



P O R
DOÑA MARIA
ENRIQUEZ DE CABRERA,
Marquesa de Benamexi, viuda de el
Marquès D. Antonio de Bernuy,
vezina de la Ciudad de
Granada.

EN EL PLEYTO
C O N
LA TESTAMENTARIA DEL
Duque de Medina-Celi Don Juan
Francisco de la Zerda, ya
difunto.

S O B R E
EL GOZE, Y PERCEPCION
de los frutos de la Encomienda de
Hornachos, del Orden de
Santiago.

P O R
DOÑA MARIA
ENRIQVEZ DE CABRERA,
Marquesa de Benamexi, viuda de el
Marqués D. Antonio de Benavente,
vecina de la Ciudad de
Granada.

EN EL PLEYTO
CON
LA TESTAMENTARIA DEL
Duque de Medina-Celi Don Juan
Francisco de la Zepeda, ya
difunto.

S O B R E
EL GOZE, Y PERCEPCION
de los frutos de la Encomienda de
Hornachos, del Orden de
Santiago.

PRETENSION DE LA MARQUESA; hecho del pleyto, y estado de esta causa.

N. r.



A MARQVESA de Benamexi pretende se confirme la sentencia dada por el Con-

sejo de las Ordenes en 28. de Septiembre del año pasado de 1724. que declaró por subrepticia la gracia hecha à la Testamentaria de el Duque de Medina.Celi en 25. de Março de 1694. de diez años mas de supervivencia, despues de cumplir los 20. anteriores, que se le concedieron, de los frutos, y rentas de la Encomienda de Hornachos, para que obtuvo Breve de confirmacion en 15. de Agosto del mismo año. Y mandò, que en fuerça de la gracia hecha anteriormente por su Magestad à la Marquesa en 15. de Março de 93. de los frutos, y rentas de esta misma Encomienda, para despues de cumplidos los primeros 20. años de supervivencia concedidos al señor Duque, se la dieslen los despachos necesarios, para obtener Bulla de confirmacion, y que se recogieslen los librados à la Testamentaria por auto de 16. de Mayo de 1697.

2. El hecho de este pleyto consiste, en que gozando la Encomienda de Hornachos la Marquesa de Zerralvo, por decreto de 25. de Septiembre de 1688. se concedió (para despues de sus dias) 20. años de supervivencia à la Testamentaria de el Duque de Medina.Celi Don Juan Francisco de la Cerda. Que para despues de cumplidos estos, se hizo gracia à la Marquesa de Bena-

mexi de los frutos, y rentas de esta Encomiêda por los dias de su vida, por Real Decreto de 15. de Março de 1693. y para que obtuviesse Breve de su Santidad, dispensando la incapacidad, que por muger tenia, se escribiò por la Magestad del señor Don Carlos II. que està en gloria, al señor Duque de Medina.Celi, hijo del referido, que se hallaba Embaxador en Roma, para que en su Real nombre la solicitasse. Cuya carta original firmada de su Real mano, y la que le acompañò del Secretario Don Bernardo Antonio de Pardiñas, vna, y otra con fecha de 16. de Julio de el mismo año de 1693. està con los Autos; como tambien certificacion, que à pedimento de la Marquesa se ha puesto en el discurso de este yleyto, del citado Real Decreto de 15. de Março de 1693. en que se la hizo esta gracia.

3. Dirigidas à Roma estas ordenes, sin averlas puesto en execucion el señor Duque de Medina.Celi, à quien como à Embaxador, se dirigieron, parece, que en 25. de Março de 1694. (vn año, y dias despues de concedida la gracia à la Marquesa) sin hazer mencion de ella, se concedió à la Testamentaria del Duque Don Juan Francisco de la Cerda nueva merced de 10. años mas de supervivencia, para despues de cumplidos los veinte, que la estavan concedidos por decreto de 25. de Septiembre de 1688. y con la misma cautela de ocultar la gracia hecha à la Marquesa, se pidió,

diò, y obtuvo Breve confirmatorio de su Santidad en 15. de Agosto de aquel año; y con presentacion de vno, y otro se acudiò al Consejo por parte de la Testamentaria: y sin constar por medio alguno en èl, del derecho adquirido por la Marquesa por la concession, que le estava hecha de estos frutos, por Auto de 16. de Mayo de 1696. se le mandaron dar à la Testamentaria los despachos necesarios para la percepcion de estos 10. años mas de supervivencia, para despues de cumplir los 20. de la primera gracia.

4. Viviò la Marquesa de Zerralvo, que por su vida gozaba esta Encomienda, hasta 12. de Julio de 1703. como lo ha hecho constar en el pleyto la de Benamexi. Y desde aquel dia se verificò la primera gracia hecha à la Testamentaria de el señor Duque, entrando

desde èl en el goze, y percepcion de los frutos de dicha Encomienda por 20. años, concedidos en dicha primera gracia, que duraron hasta 12. de Julio de 1723. en que debiò entrar en goze la Marquesa de Benamexi, segun la gracia hecha en 15. de Março de 1693. al mismo tiempo, que con motivo de los segundos 10. años, concedidos à la Testamentaria, intentaba esta entrar en el goze hasta extinguirlos. Por lo que avièdo acudido la Marquesa à la Real justificada clemencia de su Magestad, remitida su instancia al Consejo, à consulta de 12. de Julio de 1721. se sirviò de mandar se la oyese en justicia; mediante cuya Real resolucion propuso su demanda, à que substanciado legitimamente, correspondiò la sentencia favorable, sobre cuya confirmacion està concluso.

