, y otros necessitaron a tener consigo Tenientes Letrados, que los ayudassen. Como en la *l. 22. tit. 9. p. 2. ibi: E para fazer esto bien, è como s̄viene, deben de aver consigo homes sabidores de Fuero, è de Derecho que les ayuden a librar los pleytos, è con quien ayã consejo para las cosas dudosas.* Lo mismo la *l. 10. tit. 5. lib. 3. recop. E mandamos, que quando fueren proveidos de los tales officios se les mande, y encargue de nuestra parte, que tomen, y tengan consigo Tenientes Letrados de ciencia, y experiencia.* Y así lo tenia expressamente dispuesto el Derecho Comũ. *Auth. de mandatis Princi. §. Festinabis. Etiam Consiliarium, Et quicumque fuerit circa te, assumere virum optimum, Et purum undiq;* Idem Iustinianus de *Iudicibus, const. 82. Nostris Magistratibus omnino ad manus sint, Et*
Assesso-

Assessores, qui legum placita explicent, Et eorum suppleant occupationes: quando quidem multis undique curis impliciti, meritò Iudiciarias partes Assessorum suorum suppleant presentia. Cap. ad audientiam, de consuet. Text. ex Gloss. in Cap. de quibus. 2. dist. Cap. statutum de rescrip. in 6. cum vulgat.

Y aunque en muchas Ciudades no ay mas que vno, por batar al cumplimiento de administracion de justicia; en otras donde es mayor el concurso de los vezinos, ay despachadas Provisiones Reales, y dada forma para que aya dos, o mas, como convenga, segun refiere *Bobadilla lib. 1. de se Polyt. cap. 12. num. 19.* Y en esta con especialidad, por ser tan numerosa, y dilatada su jurisdiccion, y estar en los Tenientes de V. S. tan absolutas las primeras instancias, por las Provisiones, y Privilegios notorios que tiene la Ciudad ganados, despues que se resolvió en la Asistencia, y sus Tenencias aquella primitiva jurisdiccion, que tuvieron los Alcaldes Mayores (de que se haze tan repetida mencion en las *ll. del tit. 2. del lib. 3. recop*) y por el cõcurso de Naciones Estrangeras, y riesgo mas probable de la violacion de las leyes, por la diversidad de sus costumbres, que con la precaucion del remedio de mas Ministros, puede mas facilmente governarse; ha sido necessario para poder dar providencia de administracion, multiplicarse las Varas de Tenientes, residiendo en los dos primeros la omnimoda jurisdiccion de Sevilla, y su Tierra en lo Civil, Criminal, y Polytico privativè, y con prevencion; y otra tercera destinada a lo Criminal, que previene, que es la del Alcalde de la Justicia: y otra que fuera de Sevilla en toda la Tierra de su jurisdiccion, que la exercita, q̄ llaman Teniente de la Tierra: y otra que precipuamente està destinada al Juzgado de Fieles Executores para la observancia de las Ordenanças de la Ciudad, que vulgarmente llaman Teniente de la Vara. Y de estos los que por Antonomasia se llaman Tenientes, son los dos primeros, tan iguales en la intension, y extension de jurisdiccion, que hasta en el numero de los Es-

criva-

crivanos de lo Civil con quienes despachan, se igualaron en su creacion; pues a cada vno de sus juzgados corresponden treze Oficios, de veinte y seis que ay de numero.

Esto supuesto, viene en consecuencia precisa la paridad reciproca destas dos Varas primeras, tan iguales en la Dignidad, que solo las distinguen los individuos de la administracion, y como a tales las tratan indistintamente las leyes del Reyno, sin hazer especialidad, ni constituir en alguna dellas Mayoria. Acreditenlo las leyes 20. 30. 35. y 43. tit. 2. lib. 3. recopil. pues en la primera, imponiendoles obligacion de acudir a la Real Audiencia a informar, siendo llamados, en los negocios que se ofrecieren, se dize *absolutè. Quando quier an ser informados de algunos de los Tenientes del Asistente. Y en la 30. Que las apelaciones, que se interpusieren del Asistente, y su Lugartenientes de Sevilla, y su Tierra, y del Alcalde de la Justicia, vayan a la Audiencia. Y en la 35. Que uno de los Tenientes, o Alcalde de el Asistente, salgan a visitar la tierra. Y en la 43. repetidamente: El Asistente, y sus Tenientes, en dos ocasiones.* Luego si la ley no haze distincion de estas Dignidades, ni atribuye a alguna en especial Mayoria, sino que simpliciter, & indefinitè las propone; tampoco nosotros debemos distinguir las. *Quia quòd lex non distinguit, nec nos distinguere debemus. l. de pretio. ff. de publ. in rem act.* Y no puede aver Mayoria, donde specialmente no la expreso la ley: *Cum generalitate talium superiora non veniãt, vel Maiora, quam in ipso procuratorio sint expressa. Clem. 2. de procurat. ubi Gloss verbo Maiora. Cap. sedes. 15. de rescrip. Maiores, & digniores suos sub generali clausula non intelligantur includi.* Y estan conforme a razon, que a dos officios de vna misma especie, y de igual dignidad, se les deba tratar con igual respeto, y tratamiento, que aunque especificamente no estè declarado, se debe entender virtualmente por Derecho. *Arg. text. in l. unic. C. de privil. urb. Constantinop. lib. 10. D. Valenç. cons. 82. num. 67.*

Esto

9

Esto procede con tanta razon, que no solo no se distingue entre si su Dignidad, pero ni de la que V. S. exerce como Asistente, por considerarse tan igual la jurisdiccion, que no se distingue la de el Corregidor, y sus Tenientes, como ni la del Obispo, y sus Vicarios: antes son idem Tribunal. *Cap. 2. de consuet. in 6. §. Item si adhuc, inst. mandat.* Y como a el Vicario, aunque sea elegido por el Obispo, se le concede por Derecho Pontificio jurisdiccion ordinaria; *cap. 1. §. 3. de offic. Vicar. in 6. facit. l. §. quia. ff. de iurisd. omni. iudic.* asi tambien, aunque al señor Asistente se le concede por su titulo, y leyes del Reyno el nombramiento de sus Tenientes, attamen despues de nombrados, no solo tienen propiedad de jurisdiccion ordinaria igual a la de V. S. por las palabras generales de los titulos: *Y a los que nombraredes, he por nombrados.* Y de la *l. 22. tit. 5. lib. 3. recop. ibi: Y por sus Tenientes se le dá facultad para exercer la jurisdiccion ordinaria:* Y por la costumbre vniuersal con noticia, y permission del Rey, y del Consejo, como considerò Bob. *d. cap. 12. §. 16. lib. 1. Dom. Molin. de primog. Hisp. lib. 1. cap. 25. num. 11. §. 12. vbi quod in consulendo, & iudicando, se debe tener por cierta esta conclusion. Late Azov. l. 10. §. 11. tit 5. lib. 3. recop. num. 1. §. in l. 1. tit. 9. num. 7. §. 8. eodem lib. Dom. Pras. Covarrub. lib. 3. var. cap. 20. num. 4. §. probatur ex text. in l. 1. C. si quacumq. prædit. potest.* Pero despues del nombramiento de V. S. la autoridad de nuestros Oficios es de el Rey; y virtualmente son nombrados por su Magestad los Tenientes, en quanto en los titulos de los Corregidores dize su Magestad, que los q̄ nombraren, ha por nombrados, *per regulam. 72. qui facit de reg. iur. in 6. l. ita tamen. ff. de adm. tut. cum vulgat. §. in terminis Bobad. cap. 16. lib. 1.* De mas de que de el examen, y aprobacion del Consejo (de que hablaremos luego) y juramento en èl, de vsar bien los oficios, en que quedò confirmada la eleccion, se hizieron irrevocables los nombramientos, y se radicò, y tomò fuerza la autoridad de estos Oficios, no tanto

del nombramiento, como de la aprobacion, y confirmaciõ
del Consejo. Así lo probò Bobad. *ubi sup. num. 25. ex text. &*
Gloss. singul. in authent. de defens. Civitat. §. Ius iurandum.
Et ibi Ant. Puteus *de syndicat. verb. Electio, cap. 3. num. 3.*
Azeved. *in add. ad Curiam Pisan. lib. 1. cap. 2. num. 4. lit. C. in*
fin. Porque la nominacion de V. S. no obra mas que deputar
la persona en quien resida, y passe la jurisdiccion del Rey, y su
Consejo Supremo, que es la fuente de donde se deriva. *l. item*
eorum. §. Decuriones, ibi: Fateri enim refert ipse ordo elegerit,
an is, cui ordo negotium dedit. ff. quod cuiusque univer. nom.
Mejor text. *la l. pater ex provincia ff. de manum. vindic.*
Solam enim electionem filio concessit, cæterum ipse manumis-
sit. l. annua. §. Attia. ff. de annuis legatis, ibi: Ministerium
quidem nominatorum designatum, cæterum datum templo.
Multa apud Oleam de cess. iur. cit. 3 q. 3. num. 14. Y la jurildi-
cion de V. S. y nuestra es en lostres vna misma, y no seme-
jante; porq̄ la semejaça excluye la idẽtidad. *l. quod Nerba ff.*
de post. Y así se llaman, y reputan los Corregidores, y sus Te-
nientes Collegas en los Oficios. Casan. *in Cons. Burg. rubr. 4. §.*
7. n. 29. Bob. d. cap. 12. lib. 1. n. 40. in fin. Y tienen la misma pro-
priedad en la jurildiccion, bien que con la subordinacion, y
obsequio reverente que se debe. Bart. *in l. iudicium soluitur,*
Gloss. ff. de iudic. Gloss. in l. legati. ff. de Offic. Proconsul. Bo-
bad. *cap. 16. num. 45. ibi: Y porque el Teniente despues de nõ-*
brado, è introducido en el Oficio, tiene propiedad en la jurif-
dicion por el Rey, y por la ley, aunque subordinada al Corregi-
dor, pero cõ la misma potestad, meromixto imperio, calidades,
y jurisdiccion que el.

deponit'

Y por todas estas razones se debe tratar con igual vene-
racion qualquiera de los Tenientes, que la persona del se-
ñor Asistente. *Cap. precipimus. 93. dist. cap. 2. de offic. Vicar.*
in 6. l. 1. C. de offic. Vicar. Cap. sane. Cap. significasti. Cap. cum
olim Magister, de offic. & post. iud. de leg. Bart. l. si filius. ff.
de leg. Gloss. in. Cap. cum voluntate, verb. Causam, de sent. ex

com.

com. Fel. Cap. cum olim, de offic. delegat. Bald. in l. sed si hac. §. fin. ff. de in ius voc. Arvedañ. cap. 3. Prator. num. 4. vers. 10. Laté Aviles. cap. 4. Gloss. iustitia, num. 8. & 9. Bobad. d. cap. 12. num. 56. Y debe goçar de las mismas prerrogativas del Superior, cuyas vezes exerce. Clement. dudum, ubi Gloss. verbo Pralati, in fin. de sepultur. Quam ad hoc ponderat Abb. ibi num. 5. Alex. num. 4. in rubr. de officio eius cui mād. est iuris d. Facit Cardinal. Clem. 1. de offic. Vicar. in 6. opposit. ad fin. Roman. sing. 363. quæ incipit. Bar. ex Cap. precipimus. Tunc enim sicut illius locum tenens honorabitur. Laté Dom. Valenç. cons. 101. num. 31. & duob sequent.