§. II.

RESPUESTA DEL Sr. FISCAL, Y LA DVDA ultimamente excitada en virtud de ella.

5. **E**stando en este estado, se ha excitado la duda, de que la suplica, ò apelacion de la sentencia de vista, dada por el Consejo de las Ordenes, no parece debe seguirse en la Junta de Comisiones, sino es que su conocimiento ha de tocar à su Santidad. Hase originado esta duda de la respuesta del señor Fiscal, que es la siguiente. *El Fiscal ha visto estos Autos y en lo principal no tiene que dezir. Y en quanto à lo que toca al conocimiento de la segunda instancia, respecto de tratarse de la subsistencia de los efectos del Breve Pontificio, y de si intervino defecto de alguna circunstancia, que presente dificultad al animo de su Santidad; y que asimismo en conformidad de las Bullas de Paulo V. y Clemente VIII. para la expedicion de*

las causas de comisiones, parece que se reducen à causas de Cavalleros criminales, y mixtas, con excepcion de las puramente Ecclesiasticas, lo baze presente à la Junta, para que se sirva mandar lo que tuviere por mas arreglado à lo que vâ referido.

6. De la qual respuesta parece, que el motivo de la duda sobre deber, ò no conocer en la presente causa la Junta de Comisiones, es el que parece ser puramente Ecclesiastica, por tratarse en ella de la subsistencia de los efectos del Breve Pontificio, y de si intervino defecto de alguna circunstancia, que presente dificultad al animo de su Santidad. Luego por consiguiente parece deducirse, no puede conocer de ella la Junta de Comisiones, por estar exceptuadas de el conocimiento de esta

esta las causas puramente *Eclesiásticas* por las dichas Bullas Pontificias. De modo, que en breves terminos se reduce el reparo à este discurso: *Las causas puramente Eclesiásticas se exceptuan por los Summos Pontifices del conocimiento de la Junta de Comisiones; esta presente es causa puramente Eclesiástica, respecto de tratarse en ella de la subsistencia de los efectos del Breve Pontificio confirmatorio de la gracia hecha à la Testamentaria, y de si intervino defecto de alguna circunstancia, que presente dificultad al animo de su Santidad: Luego esta presente causa se exceptua de el conocimiento de la Junta.* Esto, en quanto se dexa discurrir, es donde estriva la duda de la respuesta del señor Fiscal.

7. Verificase ya en la presente causa lo que dixo Socino consultado en otra: *Maximi ponderis est hæc consultatio: Tum ob causarum, personarumque qualitatem, de quibus agitur; cum & maxime ob multiplices, & difficillimas difficultates, quæ veniunt discutienda.* Consil. 68. in princip. volum. 1. Principio, que puede serlo de el presente assumpto; así por las notorias respetolias qualidades de las personas, que litigan, y intervienen en esta causa; como por las dificultades de ella misma: en cuya inspeccion dirè con el Author citado: *Conabor tamẽ Domino subministrante, prævia Iustitia, singulas dissolvere; propterea cum summa modestia sum requisitus.* Idem ibidem.

§. III.

ESTA CAUSA EN SU ORIGEN, NATURALEZA y substancia es profana, y por consiguiente no excepta.

8. **P**ara mayor claridad, debemos suponer, que en la presente causa la gracia hecha à la Testamentaria, sobre cuyo valor, ò nulidad se disputa, tiene dos inspecciones, ò respectos: Vno es el ser gracia Real; otro el estar confirmada con Breve Pontificio. A este segundo respecto reflexionò el cuydado del señor Fiscal; pues como de su referida respuesta consta, no parece, que duda en la *substancia* de la gracia, como que lo es de la mano Real, sino es en la *qualidad* de ella, que es el estar confirmada por autoridad Pontificia. Ibi: *Respecto de tratarse de la subsistencia de los efectos del Breve Pontificio.* En cuya consideracion parece, que por dicha qualidad, aun quando en su *substancia*, y *origen* no lo sea, se eleva dicha Real gracia à la gerar-

quia de *puramente Eclesiástica*, y excepta por consiguiente de la jurisdiccion de la Junta. Pero por quanto este segundo respecto depende del primero, como de fundamento, y principal principio, como despues verèmos, nos compele el recto orden de proceder à indagar, y descubrir la substancia, origen, y naturaleza de esta causa; y si en ella, y por ella es *puramente Eclesiástica*, ò *profana*, para que esto declarado, salgan las lineas, como de proprio centro, à la circunferencia de la qualidad de dicha Pontificia confirmacion.

9. A este, pues, primer respecto mira la conclusion puesta en este presente §. Y como quiera que esta es principio, en que se funda, y de que depende lo que dirèmos despues, necesita en su apoyo el

mayor cuydado ; pues como dixo Santo Thomàs : *Parvus error in principio, magnus est in fine. Tract. de Entc. & Essent. in ipso init.* Quando en el principio se yerra, por pequeño que sea el error, es preciso, que despues sea mayor en el fin. Maxima, que dexò sentada el Philosopho, lib. 1. *de Cælo, & mun.* recibida tambien en el Derecho, como observò Bald. *in leg. fin. num. 4. C. de verb. signif.* infiriendo de aqui, que *nulla consequentia fieri potest ex illegitimo principio.* Y Molin. *de Primogen. lib. 1. cap. 20. n. 8.* *Qui enim malè principiat, malè finit.* De donde, para precautelar el error en lo que despues diremos, procuraremos esforçar con la solidez possible esta conclusion primera, repitiendo con Molina : *Quod veluti totius nostræ machinæ fundamentum, præcisse probandum est, ne alias corruant ea, quæ ab eo per totum operis discursum deducenda sunt.* Ibid. num. 7.

10. Que sea dicha causa profana, en quanto à su *substantia*, y *origen*, en el preciso respecto de ser gracia de la Real mano de los frutos, y rentas de la dicha Encomienda de Hornachos, y que por configuiente en este respecto no es exceptuada de la jurisdiccion, y conocimiento de la Junta, se evidècia en la consideracion, de que en terminos mas fuertes enseñan los Autores, que puede, y debe el Rey conocer de las *mercedes*, *donaciones*, y *gracias*, hechas por su Real mano à las Iglesias, y Ecclesiasticas personas. Hieron. Cevall. refiriendo à otros, *commun. contra commun. q. 822. à n. 92.* D. Joann. del Castillo *in tract. de Tertijs, cap. 12. per tot.* y con ellos D. Salgad. *de Supplicat. part. 1. cap. 1. n. 144.* ibi : *Quibus convenit, quod lis agitata super re, donata per Regem Ecclesiæ, aut Clerico, alteri de Ecclesiastica perso-*

na, debet coram Rege tractari etiam, inter Ecclesias, & Clericos, & adversus ipsos. Luego *potiori titulo* debe inferirse, que siendo el pleyto en la presente especie sobre *gracia*, y *merced*, hecha por su Magestad à la Testamentaria, y à la Marquesa de los frutos, y rentas de la referida Encomienda, debe el conocimiento, y decission de esta causa pertenecer al brazo Real, de cuyo Fuero se haze, por ser *Regia donacion*, siendo cierto : *Rem Ecclesiæ procedentem à Rege, efici de foro Regis.* que dixo Afflict. *decis. 2. num. 4.* y es expresa decisiõ de la Ley Real, que trata de la Regia Jurisdiccion. *L. 6. tit. 1. lib. 4. Recopilation.* ibi : *Mandamos, que qualesquier Iglesias, y Monasterios, Clerigos, y Capellanes nuestros, que por nuestros Privilegios tienen de Nos, ò de los Reyes, onde Nos venimos, algunas mercedes, ò limosnas de dineros, ò de otros derechos, sean tenudos de lo demandar, y emplazar à los legos ante los Juezes Seglares, y no ante los Ecclesiasticos.* En virtud de la qual Ley Real defiende, y esfuerça lo dicho Bobadilla *in Polytic. lib. 2. cap. 18. num. 159.*

11. Haze la ley 2. *tit. 1. part. 2.* ibi : *E quando acaesce contienda sobre los Privilegios que el diò (habla del Emperador) ò los otros Emperadores, que fueron ante que el, tal pleyto como este, debe el librar, è otro non.* *L. 22. tit. 18. part. 3.* ibi : *Quien debe judgar los pleytos, è las cartas, si alguna dubda y acaesciere, querèmoslo mostrar por esta ley.* Onde deximos, que Privilegio de donadio del Rey, non lo debe ninguno judgar, sino el mismo, ò los otros, que reynan despues del. Concuerta *cap. Cum venissent 12. vbi latissime Gloss. verb. Iudicari, de Indic. L. Ex facto, ff. de vulgar. & pupill. L. fin. C. de legib. Gregor. Lopez dict. leg. 22. Gloss. 2.* donde

refiere la concorde resolución de los Doctores en el dicho *cap. Cum venissent*, que quando se contiene, y litiga sobre el valor, ò nulidad del Real Privilegio, ò donacion, este conocimiẽto pertenece al Rey, ibi: *Et resolutio Doctorum in dicto capite cum venissent, est quod aut contenditur de valore Privilegij, seu de intellectu, & interpretatione concernente validitatem Privilegij principaliter, & ipse Princeps debet cognoscere. Sed sic est*, que en esta causa, mirada en su substancia, y naturaleza, principalmente se litiga sobre el valor, ò nulidad de la gracia, merced, y concession de el Rey, hecha à la Testamentaria del señor Duque: Luego su conocimiẽto de esta Regia merced, y donacion pertenece al Fuero Real, del qual *ex dictis* se haze la presente causa, la que en precisa legitima consecuencia se deduce, no ser en este respecto *purè Ecclesiastica*, sino *profana*; y tal, que la Real Junta pueda, y deba conocer de ella.