Luego si medida la jurisdiccion, honorificiencia, y potestad de mi Oficio con la de V. S. mediante el favor que recebi por su nombramiento, y aprobacion del Consejo, las iguala, o identifica el Derecho; como podrá llamarse mi Compañero MAYOR, q̄ el q̄ es iguala V. S. en jurisdicciõ, y honorificiẽcia de officio? Absurdo fuera de sigualarse, si su Vara, y lamia en V. S. donde asiste vnida la jurisdicciõ, son vnas, quia quæ sunt eadem uni tertio. sunt eadem inter se, en sentẽcia del Philospho. De aqui es, q̄ considerado el origen de nuestros Officios (cuya division se ocasionò de los motivos referidos) hallaremos, que en su rayz fueron tan vnos, que no admitten disparidad, ni aun denominativa. Y esta consideracion de origen, es tan precisa en la atencion, q̄ se reputa por el fundamento del estado en que reside qualquiera materia. *l. sed Iulianus. §. Non solùm. ff. ad Senatuscons. Maced. l. si quis. 3. §. Si à filio familias. ff. eodem.* Lo qual procede ta llano, que sin venir en consideracion qualquiera alteracion, y mudança accidental, se atiende solo al estado del origen. *l. cui fundus. 45. ff. de cond. & dem. l. 3. ff. de tut.* Y se debe atender mas el origen que el nombre. *Quia ab origine vim reliqua capiunt. l. quidquid. ff. de vox. act. Licet origo sit alterata. l. cum filiis. §. Hæres meus. ff. de leg. 2.* Y particularmente, q̄ quãdo se contrvierten efectos denominativos, se hade recurrir a las reliquias

liquias originales de donde dimanar; es conclusion de *Hipol. Riminald. in l. Imperium, num. 287. ff. de iurisd. iud. facit text. in l. servos. 2. C. de question. Vbi Serbus, qui fuit semel Gaij, licet nunc de ~~re~~minetur servus Titij, non torquetur in memoriam prioris dominij.* Y assi, como en el origen residen cõ vnion en la persona de V. S. estos dos Oficios juntos, debaxo del contexto de vna misma jurisdicion, no pueden, por dividirse los organos de su administracion, dexar de passar cõ iguales prerrogativas.

Dividio la ley la administracion de justicia en los dos Tenientes para su mejor providencia. Porque puede el Principe dividir, y separar Provincias, y administracion de las jurisdicciones. *l. si eadem ff. de offic. Assessor.* como con causa se divide vn Obispado en dos Diocesis, vna Iglesia en dos Parrochias, y vna Prebenda en dos Porciones. *Cap. ad audiētiā, de Eccles. adific. Cap. vacante, de Præbend. Roderic. Suarez, alleg. 7. a num. 15.* Pero no porque se dividiessen los individuos de administracion de justicia de esta Ciudad, se dividio la jurisdicion realmente. Porque como dixo *Bart. in l. inter tutores ff. de admi. tut. Et rursus cons. 179. Jurisdictionis administratio potest dividi, sed non ipsa iurisdictione.* *Felin. in Cap. prudentiam, de offic. deleg. Vbi ait quod in iurisdictione non cadit vera divisio, maximè in feudali, Et in ea quæ est unius loci tantùm, licet non sit feudalis, nec in Dignitate.* En cuya sentencia, si en la jurisdicion de vn solo lugar, ni en la Dignidad de la jurisdicion, no puede caer real, y verdadera division: sigue se precisamente, que siendo *ratione loci, & dignitatis* nuestra jurisdicion indivisible, hemos de goçar los dos equè principaliter la Dignidad, como goçamos la jurisdicion. De que resulta incompatible la MAYORIA.

Es singular doctrina la de la *allegat. 7. de Ioann. And. Georg. nu. 11.* y del señor Don Iuan de Solorz. *de Gubernat. Indiar. lib. 4. cap. 3. num. 72.* donde esfuerzan, que no se indu-

de division, ex eo, quod iurisdictio diversimodè exerceatur pro bono publico. Y muy del calo el texto in l. Caius. 88. §. Titius. ff. de legat. 2. vbi fundi divisio gratia vberioris culture non facit fundos diversos. Singularmente Greg. Lopez. l. 8. tit. 19. p. 3. Gloss. fin. Tiber. Decian. respons. 11. num. 22. lib. 1. vbi, quod Civitas dividitur in plures regiones ratione commodioris vsus, Et tamen remanet eadem Civitas. l. 2. §. Eodè tempore constituti. ff. de orig. iur. Ayuda mucho esta propuesta el sentir de Bald in l. cum dotem, in fin. C. de iure dotium, repetido in l. 1. C. de sent. Et interlocut. om. iudic. donde dize, que quoties duo sunt propter unum, utrobique tantum est unum. Y assi lo acredita la l. libertatis. §. Servus. ff. de evict. De suerte, que quando dos cosas son de vna misma especie, y se cõstituyen por vna misma razõ, arguyen no ~~se~~ divisio, sino dilatacion. Ut concludit Alphen. l. proponebantur. 76. ff. de iudic. Y en estos terminos, que quando la division de administracion se hizo en favor de los Oficiales, no deba convertirse en su perjuizio, ni ser causa de que alguno pierda las prerrogativas que corresponden a la jurisdiccion in communi, se deduce del text. in Cap. ob gratiam, de reg. iur. in 6. l. quod favore. C. de legibus. le a. l. ff. locati. Quia rescissio unionis in Officijs, non efficit, vel operatur, quominus ad comoda admittantur. l. 3. §. Si emancipatus ff. de bonor. possess. contra tab. Quia inducta ad augmentum non debent operari diminutionem. l. si quis mancipia. ff. de fund. instr. cum vulg. Y no es dudable, que en la division duran los mismos privilegios que corresponden al Oficio indiviso. Texto formal la l. 2. C. de Decurion. Et eor. liber. ibi: Arbitror tamen eundem ordinem tenere, quem pridem habuerunt. l. 1. vbi DD. C. de Consulibus. lib. 12. l. decernimus. C. de sacros. Eccles. l. 1. C. de Preposit. sacri Cub. lib. 12. Porque el que fue vnido, è incorporado con otro en vna Dignidad, goza las mismas precedencias, y prerrogativas, que aquel con quien es vnido: ex Cap. cognovimus. 12. q. 2. Cap. cum in tua, de decim. Y

en terminos de precedēcias autoriça esta conclusion con la doctrina de *Abbad, Romano, y Decision de Rota, Gratian. tom. 5. discept. cap. 940. num. 26. § 27.*

Facit textus in *l. via. 23. §. 3. ff. de servit. urb. praed. vbi Quaecumque servitus fundo debetur, omnibus eius partibus debetur: § ideo, quamvis particulatim venierint, omnes partes servitus sequitur, ita ut recte singuli agant ius sibi esse eundem. l. 2. in fin. § l. sequent. ff. si servit. vendic. August. Beroi. q. 116. num. 3. qui ait, Quod si quis ius in re pro indiviso habet, etiam si fiat divisio rei, remanet cuiuslibet ius reale in parte, quae sibi ex divisione obvenit. l. communi dividendo. ff. commun. divid. l. cum in fundo. §. penul. ff. de iur. dotium. Luego si por la disposicion de los textos, y doctrinas referidas, quando integralmente al fundo, o possession, o quien la tiene indiviso, assiste algun derecho de servidumbre, v de otra especie; el dividirse en partes no perjudica para q̄ a las partes siga la misma naturaleza de todo, antes de dividido, y estas partes de administracion de jurisdiccion que en nosotros residen, resultan de vn todo formal, que en V.S. se vne; viene en consecuencia legitima, que con la misma principalissima igualdad emos de participarlas en la Dignidad que en si tienen en la vnion: *Quia idem est de parte ad partem, quod de toto, quoad totum. l. quae tota, de re vindict.**

Discreto texto la *l. cui fundus ff. de cond. § demonstr. ibi: Dissimilis est causa cum duobus eadem res legata est: in hac enim questione statim à testamento, quo pluribus conditio apposta est, divisa quoque in singulas personas videri potest: § ideo singuli pro sua parte, § conditioni parere, § legatum capere possunt. Et infra: Et omnis numerus eorum, qui in locum eius substituantur, pro singulari persona est habendus. Luego à paritate rationis, los dos que substituímos la persona de V.S. nos emos de considerar tan vnos, y tan iguales, que metaphysicamente parezcamos vna misma persona debaxo de vna misma formalidad de prerrogativas.*

Es

Es terminante apoyo el consejo 94. del señor Valenç. n. 4. fundado en la doctrina de Bartulo *in l. meminisse, num. 2 ff. de Offic. Procons.* donde dize, que siempre que para mas facil expedicion de los negocios de justicia, y del regimen, y govierno polytico, se divide en dos, o en mas el cargo, adhuc son vnos mismos, y de igual dignidad los Oficios. Mayormente quando sola la equiparacion de dos Oficios basta *ad hoc ut intelligatur dispositum in vno, quod in alio dispositum reperitur. Text. in l. qui seruo. C. de furt. Cap. quamvis, de elect. in 6. Quia in his, quas sunt paris potentia, par debet esse effectus. l. si socer, in fin. ff. sol. matr.* Notat Bald. *in l. conuenticula. C. de Episc. & Cleric. Et inter equipollentia est idem iudicium. l. si mater. C. de instit. & subst. l. Titia. 9. ff. de ann. legat. A vend. resp. 18. à num. 5.* Y consecutivamente entre los equipotentes debe ser vna misma la denominacion. Texto formal, y expreso el *Cap. translato, de constitut. ibi: (parece que hablò de nuestros Oficios) Quia enim simul, & ab eodem, & sub eadem suasionem utraque data sunt, quod de vno dicitur, necesse est ut de altero intelligatur.* Facit text. *in l. fin. C. de nupt. vbi, Quod ex vna procedit radice, licet diuersum appareat, vna lege comprehenditur: & de consimilibus idem iudicium habendum. Cap. ad eius verò, vers. Si enim. 5. dist. Cap. denique, dist. 4. Cap. & hoc diximus, q. ult. Cap. si quis obiecerit. 1. q. 3. Cap. & inter corporalia, de translato. Gloss. dict. Cap. translato, vers. Quod de vno.* Porque donde milita vna misma razon, procede vn mesmo derecho. *l. illud ff. ad l. aquil. Et circa urbanitatem, ab equiparatis, licet argumentum sumere. Alex. in l. Gallus. 5. Forsitan ff. de liber. & posth. Paris. cons. 49. num. 86. lib. 3. Menoch. lib. 2. de arb. cas. 55. n. 5. Latè in hac materia Petr. Barb. l. 1. ff. de legat. 1.*