12. Y se confirma con la razon de la citada Gloss. *dict. cap. Cum venissent*, verò, *Iudicari*, donde dize, que la decission de aquel Texto de que las causas sobre las concessiones, ò Privilegios de los Principes, deben pertenecer, y pertenecen à los mismos concedentes, se funda en aquel principio cierto, en vno, y otro Derecho, de que à aquel pertenece el declarar, y el interpretar, à quiẽ perteneciò el establecer, ò el hazer la concession, ibi: *Et hoc ideo, quia eius est interpretari, cuius est condere*. Razon, que para la decission misma señalò tambien el Barbosa, *dict. cap. Cum venissent*, num. 2. ibi: *Eius enim est interpretari actum, cuius est condere, seu actum facere*. Maxima en lo Civil cierta. *L. In Prætorij, ff. de Prætor. stipulat. dict. leg. ultim. C. de legib.* y en el Canonico establecida, *cap.*

4.
Inter alia, de sent. excom. cap. Sicut.
§. *Ex his* 11. *quest. 1.* tenet Decius, *conf. 36. n. 8.* & *seq. vol. 5.* Gutierrez. *Pract. lib. 3. quest. 38. n. 3.* Alder. Mascard. *de Gener. stat. interpret. conclus. 2. num. 146.* Menoch. *conf. 3. num. 12.* & *conf. 684. num. 23.* Surd. *conf. 383. num. 18.* Alex. *conf. 216. num. 13. volum. 6.* Rippa, *in dict. leg. Ex facto num. 6. ff. de vulg.* Garcia de Nobilit. *Gloss. 1. §. 1. n. 2.* Luego perteneciendo, como perteneciò, à su Real Magestad el hazer dicha gracia, y merced à la Testamentaria, y à la señora Marquesa, en el litigio, y causa sobre declarar si dicha gracia de la Testamentaria es nula, y valida la de la Marquesa, pertenece à su Real Jurisdiccion el aver de conocer, declarar, y decidir; militando la misma razon en la declaracion de esta merced, y concession Regia, que en la gracia Pontificia, para el efecto de que en vna, y otra se aya de recurrir al Principe concedente, para aver de declarar su nulidad, ò valor; *ut optimè colligit laudat. Barbosa. ibidem: Collige ex textu, pro declaratione Privilegij Sedis Apostolicæ recurrendum esse ad Papam, qui illud concessit; & pari ratione ad Regem; sive Principem concedentem. Cum plurimis ab eodem laudatis d. n. 6.*

13. Roborase con la clara decission, y el motivo, en que se funda, la referida ley 6. Regia de la Nueva Recopilac. que despues de las palabras arriba referidas num. 10. añade: *Et si demandaren, ò emplazaren ante qualquier Iuez de la Iglesia à los legos sobre los dichos derechos, ò dineros, ò qualesquier merced, que por los dichos Privilegios les estuviere hecha, y qualquier cosa, que de ello dependa, ò à ello tanga; pues esto pertenesce à Nos, y à la nuestra jurisdiccion, y de los dichos nuestros Predecesores y de Nos emanaron los dichos Privilegios, que por*

el mismo fecho ayan perdido, y pierdan las dichas mercedes, y derechos, y Privilegios. Donde no solamente establece, pertenecer à su Magestad, y su Real Jurisdiccion el conocimiento de causas sobre las Reales Mercedes, Privilegios, y concessiones, y de qualquier cosa, que de ello dependa, ò à ello tanga; sino que en la decission misma embebe el motivo, y causa de que de nos emanan los dichos Privilegios, reduciendo el conocimiento al concedente mismo. De donde se roboralo que diximos arriba, ya en la especie de nuestra causa no solo doctrina comun, sino ley municipal, que deba pertenecer al Real conocimiento el litigio movido sobre el valor, ò la nulidad de esta Regia Merced, ò concession; porque como emanada de la Real mano es precisa illacion ex dictis, que su conocimiento deba pertenecer al mismo Fuero Regio, que fue su fontal principio, quia in iurisdictionalibus attenditur ad originem, & initium rei, que in simili dixo Caved. in tract. de Patronat. Regia Corona, per Gloss. in cap. Statum, de rescript. in 6.

14. Ni obstarà el responder, que esto deberà entenderse, quando la donacion, ò merced, hecha por su Magestad, sea de otra especie de bienes, que la presente gracia; porque esta, por ser como es de los frutos, y rentas de dicha Encomienda, y por configuiente Ecclesiasticos, parece debe pertenecer al Ecclesiastico Fuero, no al conocimiento Real ex vulgatis.

15. No obsta: lo primero, porque aunque los frutos, y rentas de la dicha Encomienda de Hornachos fueran Ecclesiasticos, no obstante la causa presente en su substancia mirada, no es Ecclesiastica, sino profana, ni excepta por configuiente de la jurisdiccion de la Junta. Lo que se manifiesta en la consideraciõ,

de que el beneficio Ecclesiastico no se duda que lo es; imò, y que tambien lo son los frutos, y rentas, que por su titulo, y derecho el Beneficiado percibe. No obstante, quando el Beneficio es del Real Patronato, puede el Rey conocer, y conoce su Real Camara sobre el derecho de presentacion; y el que en virtud de ella tiene el presentado al dicho Beneficio, como resuelve Salgado de Reg. Protect. part. 3. cap. 10. num. 190. ibi: *Nihilominus tamen illud est specialissimum in causis Ecclesiasticis, & inter personas Ecclesiasticas, quæ sive in possessione, sive in proprietate Regium Coronæ Patronatum attingant, vel alias sint Regalia, Regem, eiusque consilium cognoscere; esseque vsureceptum, & permissum, non solum in Hispania, verum etiam in Regnis Gallie, Anglie, Ungarie, & Apulie, testatur Aufr. in addit. ad Capell. Tolos. decis. 165. num. 25. vers. 26. fallit. con otros muchos, que alli refiere. Y al n. 218. Cognitione Iuris Patronatus ad Consilium Saculare Camera privative spectat; non ad Ecclesiasticum, cuius iudicium dum se intromittit in simili causarum cognitione, iuste solet declinari.*

16. Porque como añade al num. 226. este derecho de Patronato concedido al Rey por varios Privilegios de Summos Pontifices, particularmente Adriano VI. Clemente VII. y Paulo III. se hizo Regalia suya. *Est istud Ius Patronatus dicitur ius Regale, & inter cætera Principis Regalia computatur.* Firmat Camill. Borrelli ubi sup. cap. 5. num. 7. & n. 26. latissimamente, refiriendo muchos Autores, more solito eruditionis suæ. Solorçan. de Indiar. gubern. lib. 3. cap. 3. n. 21. ibi: *Ex eisdem principijs deducitur; hoc ius Patronatus, tam ob sui concessionem, & prærogativam, quàm ob*

ob

ob nostrorum Principum aſſimatio-
nem in Regia ipſorum Corona incor-
poratum eſſe, & ob hanc cauſam re-
gulari debere, ſicut cætera bona
eiſdem Coronæ. De donde inferre al
num. 24. que aſi como las cauſas,
y dudas, que ſe mueven ſobre las
demàs Regalias, y bienes patrimo-
niales, ſe tratan, y deciden por los
Juezes Seculares, y Supremas Cu-
rias, aſi tambien las cauſas, que
conciernen eſte derecho de Patro-
nato: Et hoc etiam efficit, ut quem-
admodum de alijs Regalibus, & ho-
nis patrimonialibus Principis cauſa,
& dubitationes, quæ emergunt,
debent iudicari, & declarari per
Iudices Sæculares, & Supremas Cu-
rias ab eo deputatas, ut in leg. 2. &
5. ubi cauſa Fiſcales, L. 1. C. ſi ad-
verſus fiſc. cum alijs, quæ tradit
Bald. in leg. ſi debitum, num. 4. C.
quando fiſc. vel privat. Peregrin. de
Iure Fiſci, lib. 7. tit. 1. per tot. Ita
etiam cauſæ concernentes Regiam
Patronatum, tractandæ ſunt, &
tractari ſolent coram ipſo Principe,
& ſupremo eiſus Senatu, vel Rega-
libus Indiarum Cancellarijs. Lo que
eſtuerça con muchos Authores; y
dicho Selgado de Supplicat. 1. part.
cap. 1. num. 132. dize ſer eſta ſen-
tencia, en que concuerdan todos
los Doctores: Quoniam omnium
eſt Doctorem concurs ſententia, quod
de Regalibus poteſt Princeps cognos-
cere, etiam inter perſonas Eccleſiaſ-
ticas, & tangentibus ſpiritualita-
tem, proinde de ſuo Patronatu Regio.
Y al num. 139. Quare ſuper his be-
neficijs Regalibus (hoc eſt, quibus
adeſt Regaliorum Ius Patronatus,
& de Patrimonio Regio ſunt) ut
agnoscat ipſe Rex tam ſuper poſſeſ-
ſione, quàm ſuper proprietate, &
de redditibus, & dotibus ipſorum be-
neficiorum, etiam inter Clericos, &
alias Eccleſiaſticas perſonas, ſcñ Ec-
cleſias probat Olibanus, &c.