Y en los terminos de Oficio dividido en dos, o en mas por conveniencia publica, que solo avia de residir en vno, que las dos personas en quien se divide, gozen igual, y principalmente las prerrogativas, que tocavan al vno, si en él

unicamente residiese, lo decidio, y en el nuestra question, vn elegante texto de los Emperadores Valentiniano, y Mar-
tiano, escribiendo a Paladio Prefecto Prætorio en la *l. binos. C. de advocat. divers. iud. Binis, qui priores in tui culminis sede inveniuntur, ad patronatum fisci singulis quibusque annis accedere paribus dignitatis, Et privilegiorum insignibus ambiendos esse precipimus, quibus ante hac utebatur, qui solus fisci creabatur patronus.* Dibujada està su especie en nuestro caso, resuelta en su decision nuestra duda; de parte de la materia sujeta, porque se trata de vna Dignidad en dos individuos, de igual privilegio, de vn Oficio en dos Ministros, y dos los primeros *binos qui priores inveniuntur*, igualados en las prerrogativas *paribus dignitatis, Et privilegiorum insignibus ambiendos*, y tan vnidos como si vltasse vno solo, *quibus utebatur qui solus.* Pues què espera nuestra duda, que no se rinde a vna disposicion que haze evidencia. Coronala el epigraphe de Baldo, que dize: *Quando in officio cui vnus consuevit præesse, plures eliguntur, quilibet illorum illis privilegijs utitur, quibus ille solus utebatur?* Califica tambie la conclusion el *Cap. cum olim, de consuet.* en materia de Precedencias, ibi: *Statuentes vt Præceptor talis institutus in sessionibus, Processionibus, Et alijs, illam habere in Londonensi Ecclesia Dignitatem, quam habent alij Præceptores.* Porque quando de Derecho se parifican dos Oficios, *quod in vno disponitur, censetur in alio dispositum. Cap. quamquam. Cap. quamvis. Cap. quam sit, de elect. in 6. Cap. non debet, de consang. Et affinit. A vendañ. in Cap. Prætor. p. 1. cap. 1. num. 3.* Laudable moralidad la de el texto *in l. 1. C. de veteran. lib. 12.* para la igualdad conque deben portarse en los honores los Compañeros de vn Oficio, deseandose reciprocamente su adelantamiento, *magis magisque con veteranis meis beatitudinem augere debeo, quàm minuire.* Pues con quanta mas razon se les deberà a los Compañeros la conservacion de sus honores, quando se les persuade el aumento? *ad l. decerni-*

miss. C. de Episc. & Cler. Bald. in l. conventicula. C. eodem, considera el igual alternativo tratamiento con que se deben portar. En el *conf. 94. del señor Valenc.* se prueba muy en favor de este discurso la suprema autoridad con que quedô el Consejo de Italia dividido del de Aragon, para mas expedita providencia del gobierno de aquellas Provincias, quedandose en la division tan igual en las prerrogativas, como quando estava vnido.

Pero mas de nuestro proposito es el *consejo. 82. dõde desde* calificar el decente tratamiento que se debia a el Adelantado mayor de las Indias, sin embargo de averse omitido en la Pragmatica de las Cortesias, desde a parificar en honores, y denominaciones al Adelantado mayor de las Indias, y el de Castilla, y por razon de su igual Dignidad, y exercicio (quãdo le tenian, que bien puede darse Dignidad sin vso, como despues diremos) resuelve, que puede cada qual, en concurso de el otro, llamarse igualmente Adelantado mayor, precipuè *num. 79. ibi: Et mediante equiparatione, & equalitate inter Adelantatum Castellæ, & Indiarum, absque eo quod interea sit dependentia, aut Maioritas, non potest considerari certa ratio inæqualitatis, aut Maioria, imò quilibet respectu sui Regni, vel Provincia potest dici Adelantatus Maior, vt insinuatur in Authentica vt Sponsalitia largitas. §. aliud, collat. 9. Rebus. ad Constit. Franciæ, tract. de supplic. inter Præs. q. 6. num. 3.* Y prosigue en el *num. 80. Et unusquisque in subscriptione se appellat Maiorem.* Luego à paritate rationis, si por ser aquellos dos Oficios de igual Dignidad, respectivamente a sus Provincias, sin dependencia, ni Mayoría, no se puede fundar razon de desigualdad, ni preferencia, y así cada qual puede llamarse Adelantado mayor, como se lo llaman con efecto: en nuestros Oficios, donde tampoco milita desigualdad, sino tal pariformidad, como queda probada, que razon puede aver, o por donde ambos no se llamen **TENIENTES MAYORES**, ò positivamente **TENIENTES?**

Y no es de consideracion la estimacion que supone tener su Vara para con el vulgo, por algunas qualidades, como la asistencia ordinaria a los Cabildos, que le ven exercitar mas de ordinario que a mi (a que luego responderemos) porque quando, por caso negado, tuviesse por esta razon mas recomendacion su Vara, no por esto excede mis prerrogativas: como tambien notò el señor Valenç. *ubi supra*, para que le debamos el todo deste discurso. *Et quamvis* (dize) *concederemus sine praiudicio veri, quòd aliquod ex Adelantamentis haberet Maiorem existimationem altero, non ex eo debet praiudicium sequi aliorum prerogativis, sicut nò operatur quòd inter Titulatos sint alij ex causa antiquitatis, aut Maioritatis status, aut divitiarum, & reddituum in maiori estimatione, & honore: nam quæ differunt secundum magis, & minus, non differunt in substantia. l. fin. ff. de fundo instruct. ibi: Etenim mediocritate non genere ab ea differt. l. humilem. C. de incest. Bart. in l. Imperium. ff. de iur. omn. iud. & in l. 1. ff. de acquir. possess. Sicut nec unus Episcopatus dicitur Maior altero, licet plus habeat reddituum. Cap. legimus. 94. dist. Abb in Cap. licet, de translat. Epis. Porque bien se compadecce, aumentarle el honor sin mudarse la condicion de la Vara. Text. in l. falsa demonstratio. ff. de cond. & demonstr. ibi: Nam honor eius actus est, non conditio mutata. l. si eum, qui de exercit. act. ibi: Hoc enim edicto non transfertur actio, sed adiicitur.*

En los terminos de Tenientes, en quienes concurría en vn territorio vna misma jurisdiccion, aunque el vno tenia de mano mas digna el nombramiento (que es lo que cessa en nuestro caso, por ser nombrados ambos por V. S.) es el lugar de Casan. in Cathalog. glor. mund. 7. part. consid. 38. ibi: *Ex his infero unum, quod frustra pretendebatur prelatio, aut superioritas per locumtenentem Generalem Gubernatoris dictæ Cancellariæ, contra locumtenentem domini Cancellarij, & in dicta Cancellaria cum non maior videatur ratio in*

vno quàm in alio. Y hablando de los Tenientes de Corregidores, *Bobad. lib. 1. Polyt. cap. 12. num. 63.* quando concurren dos en vn mismo Corregimiento, dize que son iguales en jurisdiccion, y que el vno no puede intrrometerse en las causas de que conoce el otro, por ser como son iguales, si no fuesse a falta, y en subsidio del Compañero; en que habló doctísimamente *Iuan de Platea in l. 1. C. de apparit. Praefect. annon. lib. 12.* Y que entre estos dos Tenientes ha lugar la prevencion; que tambien lo dixo *Bald. in l. nullum. C. de testib. Specul. tit. de rescript. §. 9. vers. Item quod sublatum. l. si pluribus, §. ibi DD. ff. de leg.*

No se prepostere la satisfacion formal al primer fundamento de mi Compañero, que por la presidencia ordinaria en los Cabildos, en ausencia de V. S. arguye prerrogativas de Mayor: pero sin razon, porque el entrar a presidir solo vn Teniente, consiste en la observancia de la proporcion que componen los cuerpos mysticos de las Vniuersidades, en quienes fuera monstruosidad aver dos cabeças. *Cap. cum nō liceat, de prescript.* Y aviendo de ser sola vna, se considera mas congruente que exerça aquellas funciones el que se halla primero en el orden numerico del puesto de Teniente: *Cum ordo verborum designet ordinem intellectus: ut ex Bald. Gothofred. in l. si quis solvendo, liter. C. ff. de hered. inst.* no empero por exclusion comparativa de su Compañero, en quanto a correlacion de vno a otro, sino porque la ley, statuto, o regimen de la Ciudad no admite mas que a vno en aquellas funciones; y assi quando se halla presidiendo mi Compañero, y entra el señor Asistente (como cada dia sucede) cede el lugar, y passa al de su assignacion, que es despues del banco de la justicia, donde se asientan Alguazil, Alferez, y Alcaldes mayores, y queda sin voz, y voto decisivo, por no ser compatibles dos votos por la presidencia de justicia.

Danos bastante prueba a esta respuesta la especie de vn texto del Derecho Civil, por la qual parece, que vn testador que

que se hallava fallido, o sin bastante caudal para la paga de sus acreedores, instituyò por herederos a dos Esclavos (no pierde por esta circunstancia el argumento, y paridad de nuestro intento, que esclavos con mejor nombre son de la Republica los que la gobiernan) vsando del beneficio de la ley *Ælia Sentia*, que en perjuyzio de los acreedores permitia la institucion de heredero necesario: porque el morir sin èl, era ignominioso entre los Romanos; y resuelve el Jurisconsulto, que quedara libre, y heredero del difunto de los dos Esclavos nombrados, el que lo fue en primer lugar, por no estenderle mas que a vno la permission de la ley *qui solvendo*: *Nam lege Ælia Sentia ita cavetur, ut si duo, plures ve ex eadem causa heredes scripti sint, uti quisque primus scriptus sit, heres sit.* ff. de hered. inst. proviniendole de aquel accidente la opcion de la libertad en concurso de el compañero igualmente instituido, y no de qualidad preeminente, que en su persona resida, o cause la nominacion accidental del primer lugar; como se manifiesta en otro texto de la misma rubrica. *l. si is qui solvendo.* § 7. donde para la existencia de heredero necesario, y obtencion de libertad, no le basta al esclavo ser nombrado en primer lugar, ni aun en primer grado de institucion, sino que en exclusion suya es admitido a la herencia el substituto: porq̃ en tanto la ley *Ælia* permitiò la institucion del esclavo, perjudicando a los acreedores, en quanto en virtud del testamento no pudiesse quedar otro heredero. Y assi se reconoce subsidiaria la institucion, como lo es la asistencia de mi Compañero, mia, o de los que se siguen faltando V.S. Porque no repugna de parte de nuestra Dignidad el presidir a los Cabildos, como èl preside; pues desde que fuimos Tenientes, estamos en habilitada aptitud para este acto, sino porque la materia no es mas capaz, que de vna presidencia, y esta solo se ha de obtener por vno; que es V.S. y en su defecto los que le representan inmediatamente, sin que en esta representacion aya

grados; porque todos somos iguales en la inmediacion; de fuerte, que si por accidente me hallasse yo presidiendo a la Ciudad, como muchas vezes sucede, y quisiessse entrar mi Compañero, no cederia yo, ni debiera ceder la Presidencia; porque aunque me antecediessse en el orden del concurso, si yo le previniessse en la ocupacion del tiempo, como loy igualmente Teniente, y represento a V. S. solo su presencia puede excluirme.

Confieso, que las acciones piden orden: latê *Barbos. rubr. delegat. num. 2.* pero no, que el orden constituya Mayoría; basta que logre la prioridad de nombrarse Primero, sin querer que passe a inferioridad la precisa coordinacion, que se o pone al desorden, *ad text. in l. si duos. §. 8. ibi: Neque ad alium famulatum eos cogi ff. de excusat. tut. l. heres. ff. de obseq. parent. §. patron.* Admirablemente S. Iuan Chrisostomo *Hom. 2. ad Rom.* Y iguales corren en sus operaciones la ley, y la naturaleza. §. *Minores, inst. de adoption. l. ubi pugnantia. ff. de reg. iur.* pues aunque las disposiciones de la ley parece que adelantan los efectos que regularmente caben en la naturaleza, nunca la violentaron a imposibles. *Arg. Cap. tanta, qui filij sint legitimi. l. nuper. C. de natur. liber. Amay. lib. 1. observ. cap. 4. ubi plenè de habilitate extremorum ad inducendam retractionem;* ni intentan mas las leyes, que ayudar con su providencia a la conservacion de la vida civil, sin que su ficcion ofusque, ni confunda la verdad. *l. in rebus, ibi: Non enim, quod legum subtilitate transitus earum (scilicèt rerum dotalium) in matrimonium mariti videatur fieri, ideò rei veritas deleta, vel confusa est.* Y naturalmente repugna que dos cuerposestên en vn lugar, que el Phylosopho llama vbicacion, si no es que sea por dote de penetracion, *ad §. Si duorum, inst. de ver. divi. ibi: Quod ex confusione fit, utriusque commune est.* Y por esta repugnancia no admitieron los Jurisconsultos, que dos sujetos a vn tiempo fuesen dueños, o poseedores de vna misma cosa. *l. si ut*

certo. §. duobus vehiculum. ff. commodat. l. hereditate. §. Pater. C. ff. de castr. pecul. l. servum filij. ff. delegat. 1. Y por salvar esta incompatibilidad, inventaron los Interpretes las subtiles, y metaphysicas diferencias de los dominios, quituario, y bonitario, *ut apud Ant. Fab. in Cod. tit. de non numerat. pecun. diff. fin. 6. nu. 8. Fontal. de pact. nupt. claus. 6. Glos. 1. p. 2. per totam.* Y la possession civil natural, vel quasi, incubacion, y detentacion, y llamar condominio al que el marido tiene en las cosas dotales *ad l. 1. rer. amot. Fontan. ubi sup. apud quem plures*; y el que suponen tuvo el padre en los bienes castrenses del hijo de familias, segun el derecho de los Digestos. *DD. in l. hereditate. §. Pater. ff. de Castr. pecul. l. ass. in l. si pro Emptore, à num. 145 ff. de usu cap.*

Esta indivisible ubicacion dictò la possession pro indiviso, quando la celeridad del acto, o la repugnancia de la materia no admiten commoda particion: sugetò a los interesados a la contingencia de las suertes, o aplicò su custodia, o tenencia al que pretende mayor porcion en lo particible.

No desdeñaron las leyes el arbitrio de las suertes, quando no de parte de la materia, sino de las personas estuvièsse la incompatibilidad desta ubicacion. Sea la mas canonica decision, y prueba la coaptacion de San Mathias al Apostolado. *Andres Tiraquel. de iur. primog. q. 2. C. 15.* dize, que deve resolverse con las suertes la contienda de los que compiten con igualdad de meritos, en costumbres, honestidad, y dignidad. *Ant. Mornac. observat. ad l. Aretusa. ff. de stat. homin. Multa per D. Larrea decis. 45. per totam, maxime à num. 26.*

Y debemos conocer, que se hallaron obligadas las leyes a dar a alguno la prioridad, quando la operacion ha de explicarse por muchos: no porque necessariamente suponga preeminencia, o correlacion esta nominacion, pues sin faltar a la propiedad de la significacion se dize ultimo, a quien

no tiene primero, ex *l. qui duos. §. In proposita. ff. de reb. dub. l. proximi. l. in vulgari ff. de verb. signi. Hier. Gonç. ad reg. 8. Cancell. Gloss. 9. §. 4. à num. 20. Et optimus maximus dici potest, qui solus est, & suprema tabula, quæ sola sunt. ad l. 1. ff. de bon. poss. sec. tab.* Y en las sagradas Letras se llama hijo primogenito de Maria el Verbo humanado, no teniendo a quien dezir relacion. *Cap. 5. de verb. significat. plura ad propositum Parlad. rer. quot. lib. 1. cap. 2. per tot.* sino porque no puede el modo humano vsar de otro remedio para su explicacion, ni con vn acto vnico, è instantaneo informar las execuciones de dos sujetos diversos. *Argum. l. Arethusa, de stat. hom. ibi: Nec enim natura permitit, simul uno impetu duos infantes de vno uteromatris procedere, ut ordine nascentium incerto, non appareat, uter in seruitute, libertate ve, nascatur.* Menos que resultando perplexidad, que impida el fin que intenta lograrse. Singular texto para el punto la *l. 41. ff. de usufr.* pues en su especie se halla aprobada la prioridad del orden de escriptura, è indecisa la perplexidad, que ocasiona la identidad de vn nombre en dos legatarios; si no es en caso, que ambos se concuerden en la prioridad, que han de tener para goçar el usufructo. *Quoties duobus usufructus legatur, ita ut alternis annis utantur, fruantur, siquidem ita legatus fuerit Titio, & Mævio; potest dici priori Titio, deinde Mævio legatum datum. Si verò duo eiusdem nominis fuerint, & ita scriptum fuerit: Titijs (notense aqui las palabras de la ley quando nombra los dos Tenientes) usufructum alternis annis do, nisi consenserint, uter eorum prior utatur, invicem se impediunt.* En cuya exornacion Antonio Mornacio alega vna authoridad de S. Iuan Chri-
 tostomo, que dà mas caudal a nuestro desempeño, y confirma la conclusion de que la prioridad de orden no denota, o importa Mayoria: explica pues el Santo en la *Homil. 2. ad Rom. de las Epistolas de S. Pablo*, aquellas palabras de el Apostol; *Iudæo primum, & Græco* con estas suyas *Ordinis bonos*

honor est verbum id, primum. Y aun este honor, y preeminencia, no observado en la formación de la matrícula, no la consintió el grande Augustino en agravio de otros Obispos sus contemporaneos, que le precedian en la promoción, por considerar que en la inversion del orden se les hazia no pequeña injuria, y le grangeava al Santo algunas mormuraciones. *August. Epist. ad Victorinum. 217. Deinde ad Numidas ita perturbato, & neglecto ordine scriptum, ut nomen meum tertio loco invenerim, qui novi quam post multos Episcopos factus sim; quae res, & alijs iniuriosa est satis, & mihi invidiosa.* Y para que se reconozca que dos Oficios de vna misma calidad, para vn mismo efecto, y a vn mismo tiempo provisos se reputan vno mismo, y aun en la denominacion no deben distinguirse; es fuerte argumento el del *text. in l. 1. §. Scientiam. ff. de honor. poss. secundum tab. ibi: Sed etsi in duobus Codicibus simul signatis alios, atque alios heredes scripserit, & utrumque extet; ex utroque quasi ex uno competit honorum possessio, quia pro vnis tabulis habendum est: & supremum utrumque accipiemus.* Ergo sic pariter se deberán llamar igualmente Mayores supremum utrumque Oficios que son tan vnos. Y aunque siempre prevalece el orden de naturaleza al de la nominacion *l. ass. cons. 143. n. 5. Peregr. de fideicom. art. 17. num. 8. Antonell. de temp. legali, lib. 1. cap. 46. num. 7. Quod si testator dixerit: Instituo nepotem meum, & patrem eius filium meum, adhuc praeposteratio haec non immutat ordinem necessitatis.* Como se ve en los casos en que en orden de scriptura se prepone la substitution a la institucion de heredero, & attamen esta precede *l. si quis ita. 28. de hered. inst. l. 2. de bon. possess.*

Dos son los ordenes de Dignidad, vna del tiempo que milita en aquellos que gozan de igual autoridad, que los dexa iguales, y otro de qualidad, y Mayoria, que los diversifica. *Luc. de Penn. & Ioan. de Plat. rubr. C. ut Dignitat. ord. ser. Rebus. l. 1. C. de Consulibus, per text. in l. 1. C. de praep. sa-*

cri Cab. no ay que equivocarlasy, pues estamos en el caso de la primera.