17. Luego aunque en nueſ-

tra eſpecie fueran frutos Eccleſiaſti-
cos los de dicha Encomienda, pu-
diera no obſtante eſto, conocer la
Junta de eſta Real gracia, hecha por
ſu Mageſtad, como Gran Maestre, y
Administrador de la Orden de San-
tiago por Pontificio Privilegio, co-
mo conſta del concedido por Adria-
no VI. año de 1522. apud Laert.
Cherubin. tom. 1. Bullar. Bull. 1. in
Adrian. VI. §. 4. ibi: Magistratus
prædictos: eidem Coronæ Regiæ,
etiamſi Corona ipſa aliquo tempore
ad mulierem ſpectaret, cum omnibus
præminentijs, iuriſdictionibus,
facultatibus, redditibus, iuribus, ob-
ventionibus, & pertinentijs ſuis
uniſverſis authoritate Apoſtolica the-
nore præſentium perpetuo unimus,
anneſtimus, & incorporamus. Ita
quod ius adminiſtrandi ipſos Ma-
giſtratus ſive in virum, ſive in mu-
lierem cum corona tranſeat, & om-
nia, quæ ipſi Magiſtri, qui pro tem-
pore fuerint, ſacere, & exercere, &
commendas ipſas, & præceptorias,
atque alia beneficia militiarum hu-
iuſmodi perſonis idoneis conferre li-
berè poſſit, in omnibus, & per om-
nia, &c.

18. Sigueſe la conſeque-
cia. Porque ſiendo, como es, comun
doctrina, que lo que ſe concede al
Rey por Privilegio Pontificio, ſe
haze Regalia. Caſtill. in tractat. de
Tertijs, cap. 3. num. 30. Sixtin. in
tract. de Regalib. lib. 1. cap. 2. n. 54.
& 55. Peregrin. de Iure Fiſci. lib. 1.
tit. 2. num. 38. Maſtrill. de Magiſ-
tratib. lib. 1. cap. 3. ex num. 2. &
cap. 13. 14. & 15. Bellug. in Spe-
cul. Princip. rubr. 13. §. Tractemus,
num. 38. y con ellos Dom. Salgado
de Supplicat. part. 1. cap. 1. n. 116.
ibi: Vnde generalem regulam dedu-
cit Belluga, quod ea, quæ Princeps
habet ex Privilegio Romanorum Põ-
tificum, appellantur Regalia. Se
inferre, que la conſeſion Pontificia
de dichos Maestrazgos à la Real

Corona, con todos sus derechos, y jurisdicciones, los hizo Regalias de los Reyes. De donde *ulterius* se deduce, que así como en virtud de el derecho de Patronato Real, puede el Rey conocer, y su Real Camara de las dudas, que sobre él, y las presentaciones, en virtud del dicho derecho de Patronato hechas, ocurren, aunque estas sean para beneficios, y frutos Eclesiásticos, *ex dictis supra*, y de lo que enseña Solorzano *dict. cap. 3. num. 31.* por vna Cedula Real dirigida à la Audiencia Mexicana año de 1540. *quæ extat tom. 2. impress. pag. 30. Quæ non solum lites, verum & dubia, siquæ orta fuerint super intelligentia, & praxi eiusdem Regij Patronatus, & recipiendis, vel non recipiendis his, qui eius virtute præsentantur, ab eadem Audientia terminari, & declarari iubet.* Así tambien, aun en la negada hypotèsi, de que los frutos de la dicha Encomienda, como mirados por la dicha Real gracia, fueran frutos Eclesiásticos, la merced, y Real presentacion, que el Rey haze à dichos frutos, como Grã Maestre, y la duda, y litigio, que sobre dicha merced se mueva, no se debe juzgar tan puramente Eclesiástica, que no sea Regalia de las que *in similibus* puede conocer, y conocer su Magestad sin Eclesiástica Jurisdiccion.

... 19. ... Y por legitimo consiguiente, si à la Junta de Comisiones en los Breves, ò Bullas Pontificias de Clemente VIII. y Paulo V. solo se exceptuan, como se dize, las causas puramente Eclesiásticas, no se puede, ni debe entender exceptuada esta, mirada en su substancia, origen, y primordial naturaleza. Es clara la razon, que en vno, y otro caso milita: Pues no se trata en la presente causa, en este respecto, de titulo Eclesiástico para obtener frutos, sino de Merced Real, para

obtener de el Papa facultad de tenerlos; como en la presentacion al beneficio del Real Patronato, y en la duda sobre ella, no se trata del beneficio, sino de la presentacion del Rey para obtenerlo por institucion, y colacion del Ordinario. Las quales cosas son *in iure*, y *in praxi* tan distintas, como que de la vna, que es el beneficio, no puede el Rey conocer; pero si de la otra, que es su presentacion, *ex dictis*: Luego porque esta segunda no se reputa por Eclesiástica, aunque Eclesiástica concernat, que fue la razon de dudar, que puso el señor Salgado de Reg. Protect. *vbi supra num. 188.* ibi: *Hic necessarium vnum valde utile nõ omittam: cuiusnam status, an Ecclesiastici, an Secularis Iudicibus huius patronatus cognitio tam in proprietatis, quàm in possessionis Iudicio pertineat? Siquidem videtur indubitatum ex determinatione rextus in cap. Quanto, de Iudicijs, & de Iure Patronatus, tamquam spiritualibus annexo, sit iudicandum ac de ipso principali spirituali; ac idè ad forum Ecclesiasticum spectet cognitio.* Sin embargo de lo qual, resuelve pertenece su conocimiento al Rey, como vivos arriba refiriendo sus palabras *num. 15.*