No es de mi intento, señor, negar a mi Compañero el lugar numerico de Primero, en quanto dize orden que se opone a la confusion, si, el no concederle primacia de Dignidad que diga Mayoría de relacion. No tuvo el Derecho (en sentir de vn Docto.) mas motivo para distinguir los *titulos de legatis. 1. 2. & 3.* que hazer con la division del orden menos prolixamente perceptibles las materias que encierran aquellas rubricas, no porque tengan mas dignidad, o indignidad vnas que otras para ser mas, o menos principalmente tratadas, ni porque constituyessen diversidad especifica en ellas, sino solo por el fin de la claridad hija de la division. *Quæ legentis animum incitat, mentem intelligentis præparat. Strac. in præf. de mercat.* La prioridad de orden de scriptura tiene muchas falencias, y en particular en los testamentos, y legados, no altera la naturaleza de los nombramientos passandolos a substitutos de coherederos, o colegatarios, ni se menguan las porciones de sus herencias por quedar escritos en segundo lugar mientras el testador no las distribuye desigualmente §. *Si plures, inst. de hered. instit. l. quoties. 9. §. Heres ff. eodem. Borcholt. in princ. instit. de vulgari subst. num. 4.* donde haze gran distincion de grado a lugar. *Gradus, dize, non significat locum, ut Accursius putavit, sed inter gradum, & locum magna est differentia. Heres in testamento, aut medio, aut ultima loco rectè scribitur. l. quo loco, de hered. inst. At heres non nisi primo gradu institui, vel scribi potest. l. 1. de vulg. & pup. Vlpian. in fracm. tit. 22. Deinde secundo loco scriptus coheres est; secundo gradu scriptus est substitutus.* Porque el orden no haze grado, ni constituye diferencia. Nueve son los Choros de los Angeles, y solas tres las Hierarchias que constituyen grado, y nadie podrá echar menos el orden en el Cielo. sino que quiera atribuirle qualidades de infierno, *vbi nullus est ordo.* Y a imi-

tacion de la Iglesia Triumphante, tiene la Militante grados, y Hierarchias. *Barbos. de uniu. iure Ecclesias. lib. 1. cap. 6.*

num. 6. Que la diferencia no consista en el orden, sino en la Hierarchia, o classe, se prueba en el concurso de acreedores, pues la graduacion de primero, o segundo, que proviene de antelacion de causa, o de tiempo, que contienen los instrumentos, en que fundan su intencion los acreedores, no les altera la prerrogativa, o classe en que se hallan de ser acreedores privilegiados, hypotecarios, o personales. Necesaria fue en los Prebendados de las Iglesias Cathedralas la qualidad de Canonigos, para denominar los Clerigos del primero grado; a distincion de los demas Clerigos que los llaman de segundo grado. *Ludov. Gomez in proemio Reg. Cancell. §. 1. Nam satis. Lancellot. in templ. iudic. lib. 2. cap. 9. num. 2. Saravia de adiunctis, q. 33.* de tal manera, que aun no son reputados por de primer grado, aunque sean Canonigos en Iglesia Colegial. *Boer. de aut. mag. cons. num. 83. Saravia d. q. num. 3. Casan. in Cathal. glor. mun. p. 56. consider. 32.*

No està vinculada a la primacia del orden siempre la preeminencia en los Oficios; porque si al posterior, o mas moderno asiste alguna qualidad que le diferencie saltim materialmente, sera preferido, no obstante el orden, y antiguedad del primero. *Lex agentibus, ibi: Sed in salutationibus iudicium consensibusq; priores eos qui per longa militiae metas ad principatus actus pervenerint, etsi actus tempore posteriores sint, precipimus. C. de prin. agent. in reb. Cap. statuimus, de maior. Et obed.* Y tampoco importa la preocupacion anticipada del puesto, para atrassar la precedencia del merito de quien viene despues a ocuparle. Y asì en el Consulado aquel que primero mereciò la Dignidad, llevava la preferencia, aunque el que se la competia huviesse sido Còsul otras vezes; porque la repeticion de honores no haze grado, y solo le haze el merito; pues para preceder aùn antes de

de conseguir, está poseyendo quien merece (mas que mia es esta defensa de mi Compañero) *inter Consules, is precedere debet, qui prius meruerit Consulatum, etiamsi is qui posterior est, iam olim Consul fuisset, quoniam repetitio honoris nihil auget. l. 1. Cod. de Consulib. text. in l. 1. C. de Praefec. praet. l. 1. l. unicuique. C. de prox. sacr. scrip. A may. lib. 6. C. de decur. lib. 10. num. 28.*

Y que deba preferirse en igualdad de grado el q̄ se halla con alguna calidad ventajosa, es de la auth. *de consang. & uterin frat. §. Si igitur. & Auth. itaq. C. comm. de success.* Permitaleme, señor, pues está necesaria para igualar estas balanças, vna modesta representacion de los titulos que me asisten, y precedieron al justamente reconocido premio de mi Vara, para que haziendo Paralelo de los servicios que han antecedido al puesto por donde han de regularse sus precedencias, se reconozca a quien assiste la justicia: pues son los logros que fructifican los dilatados afanes en servicio de la Republica, los decentes premios de estas prerrogativas, *sic Cicer. in Verr. ult. act. Ob earum laborem, ac sollicitudinem fructus illos datos antiquiorem in Senatu sententia dicenda locum, togam praetextam, sellam curulem, ius, imagines, ad memoriam posteritatemque prodendam.* De cuyo lugar haze memoria el señor Doctor D. Iuan Gonzalez de Salcedo, Maestro-Escuela, y Canonigo de la Santa Iglesia de Coria, Inquisidor Apostolico en el Santo Tribunal desta Ciudad, credito de la de mi origen en su alegacion aurea por el Fisco de la Inquisicion, tan celebrada, como erudita, tan breve, como grande, y tan grande como fuya: por cuya muestra concisa puede medirse la dilatación de su talento, su literatura, su erudicion, su prudencia, *ex vngue leonem.* Si no desacredita estas prendas mi infructifera ignorancia, que con malogro ha cultivado siempre su magisterio, y doctrina, *art. 3. fol. 3. num. 7.*

Quinze años ha, señor, que me graduè en la Univer-
sidad

dad de Alcalá de Henares, en la qual substituí Cathedras, y defendí Conclusiones publicas de diferentes materias con puntos de 24 horas: y precedentemente en Salamanca, y Valladolid, siendo Curante diversos Actos con aplauso de las Universidades. Treze años ha que me recibí por Abogado en los Reales Consejos, y doze que su Magestad me hizo merced de la Abogacia de los Pobres de la Corte, por titulo particular, con salario, y preeminencias tan decentes, como es notorio, y por el discurso deste tiempo servi vna, y otra Abogacia con el credito que a V. S. le consta. Y en este intermedio aviendose ofrecido tres vacantes de la Plaga de Fiscal de la Sala de los señores Alcaldes de la Casa, y Corte de su Magestad, q̄ dudaron muy cerca de dos años, la substituí todo este tiempo, dandose por servida la Sala de mi cuidado, por averse ofrecido casos arduos, y de grande empeño, en que procurè cumplir mi obligacion. En otros Tribunales, y en Comisiones particulares que han tenido a su cargo muchos señores del Consejo, y Alcaldes de Corte, me han honrado con el nombramiento de sus Fiscales, en particular los señores Don Augustin del Hierro, Don Antonio de Vidanea, del Consejo Real, Don Thomas de Valdès, de el Real de Indias, Don Francisco de Medrano y Baçan, y Don Antonio de Virtua y Aguirre del de Ordenes, y en particular el señor Don Lorenzo Santos de San Pedro, Alcalde de Casa, y Corte, y Meritissimo Regente de la Real Audiencia de esta Ciudad, que continuando aquellas primeras honras, me favorece con el exceso que con humildad confieffa mi reconocimiento. Y asimismo en negocios graves, y de gran consequencia debí a Tribunales superiores la memoria de nombrarme por Acompañado, sin embargo de recusacion de los Iuezes Ordinarios: y en todo este tiempo en las causas que se han ofrecido sobre alienates, ha sido rara en la que no ha tenido parte mi desvelo. Y ultimamente coronò V. S. estos cortos meritos con proponerme

nerme al Consejo por su Teniente, que me aprobò, y en el jurè para este exercicio (calidad tan precisa para obtenerle, que la ley del Reyno requiere por forma la comparicion personal del que fuere nombrado Teniente, para ser examinado, y aprobado en el Consejo, y poder servir en las Ciudades Cabeças de Partido con voto en Cortes, y agora generalmente en todas las Realengas. *l. 5 3. tit. 4. lib. 2. recop. & l. 11. tit. 5. lib. 3.* donde por capitulo de Cortes, demas del juramento de los Tenientes, se requiere su examen, y aprobacion en el Consejo, aunque esten graduados en Vniversidades Generales; y se les prohibe a los Corregidores que los lleven sin esta calidad. Y es de advertir, que en nuestra Congregacion de los Abogados de los Consejos, sita en el Collegio Imperial de la Villa de Madrid, por resolucion del Consejo està dispuesto, que la antiguedad para las precedencias se opte conforme al lugar que tuvieron los Abogados en los libros de la Congregacion. Y sobre tener yo la antiguedad del asiento, tuve tambien por eleccion de comunes votos la Secretaria de la Congregacion, y actualmente la exercia al tiempo que vine a esta Ciudad: y al Oficio de Abogado de Pobres, por titulo del Rey, corresponde la observada, y regular prerrogativa de preceder en el lugar a los demas Abogados de los Consejos. Todas estas calidades (que dignifican mis cortos meritos, de las quales las mas principales faltan a mi Compañero, aunque le sobran prendas, y letras para adelantarlas) pudieran hazer en su estimacion decente la Compañia, è igualdad en nuestros Oficios, contentandose con la paridad, y honesto lugar, como de antiguedad que tiene en los AËtos publicos de nuestras concurrencias, sin ponerme en la Palestra del permitido duelo de mi defensa, con aver mandado se le dièse el renombre de MAYOR en los AËtos publicos; queriendo que mi Dignidad se submita las fasces que entre los Romanos rendian en ademan de reverencia los Ministros inferiores en la ocurrencia

rencia del Mayor Magistrado, *ut apud Alex. ab Alex. dier. genial. cap. 22.* quando para desollar en su concurrencia la authoridad de mi puesto, le sufragan las calidades previas representadas; pues para cōstituir disparidad entre dos iguales, qualquiera minima circunstancia en la balança de la razon prepondera. *Vnumquodquè bonum connumeratum etiam cum minimò honorum redditur maius, & præstabilis,* en sentencia del Phylosopho 1. *Ethicor. Et modicum additum uni ex paribus, reducit paria ad imparitatem. I. maiorem,* & ibi *Paul. de Castr. ff. de pactis.* Transcrivirse puedẽ para el punto las palabras del text. *Maiorem esse partem pro modo debiti, non pro numero personarum placuit: quod si æquales sint in cumulo debiti, tunc plurium creditorum numerus præferendus est. In numero autem pari creditorum, auctoritatem eius sequitur Prætor, qui dignitate inter eos præcellit. Sin autem omnia undique unam æqualitatem concurrant, humanior est sententia à Prætoze eligenda.* Y así dixo Ioan Alonach. in cap. duobus, nu. 3. de rescrip. in 6. *Quod paritas ad imparitatem reducta per aliquid additum alteri parium, excludit aliam.* Bal. in l. fia. C. commination. epist. proclam. *Paul. de Castr. cons. 110. D. Valenc. en terminos de precedencias de officios cons. 45. num. 14. 15. & 16.*

Tampoco es de fundamento para intentar esta Mayoría, la leve diferencia de asientos en el concurso comun de todos los Ministros de V. S. con la Ciudad, quando se ofrece concurrir (que es raras vezes) por tener en el Cabildo para estos casos assignacion de lugares para los Iuezes Ordinarios, siendo el principal el de V. S. en medio del banco de la justicia, que se compone de el Alguazil Mayor de la Ciudad, su Alferez mayor, Alcaldes mayores, y otros Oficios de igual coordinacion; y consiguientemente mi Compañero, precediendo a los Cavalleros Veintiquatros, y a breve numero mi asiento, y con otra interpolacion el de el Alcalde de la Iusticia, &c. Porque el stilo del Cabildo en los asien-

tos, no puede induzir perjuyzio a nuestros Oficios, de cuya jurisdiccion es dueño el Principe, *quod ius Civitas non potest Civitas sibi arrogare. l. unic. ad l. lul. de ambit. l. ult. ff. de statutis, & imagin. §. Nos igitur, aut. de def. Civitas.* Antes bien es del noble animo de aquella Comunidad nuestra igual decencia, por considerarnos partes suyas, ya todos con aptitud de integrales en su cuerpo mystico: y asi en defensa de nuestra jurisdiccion ha sacado siempre la cara con igualdad. Y en estos Actos de vniversal concurrencia esta nuestra Dignidad sin exercicio, por absorberla la presencia de V. S. Demas de que esta regulacion es respectiva a aquel primitivo estado en que la Ciudad se governava en lo juridiccionnal, y Polytico por sus Alcaldes Mayores, cuya jurisdiccion se transfirió por el ministerio de otros accidentes en la Asistencia, y sus Tenencias, quedando, aunque sin vfo, indeleble en ellos el caracter de la Dignidad: *Quia potest consistere Dignitas sine administratione. l. sciendum. §. 1. verb. Colonia. ff. de censib. l. fin. §. Divus ff. eodem.* Y si a mi Compañero no le embaraça la Precedencia de los Alcaldes mayores, para sus prerrogativas, tampoco perjudicará las mias el que me precedã algunos Cavalleros Veintiquatros en estos Actos; porque en la substancia somos sus Iuezes Ordinarios: y se puede dezir con Casiodoro *lib. 6. variar. cap. 4. Cúm de Dignitate commissa laus semper Iudicis aestimetur, & potius habendus est quam sint illi, quibus praesse dignoscitur. Grande est quidem procerem esse, sed multo grandius de proceribus iudicare.* Steph. Bertrand. *cons. 73. num. 8. lib. 1.* Demas de que como dixo Cicer. *lib. 1. Officiorum: Est proprium munus Magistratum, intelligere se gerere personam Civitatis, debereque eius Dignitatem, & decus sustinere.* Y en la misma quadra tiene mi Compañero el desengaño, pues por la assignacion de lugar mas proximo, o remoto a V. S. no dexan de llamarse todos Alcaldes Mayores; como ni por la Mayor antiguedad el Veintiquatro mas anti-

antiguo se llama Veintiquatro mayor, respecto del que está en infimo lugar. Y si el orden de la colocacion hiziera en el stilo de la Ciudad Mayorias, se figurara el absurdo, de que porque en algunos despachos, y libranças en que es formalidad poner en primer lugar de escriptura a los Alcaldes mayores respecto del señor Asistente se nombran antes, prefirieran oy esta Dignidad. Luego desta distribuciõ de asientos, que se reduce a lugares, y no a grados, y es observante memoria del primitivo estado del Cabildo no se puede inferir Mayoria.

Tampoco de corresponder a mi Compañero en los Actos publicos donde asistimos a V. S. el lugar de la mano derecha; porque aunque se reputa por honor el ocuparla *in Cap. solita, de mai. Et obed.* no es esta mas preeminente calidad que de lugar, no de grado, y no arguye mayor Dignidad en quien la ocupa; pero entre los Apostoles S. Pedro, y S. Pablo se constituye igual mercedmiẽto, como dize S. Ambrosio *relatus in Cap. beati. 37. 2. q. 7. ibi. Verum inter ipsos quis cui praeponatur, incertum est; puto enim eos aequales esse meritis.* Y sin embargo de residir en San Pedro la omnimoda, y plena potestad en la Iglesia, vemos que en las Bullas Apostolicas se coloca a la diestra de sus sellos la Efigie de San Pablo, *ut notavit Casan. in cathal. glor. mund. 3. p. conf. 31. Grat. discep. 106. num. 45. Barb. in dict. Cap. Solita. D. Petr. de Salced. de leg. polyt. lib. 2. cap. 7. num. 57. vbi, Quod Divus Petrus fuit aequalis caeteris Apostolis ratione ordinis, licet non iurisdictionis:* porque los prefirió en esta.

Y no es regularmente incompatible que el Mayor, y mas digno estè a la mano siniestra, como considerò la Rota *decis. 4. in noviss. Gonçalez. 8. reg. Cancellar. Gloss. 51. num. 56. Grat. discep. 106. num. 41. Et 42. Barb. d. Cap. solita, num. 7.* Para cuya prueba no es necessario recurrir a la supersticiosa dignidad que tenia con los Romanos la siniestra, *tamquam melioris auspicii,* de que haze mencion Gra-

sian.

tian. ubi supra num. 42. Plutarch. q. 78. Cicer. de divinac. lib. 2. Lullius Lator. var. lucubr. tit. 1. cap. 7. num. 6. que en las divinas Letras al 48. del Genes. se halla, que entre los Hebreos por alta providencia mudò el Patriarcha Jacob las manos en las bendiciones de Ephraim, y Manases, para que la siniestra se prefiriese a la diestra. Y assi doctísimamente el Doctor Don Miguel Moez de Yturbide, credito de la Escuela de Alcalà, y honra de la profesion de nuestra Abogacia, en sus commentarios al libro sexto de las Decretales in *Cap. fundamenta, de elect. in 6.* hablando de las Dignidades de los dos Apostoles, y desta colocacion de sus efigies, la de San Pablo a la mano diestra. dize: *Non simpliciter precedētiā hoc arguit, sed in eo dumtaxat, in quo introductum est; nec obinde minuitur prelatio, seu primatus in alijs Beato Petro concessis. Et infra. Et Benjamin appellatur filius dexteræ, licet minor ætate.* Y no sè que privilegio tiene la siniestra, que por providencia de la naturaleza late mas sensiblemente a su lado el principio de la vida; y adonde se inclina el coraçon, es sin duda el lado de el cariño.

Menos obsta la possession, o costumbre en que supone estar mi Compañero, de que en su luzgado le llamen vulgarmente **TENIENTE MAYOR**; porque a esta que llama costumbre, le falta todo lo que ha menester para ser observable, y le sobra lo que necessita para ser corruptela. Porque aunque la costumbre se atiende en las precedencias *per text. in Cap. cum olim, de cons. ubi Bald. l. 1. C. ut dignit. ord. serv. l. § qui originē. § Præsides de muner. § honor. l. honor. § Gerendum. ff. de albo. scrib. l. notandum. C. de Decur. Cap. cum aliquis, de rescrip. in 6. Navarr. de maior. § obed. cons. 1. Gratian. discep. 141. num. 25.* esta es invalida omni iure. Lo primero, porque se opone ala ley, en quanto, como queda dicho, no nos distinguen las del Reyno, sino que nos igualan: y a la razon, porque aviendo tãtas de igualdad, constituye diferencia con la Mayoria. *Nec enim tanti*

debet esse momenti, ut rationem vincat, aut legem. §. Ex non scripto de iure civil. Ceter. & Regn. Lo segundo, porq̄ estando los dos en vn grado, como queda probado, haze con esta Mayoria de otro superior a mi Compañero; *Et cum ordo gradus servandus sit. l. ut. gradatim, de muner. & honor. l. 1. ff. de albo. scrib.* la costumbre contraria es contra ley, y razon. Lo tercero, porque es contra honestatem, pues se sigue de llamarle Mayor, juzgarse inferior mi Tenencia. *Et consuetudo contra honestatem non valet. Cap. cum decorum de vita, & honest. cler. Fel. Cap. statuimus, de mai. & obed.* Porque como lo principal que se requiere en la ley, es la honestidad. *Cap. erit autem lex. 4. dist. Cap. porro 33. q. 5.* y esta provenga de consentimiento expreso, es mucho mas necesaria en la costumbre, que procede de consentimiento tacito. *l. de quibus ff. deleg.* y en siendo costumbre contra honestatem videtur processisse ex quadam vecordia, ambitione, & stultitia *Cap. legimus. 93. dist. Et consuetudo ambitiosa cassanda est. Cap. fin. de consuetud. l. ambitiosa de decret. ab ord. facien.* Lo quarto, porq̄ es irracionable ex praedictis, y careciendo de razon, es digna de extirparse. *Cap. Corepiscopi, ad medium, dist. 68.* Lo quinto, porque disminuye, y perjudica la autoridad de las demas Varas, *Et consuetudo que tollit privilegia Dignitatis, non valet. Bart. & Platea in l. omnes. C. de decurion. lib. 10. Abb. cons. 21. l. as. in d. l. de quib.* Lo sexto, porque origina el absurdo de que sea mayor lo q̄ es igual, *Et absurditas est evitanda, Clem. 2. de magistr. l. non absurdum, de bon. libert.* Lo septimo, porque este estilo, o afectada introduccion de llamarle Teniente Mayor, y de tenerle por el sonido del nombre por Mayor en la realidad, es de la gente vulgar, y plebeya, que no solo no puede constituir costumbre observable, sino vna necia, y abusiva corruptela. A si dixo Seneca *lib. 6. de vita beata. §. 2. queramus quid optimè factum sit, non quid vltatissimū, non quid vulgò veritatis pessimo interpreti probatum sit.* El mismo Seneca

Nunquam volui populo placere; quia ego scio non probat populus, quia probat populus ego nescio. Así Amaya l. 66. C. de decurion. lib. 10. *Intaminatis fulget honoribus, nec ponit securas arbitrio popularis aura.* Porque como dixo el text. in l. decurionum filij. ff. de pœnis. *Vana voces populi non sunt audienda.* Cap. Ofsius Episcopus, de elect. Primero es la verdad que la lisonja. *veritatem colimus*, dixo la l. vnic. C. de deditit. libert. tol. Decius. l. 2. col. 3, C. de edend. en tanto grado, que porque no se ofusque, ni confunda vna verdad, ha de tolerarse vn scandalo. Decius in Cap. quoniam contra, de prob. Panormit. in Cap. Officij. col. fin. num. 6. Y para ser stilo era necessario que se introduxesse en los Tribunales superiores, y entre la gente de porte, y suposiciõ; arg. l. labeo, ibi: *Et si quaeretur cui eam diligentiam probare oporteat, heredem arbitratum viri boni more agentium sequi debemus.* ff. de statu lib. Y en sentencia del Cicer. lib. 3. officior. *Vir bonus est ille, qui prodest quibus potest, nocet autem nemini.* No mēdiguemos de la plebe las costumbres, o los vsos, quando tenemos en Sevilla vn Tribunal superior, que sin destituirnõs de los honores, y preeminencias que nos pertenecen, no nos dà las que no nos tocan. El estilo inconcuso de la Audiencia es el que se nombren los Tenientes por sus nombres, sin diferenciarlos con renombres de Mayor, y Menor; solo se dize en su presencia los Tenientes: y quando es necessario saber qual es, nos distinguen por los nombres, y apellidos por donde bastantemente nos diferenciamos. Si recurrimos al stilo de la Corte, donde ay dos Tenientes de Corregidor, y en el vno reside la misma qualidad de assistir con mas frecuencia en ausencia de su Corregidor al Ayuntamiento, jamas en presencia del Consejo, ni de los demas Tribunales, ni por los Escrivanos, ni otros Ministros por escrito, ni de palabra se le ha dado a ninguno renombre de Mayor: y este estilo del Consejo es tan estimable, como ley *sic enim inveni Senatium censuisse. l. filius emancipatus. 14 ff. ad l. corn.*
de