20. O porque este derecho de Patronato, como el de Gran Maestre, y otro qualquiera, que se le concede al Rey por la Sede Pontificia, no immuta su naturaleza Laica, como discurre Solorzan. *dict. cap. 3. num. 4.* ibi: *Quoniam Privilegium Pontificum, quod intervenit ad ampliandam, & promovendam nostrorum Regum Iurisdictionem, & auctoritatem, non mutat secularem eorum naturam, & cum revera Laici sint, tanquam Laicis, vel tanquam Laicale concessum esse videtur.* Argum. leg. *Quaritur, ff. de stat. homin. & leg. Qui habet 3. ff. de tutel. Farinac. in Fragment. verb.*

verb. *Mixtum*. Cuyas causas, por consiguiente, no se pueden reputar por puramente Ecclesiasticas. O por, que quando conoce de ellas la Camara Real, no se trata de el Real Patronato, que esse se supone, ni se haze institucion, ò colacion del Beneficio, sino que solamente se trata de una qualidad extrinseca de la Iglesia, si sea, ò no contenida en el Patronato Regio, que no contiene espiritualidad alguna, como discurre al intento el señor Salgado *vbi supra*, ibi: *Sed aptior illa consideranda erit ratio; ut scilicet in Regio Consilio non agitur de Iure Regio Patronatus in Consistorialibus competente; quia de eo non dubitatur... nec institutio, aut collatio ibi fit, sed tantum agitur de qualitate extrinseca Ecclesie ... an scilicet sit Consistorialis necne; quod nihil spiritualitatis comprehendit, sed nudum facram.* Atqui tampoco en la presente especie se trata en la Real Junta del derecho de Maestrazgo, de que no se duda en su Magestad, ni se haze institucion, ò colacion de la dicha Encomienda, aun quando esta fuera Ecclesiastica; sino de una gracia Real à dicha Encomienda extrinseca, y como que depende de la pura, y mera voluntad del Rey; pues de esto se disputa, en quanto à la substancia de esta causa, en si la Real voluntad, y intencion fue de hazer esta gracia, y merced à la Testamentaria, ò à la señora Marquesa: Luego aun quando dicha Encomienda fuera puramente Ecclesiastica, y sus frutos, y rentas siguieran esta misma qualidad; no fuera puramente Ecclesiastica la presente causa, sobre dicha merced Regia, ni se entendiera exceptuada à la Real Junta.

21. Confirmase, y roborase este discurso; porque es cierto en el derecho, que de la donacion del derecho de Patronato, hecha por

lego, puede el Juez Secular conocer, condenar, y compeler à su cumplimiento. Anton. de Butr. *in cap. Quanto, vbi Abb. in fin. de Iudic.* Feder. de Sen. *cons. 192.* Aufr. *in tract. de Poteft. Sacul. in Eccles. regul. 4. fallent. 21.* Lambert. de *Iure Patronat. lib. 3. quest. 8. artic. 8. num. 6.* Marta de *Iurisdict. 2. part. cap. 41. num. 16.* Salgado *vbi supra num. 195.* ibi: *Certissimi nanque iuris est, ut super donatione Iuris Patronatus facta per Laicum possit Iudex Secularis cognoscere, condemnare, & compellere donatorem ad implementum.* Y el referido Marta, acerrimo defensor de la Jurisdiccion Ecclesiastica, siente lo mismo de la promessa, à cuyo cumplimiento puede obligar el Juez Secular. *Tertius articulus est, Iudex Laicus potest cognoscere super actione personali pro Iure Patronatus promisso donari, & condemnare promissorem ad observantiam promissionis, & sic ad donandum.* Y esto, aunque en sentir de este Author, con otros que alli cita *num. 3.* & *4.* no sea el Juez Laico competente *in causis Iuris Patronatus*; porque este, como anexo à lo espiritual, *assumit sibi naturam à digniori, & potentiori, quod trahit ad se minus dignu.* Cap. *Indubijs, de Consecrat. Eccles. vel altar. L. Queritur, ff. de stat. hom. L. Titie, ff. de legat. 1.*