de fals En Granada donde ay dos Tenientes, vno que en-
ciende en lo Civil, y otro en lo Criminal, ambos sin diferen-
cia se llaman Alcaldes mayores: buenos son estos exēplares
ad ll. no possunt, de legib. l. de quibus. l. diuturna. ff. eodē, (q̄
en materia de preeminencias son tan recomendables) pues
quē necesidad tenemos de introducciones de vulgo a vista
de observaciones de los superiores? *dulcius ex fonte ipso hau-
ritur aqua, quā de rivulo Cap. ieiuniū 76. distin. DD. in Cap.
quia propter, de elect. Dulcius est habere voces dominorum,
quā aures ministrorū. Quod dictū pōderat ibi Bald.* Quē nos
importa, señor, el estilo (quando estuviera establecido) de
vn Pueblo, a vista de la observacion de vna Corte? quē la
ignorante voz de vna turba, a vista de la providencia cuer-
da de tantos Tribunales! quē la idiota caterva de los mu-
chos, en competencia del escogido numero de los sabios!
Vozes son del *Cap. legimus, dist. 94. Quid mihi profers unius
urbis consuetudinem? Omne quod rarum est, plus appeti-
tur. Pulegium apud Indos pipere pretiosius est. Diaconos pau-
citas honorabiles; presbyteros turba contemptibiles facit.
Cæterum in Ecclesia Romana, &c. Et ibi Glossa. Vbi notat
debitam reverentiam quantum ad sapientes, peritos, &
discretos, nā idiota, & vulgares contemnere solent.* Lo octa-
vo, porque el llamarle en alguna ocasion los Escrivanos, o
Litigantes Teniente mayor, avrà sido por lisonja, o por
barbarie, pues no lo admite la prerrogativa del Oficio, ni el
sentido de las palabras, si es con relacion a mi Vara, *ad text.
in l. Plautius. ff. de aur. & arg. leg. ibi: Quod illa demonstra-
tio muliebria, neque vesti, neque mundo applicari (salva ra-
tione recti sermonis) potest.* Y al averle puesto los Escrivanos
este renombre en los Autos, le responde el *text. in l. Impera-
tor Titius Antoninus rescripsit non ladi statum liberorum
ob tenorem instrumenti male concepti.* Y aun los rescrip-
tos, è instrumentos pierden la fee, y creencia de tales por la
incongrua observacion de sus clausulas, *ex Cap. ad Audiē-
tiam,*

+ ff. de statu homin.

tiam de rescrip. Los actos, o salutaciones de urbanidad, aunque fueren a inferioridad en vnos, no concluyen en otros Mayoria. A cuyo proposito observa Anton. Monarc. *in l. si inter claras. C. de sum. Trinit.* que en el epigraphe, o inscripcion de aquella ley postpone el Pontifice su nombre al del Emperador Iustiniano: en el Canon *dilectissimi. 12. q. 1.* el Papa Clemente antepone a su nombre el de sus condiscipulos, estilo que oy se observa en *contratio in Curia Romana. Abb. in proœmi. decretal. verb. Gregorius.*

El mismo Anton Monar. *l. 2. ff. de offi. divers. iud.* dize: *Singularis hic textus ut ne quid peccetur in deferendis honoris titulis, seu loquamur, seu scribamur.* Y para el estilo que fue en introducir Elcrivanos, y Ministros, añade estas admirables palabras. *Eo pertinet locus Ciceronis, lib. 3. de legibus. Vbi scribit plerosque Magistratus ignorantia iuris sui, tantum sapere quantum apparitores velint.* Y en la ley *Presidis. ff. si cert. petetur.* que para evitar estos inconvenientes, y poder castigar la malicia, y exceso de los tales Ministros, dispuso la prudencia del Imperio Romano, que fuesse perpetuo el cargo de los Oficiales, para que a los Governadores (cuyos puestos eran temporales) les advirtiesen, e intruyessen en los estilos, y ritos de los juzgados. *Perpetuos enim istos esse oportere prisca Imperij Romani prudentia ideo constituit, quia cum presides ad tempus certum, eorumq; legatis (estos son los Tenientes) Provincias regerent, necessesse fuit, manere in Provincia qualibet perpetuos apparitores, qui Magistratus novos monerent de ritu patrio, ac forensi, Et de more qui ad hanc, vel illam partem servari deberet, adeo ut si quid in eo à Magistrato peccatum fuisset, multari apparitores velit. l. 2. C. de offi. divers. iud.* Y esta doctrina es à tan lexos de disculpar, o aprobar la adquisicion, o perdida de las preeminencias debidas a los Oficios de Tenientes, que antes los nota virtualmente de negligentes en apurar lo que toca a su obligacion, y traspassa la culpa a la mali-

cia de los Oficiales, que por lisonja mañosa, y clandestina han faltado a la ingenuidad de la instruccion, y estilo, y por no ocasionarles esta censura, y no grangearme yo esta nota, he pretendido en este papel aclarar mi justicia, para que no se continúe con ignorancia el error deste abuso. Lo nono, porque como va referido, la costumbre supone tacito consentimiento a vista, sciencia, y paciencia de quien perjudica, y aqui à a vido siempre expressa repugnancia de parte de mis Antecessores en esta Vara, en cuya presencia nunca se ha dado el titulo de MAYOR a mi Compañero, sino que a caso se le aya dado en su Juzgado, o su casa, donde inter privatos lares, cada qual se llama Rey, *Et ut talis venit preferendus. Cap. duo ista. 23. q. 4. Ioã And. Et Abb. in Cap. venerabilem, de elect. Et observantia non pacifica non suffragatur. Seraph. decis. 381. n. 14.* en terminos de precedencias. Lo dezimo, porque este tratamiento es de urbanidad, y no de obligacion, *Et per consequens conceditur, Et non exigitur. l. 1. §. Perinde, de var. Et extr. cogn.* y las leyes de urbanidad no obligan. *Cap. cum venissent, de institut. ubi Abb. num. 5. Ias in l. si ita stipulatus, num. 5 ff. de verb. oblig. Alex. cons. 237. num. 12. Et in l. litera ff. de iur. codicil. Menoch. lib. 2, de arbitr. cas. 494. num. 4.* Y siendo actos de urbanidad, son facultativos, en los quales no puede aver prescripcion. *l. viam publicam ff. de via publica.* Lo vndezimo, porque las Dignidades, sus prelacones, y precedencias son de derecho publico, que no dependen de la voluntad de las partes, sino de la disposicion de Derecho comun, y estan tan lexos de ser capaces de prescripcion en su detrimento, que nadie puede perjudicar sus prerrogativas. *Tib. Decian. cons. 21. n. 10. lib. 1. quem sequitur Menoch. cons. 902. num. 81. per text. in l. 1. §. Huius studij ff. de iust. Et iur.* Y el que tiene la Dignidad de Magistrado, no es dueño por su hecho proprio de mudar el estado, y orden de ella. *Decian. cons. 21. num. 69. Et cons. 14. n. 40. Menoch. ubi sup. num. 80. Gratian. discep. 298. num. 9.*

text.

Donación 24
text in cap. 2. de ~~trinit.~~ *ibifacere verò deteriore non debet*
porque directamente tocan a su Magestad el honor de las
prerogativas, y preeminencias de las Dignidades, y su con-
servacion, como lata, y eruditamente probò el señor *Ka-*
lenç. conf. 102. num. 94. Y los que las exercen son meros ad-
ministradores, y no dueños, y en particular los Magistrados
temporales, en los quales por su poca duracion nunca pue-
de aver tiempo capaz de prescripcion, que no se dà sino a vis-
ta de dominio. Lo duodezimo, y vltimo, porque no tiene
firmeza alguna judicial conseguida en contradictorio juy-
zio esta llamada costumbre, en que mi Compañero se fun-
da; calidad, que para ser observable, era tan necessaria en
Derecho. *l. cum de consuetudine. ff. de legib. cuya letra es.*
Cum de consuetudine Civitatis, vel Provincia confidere
quis videtur, primum quidem illud explorandum esse arbi-
tror, an etiam contradicto aliquando iudicio consuetudo fir-
mata sit. No se asegure, pues el intento de mi Compañero,
ni en vulgares voces de MAYOR, ni en repetidos actos de
Primero, pues aquellas suelen proferirse al arbitrio del obse-
quio, mas que al impulso de la razon; y con la misma facili-
dad que yerran, se enmiendan; y estos solo numeran, y no
graduan, pues por forçosa ley de la naturaleza ha de aver en
los Puestos, y en los Actos la successiva prolacion de Prime-
ro, y de Segundo, sin desacreditarse por esto la igualdad del
grado, y del puesto: No es executoria de Primero, ni Mayor,
la lisongera, y subrepticia voz de MAYOR con que le llama
el insipiente vulgo, ni el accidente de averle en el gobierno
de otras dos Asistencias numerado Primero. Gran lugar el
de *Cicer. in orat. pro Luc. Murena.* Pretendieron a vn mis-
mo tiempo en Roma la Questura Lucio Murena, y Servio
Sulpicio; salieron ambos Quæstores, pero primero Servio;
fueron luego pretendientes los dos de la Pretura, y salieron
Pretores con igual sucesso, pero primero Servio; concurrie-
ron a la pretension del Consulado, y trocada la fortuna vē-
ciò

ció Murena. Acusóle Servio de ambitu; y responde muy en favor de mi intento Ciceron por Murena, en quanto a la Questura. *Non est respondendum ad omnia, neque enim quemquam vestrum fugit, cum multi pares Dignitate fiant; unus autem primū solus possit obtinere, non eundem esse ordinem Dignitatis, & renuntiationis, propterea quod renuntiatio gradus habeat; Dignitas autem sit persape eadem omnium. Sed Questura utriusque propemodum pari momento sortis fuit.* Et infra sobre el cargo de Prator. *At enim in Pratura petitione prior renuntiatus est Servius. Pergitis ne vos tamquam ex Syngrapha, agere cum populo, ut quem locum semel honoris cuiuspiam dederit, eundem reliquis honoribus debeat! Dies intermissus unus, aut nox interposita, saepe perturbat omnia. & totam opinionem parva nonnumquam commutat aura rumoris. Sape etiam sine ulla aperta causa fit aliud, atque existimamus, vel non nunquam ita factum esse etiam populus admiretur: quasi verò non ipse fecerit. Nihil est incertius vulgo, nihil obscurius & voluntate hominum, nihil fallacius ratione tota committiorum.* Sentencia que observè con veneracion de voca del señor D. Lorenzo Santos de San Pedro, en vn celebre Informe, que hizo a la Univeridad de Salamanca, compitiendo la Cathedra de Volumen al Doctor D. Francisco de Puga, aviendo sido antes por vna eleccion Cathedraicos de Instituta, y de Codigo, ambos a vn tiempo, y D. Francisco con las calidad accidental de Primero, porq̄ no admite esta graduaciõ el juyzio de quien nombrados en vn puesto iguales, pero como la voz no pudo contarnos juntos, me tocò a mi la peor fortuna de referirme el Segundo. A esto alude vn alto discurso de el delgado Vieira en el §. 8. de su mandato en el 1. tomo de sus sermones, donde cuestiona, qual es mas digno de estimarse, el Primero, o el Segundo amor! y despues de discurrir por el primero, resuelve en preferencia del Segundo. *Es verdad* (cõcluye a mi proposito, que el primer amor es primogenito del coraçon, pero la voluntad no tiene sus bienes

vinculados; sea el Primero, mas no por esso el Mayor. Arguia-
se de la voluntad a quiẽ toca el amor, al entẽdimiento a quiẽ
toca la elecciõ; es verdad, que mi Compañero tiene la primo-
genitura de electo, mas no la consecuencia de preferido,
porque la eleccion no tiene sus bienes vinculados; sea el pri-
mero, mas no por esso el Mayor.

Conque esta prescripcion intentada (que assi se ha de lla-
mar, y no costumbre la que trata de derogar a otro el De-
recho que le pertenece. *Seraph. in tris praeeminentiarum.*
decis. 410. per tot.) no es, ni puede ser de perjuyzio, ni consti-
tuir derecho de Mayoria, antes como abusiva es digna de
stirparse radicitus, *in terminis latè Valenc. d. cons. 102. à num.*
76. cum sequent. porque como dixo el texto *in Cap. cum cau-*
sam de senten. Et re iud. Nos autem considerantes, quod li-
cet usus, vel consuetudinis non minima sit auctoritas, nunquã
veritati, aut legi pra iudicat. Cap. 2. de prob. l. nõ dubium. C. de
legib. l. pacta. C. de pactis. Nobis qui ratione vincimur, frustra
consuetudo obijcitur quasi Maior cõsuetudo veritate. D. Au-
gust. Et veritati, Et rationi frustra opponitur. Cap. frustra consue-
tudo. 8. dist. Et ideò diuturnitate temporis non relevat, sed au-
get iniquitatem. Cap. cum haberet, de eo qui duxit in matr. Cap.
cum tanto, de consuet. Cap. non satis. Cap. cum in Ecclesia, de
Simon.

Però por caso negado, diessemos, que mi Compañero hu-
viessse conseguido possession de el renombre de Mayor, cor-
respondiente a la qualidad, y substancia de su Tenencia, *quia*
provt unum quod tale, Et illud magis, como dixo el Phyloto-
pho, por necessaria consecuencia le avia adquirido a mi Va-
ra la misma prerrogativa de llamarse de Teniente Mayor,
aunque mis Antecessores, o yo, no ayamos vsado de este titu-
lo; *quia possessio aequalis socij aequali prodest. l. si communem.*
ff. quemad. servit. amit. ibi: Quoniam si communem fundum
ego, Et pupilus haberemus, etsi uterque non utatur, tamen
propter pupillum ego viam retineo. Menoch. de recup. posses.
remed. 1. num. 374. Greg. Lopez l. 18. tit. 31. p. 3. Azueved. cons.

21. n. 37. *Et* cons. 25. n. 26. porque si vno de los Compañeros está en posesion, su immission sufraga a los cōlocios. *Bart. l. cum vnus ff. de bon. auth. iud. possiden. Quia in rebus communibus non solum conseruat vnus interesse habens, sed acquirit alijs, d. l. si communem. Victoria vnus omnibus proderit. l. 5. tit. 23. p. 3. ubi Lopez, verb. Compañero, pulcher textus in l. Posthumus. §. Ex his ff. de inofficios. testam. l. 2. §. Ex his, de verb. oblig. Quia non est nouum, quod nondum retineatur, sed acquiratur de nouo ratione socij. l. si is qui duos. ff. de libera. legat.*

Dura cosa es, señor, que aunque mi Compañero merezca mas que yo la gracia de V. S. quiera que de su favor resulte mi indecencia. *Non tam vnifavendum est, vt alteri fiat iniuria,* dixo el I. C. Paul. *l. impuberi, de admin. tutor.* ninguno debe en perjuyzio de otro recibir privilegio. *l. quod favore. ff. de legib.* Cosa de mal exemplo es vsurpar vn nombre, que no corresponde a la substancia. *l. 3. §. Apellatio. ff. si cert. pet. Div. Hieron. in Cap. si cupis. 16. q. 1.* Molesta es a los mas modestos oídos la ambición de preceder a los iguales. *Senec. de benef. Epist. 27. Cicer. in Verrem. 4. Simanc. lib. 6. de repub. cap. 15.* No debe permitir V. S. que vn ignorante vulgo desde dar el titulo de Mayor a mi Compañero, passe con rusticidad a llamar Menor mi Vara (como sucede) motivando su ignorancia mi justo sentimiento. *Non debet iudex dictum vnus in tantum extollere, quod aliorum honori detrahat. Cap. si quis veró. 11. q. 3. Cap. nulli. 24. dist.* Y es irreparable mi perjuyzio, porque esta denominacion me passa a inferior desde Compañero. *Cap. quamvis vniversa. 21. dist. ibi: In Maioribus quidem, est regendi, Et tubendi potestas, in minoribus obsequendi necessitas.* Y aun por esto Mayoria, y Obediencia las vnio, como correlativas el Derecho Canonico debaxo de vna rubrica de *maiorit. Et obed.* No se ha de honrar al vno tanto, que queden los demas con el desconsuelo de desdeñados. *Nec vni honorabilius quid exhibere, unde alijs scrupuloso corde moveantur. Cap. decimas. 23. q. 7.* porque está tan conjunto a la recomendacion

dacion del vno el desdoro de los otros, que apenas cabe la precision de estos extremos, *Nam dum unum excessivè commēdat, alios tali nimia prædicatione vituperat. Boer. de aucth. mag. conf. n. 124.* El estímulo de la virtud es la honorificencia, y la esperanza del premio, y en las hidalgas ambiciones no ay mas premio que la honra. *l. 1. C. de. offic. assessor.* Hija de la desigualdad es la discordia, y desta entre los administradores de officios publicos se figuen tantos inconvenientes, quantos considera el Polytico Bobad. *lib. 1. cap. 12. ánum 5.* Y en el *nu. 57.* encarga mucho a los Governadores, que tengan amigos, y conformes sus Tenientes, sin hazer accepcion de personas entre ellos, para escusar emulaciones, de que nace discordia, y enemistad, *quia par affectionis causa suspicionem tollit. l. non solum. §. 1. de rit. nupt.* Ocioso es ministrar a V. S. documentos polyticos en esta materia, quando su gran talento, y conocido zelo, nos tiene con tantas experiencias enseñados, y reconocidos. Mucho conviene entre los Iuezes la conformidad, porque concurren al acierto con emulacion virtuosa. *Communis fortuna concordēs nos fecit. Sene sio apud Navarret. discurs. polyt. 8. fol. 61.* y de su discordia nace el yerro mas perjudicial a la Republica. *Valer. Max. lib. 6. cap. 5. Maximus inter Cōiudices, & Reipublicæ Administratores debet esse amor, ne in rebus demandatis errent.* Porque aunque el discordar en los dictámenes lo admita el entendimiento, sin ofensa de la voluntad, son potēcias muy vezinas, y muy facil de trocarse sus operaciones, entendiendo solo lo que se quiere, y no queriendo lo que se entiende, que es la essencia de la discordia en sentençia de Santo Thomas 2. 2. q. 73. *Discordiam idem esse, quod cordium separationem, id est voluntatem indiversa. Vnde proprie non discordant, quia diversa credunt, vel opinantur, sed quia diversa volunt.* Transmier. de polyg. *lib. 3. cap. 18. Procul ab amulatione adversus Collegas,* dixo el grande Tacito *in vita Agricol.* Emilio Lepido, y Fluvio Flacco, que segun refiere *Valerio lib. 2. cap. 4.* eran entre si enemigos, como particulares, quando fueron en Roma electos por Governadores. olvidaron los privados odios, siguiendo la razon de personas publicas. Bien es verdad, que tambien fue sagaz polytica de los Romanos elegir para los Ofi-

88
cios publicos personas de opuestas condiciones, y naturales, para que la vnidad justa de los Iuezes no passasse a compadrenias; sic Bobad. d. cap. 12. num. 52. Et cap. 16. num. 48. Y esto era lo que exclamava Caton, el menor, quando vio a Pompeyo, a Cesar, y a Crasso estrechissimos amigos, diziendo, que la Republica estava vendida: y no sin mysterio advierte vno de los Eugelistas vna amistad repentina de los dos mas perversos Iuezes del vniverfo nacida de la mas impia lisoja, Et ex illa hora facti sunt amici, que se vn en facilmente para obrar mal los perversos, pacem servant commercia culpa. Pero la concordia encaminada a buen fin, es laudable, y no se debe presumir abuso de ella. La paz, y vnion verdadera no admite desigualdad, nescit extolli, nescit inflari. August. de serm. Domini in monte, serm. 57. Hanc qui accipit, teneat; qui perdidit, petat; qui amisit, adquirat. A poca diligencia puede conseguirse su duracion, o con igualarnos en escusar vn renombre, o con hazerle a los dos comun.

Contienda ha sido esta, no sin exemplo, no sin fruto, que cō este vencimiento se contenta el animo desinteresado, haziendo vanidad de ser este su caudal mas estimable, que puedan conocerle por grangeria de el Oficio. Asi lo acreditò Scipion, calificando su desinteres, y zelo, en la guerra de los Carthaginenses, con no averse apropiado otro despojo mas que el renombre de Africano. Valer. Max. lib. 3. tit. de fiducia. Nam cum Africã totam potestati vestra subiecerim, nihil ex ea quod meum dicerem, prater cognomen retuli.

Bastele ya a mi Pluma aver en estas lineas desahogado su razón, no para mas fin, que para hazer sacrificio de ella a la recta discrecion de V.S. poniendola a sus pies con humildad tan rendida, que solo ha hecho caudal con la defensa, para tener mas que ofrecer en la resignacion: haziendo desde luego ciego concepto de veneracion para la resolucion de V.S. que espero, sin examinar motivos a su voluntad: diziendo como Marco Terencio al Emperador Tiberio apud Tacitum, lib. 5. annalium: Non est nostrum extimare, quem supra cæteros, Et quibus causis extollas: tibi summum rerum iudicium Diu dedere: nobis obsequij gloria relicta est.

El Lic. D. Thomas de Oña.