22. Tanto como esto conocen distar lo espiritual, ò anexo à lo espiritual de su promessa, ò su donacion; que aunque sobre lo primero sea incompetente el Juez Laico, por la espiritualidad, que incluye en si mismo, ò à que està anexo; pero si es competente sobre su donacion, ò promessa, que està ni es espiritual, ni Ecclesiastica, sino es accion personal, sobre que quando es hecha por lego, es competente el Juez Laico. Cuya distincion evidencia la competencia de la Real Junta, para co-

nocer

nocer en esta causa, mirada en su *substancia*, y *ut sic dicamus*, *primeva*, *naturaleza*. Porque no es esta otra, que vna *Real promessa*, ò llamale *donacion del Rey*, & *sic à Principe Laico*, hecha à la *Tetamentaria*, ò à la *Marquesa de los frutos de dicha Encomienda*: Luego aun quando dichos frutos fueran à lo *Eclesiastico*, y *espiritual* anexos, el conocimiento de esta *Real promessa*, *merced*, ò *concession*, no es, ni debe llamarse conocimiento de cosa *Eclesiastica*, sino es de *actione personali Regia*, la qual se digna su Magestad

màdar, que se mire, y se declare en justicia: Luego por innegable consecuencia se infiere, no es esta presente causa de aquellas *purè Ecclesiasticas*, que se dizen à la *Real Junta exceptuadas* por *Bullas Pontificias*. No vemos por donde pueda esta illacion negarle, aun en la permitida *hypotesi*, en que hemos hasta aqui *procedido*; mucho menos en el segundo medio, que contra la *solucion*, que intentaba darle, *pondrèmos*, y *seguirèmos* *immediatamente*.

)5(

S. IV.

LOS FRUTOS, Y RENTAS DE LA DICHA Encomienda, no constituyen esta causa *purè Ecclesiastica*.

23. **E**S el segundo motivo por donde se refuta del todo la respuesta de arriba *num. 14*. Precindimos aora del que pudiera ser motivo de esforçar este concepto, que dichos frutos, y rentas, como incorporados à la dicha Encomienda, y gozados por este titulo, sean, ò no *Eclesiasticos*, cuya negativa repite muchas vezes Mandos. *in Regul. Cancellar. y Rodriguez tom. 1. qq. Regular. quest. 1. art. 6. ibi: Commendatarij militiarum sunt velut depositarij perpetui admodum, quo traditur in Iure Civili, de commendatarijs, & depositarijs loquendi. L. Commendare, de verb. signif. L. Lucius, ff. de posit. Non enim eorum commenda sunt verè tituli beneficiorum. Tituli enim beneficiorum ipsorum ordinum sunt apud alios, qui in ipsis ordinibus Rectores appellantur. Nam commendatarij utuntur tantummodo fructibus, & emolumentis temporalibus auctoritate suorum maiorum Magistrorum, pro ut tradit doctissimè Avendaño de Exe*

quend. mandat. princip. 2. part. cap. 26. En cuya doctrina mas facilmente constara, que los frutos de dicha Encomienda no constituyeran causa *purè Ecclesiastica*, aun quando se percibieran por dicho titulo, sino *temporal, nimirum quoad uti fructibus, & emolumentis temporalibus*. Pero precindiendo de esto, se manifiesta este concepto por el siguiente discurso.

24. Pues aunque los frutos, y rentas de dicha Encomienda, mientras incorporados en la Religion, y como bienes suyos, sean *Eclesiasticos*; en dismembrandose por autoridad Pontificia, y concediendose à legos, como en la presente especie, se hazen profanos. Lo que evidencia el practico exemplo de las *Tercias*, frutos *Decimales*, que *Eclesiasticos* en su origen, concedidos por el Papa al Rey, se hazen *profanos*, y quentan en su *Pattimonio Real*. Expresa decisió de la *Regia ley 1. tit. 21. lib. 9. Recopilat. ibi: Por quanto las Tercias, que son de las*

los Novenos de todos los frutos, rentas, y otras cosas, que en estos nuestros Reynos se diezman, son nuestras, y de la nuestra Corona, y Patrimonio Real, y pertenecen à Nos por concesiones, y gracias Apostolicas, legitimos y derechos titulos, &c. Et infra: Cerca de las dichas Tercias, y Novenos; siendo tan claro, y notorio, y en grave perjuizio, y daño de nuestro Patrimonio Real, en que están metidas, è incorporadas las dichas Tercias, &c. Lo que afirma alsimismo el comun de los Doctores. Castillo, *plures referens*, tom. 7. *Controv. de Tertijs*, cap. 11. num. 2. D. Hieron. de Leon, *decis.* 3. num. 30. Arnulph. Ruccus de *Regalib. privil.* 16. n. 29. Sixtin. in *tract. de Regalib.* cap. 2. num. 54. Caved. *decis.* 63. num. 3. Bellug. in *Specul. Princip. Rubr.* 13. 5. *Tractemus*, num. 38. Gutierr. lib. 7. *Practicar.* qq. que es de Gavelis, *quest.* 5. num. 20. ibi: *Respondemus nanque primò, quod cum hæ decima, vulgò dictæ Tercias, iam Privilegio Apostolico Regibus Hispaniæ sint concessæ, & in patrimonium ipsorū redactæ, & sic exierint à patrimonio Ecclesiarum, reputantur vt cætera patrimonialia Regum; ac proinde ab ipsis possunt liberè in Laicos trāsferrri.* Solorçano de *Iure Indiar.* lib. 3. cap. 1. num. 3. ibi: *Et simul, atque tales fructus (de diezmos) ex Privilegio Pontificis ad Principes Sæculares pertinent, efficiuntur de Regalibus, & inter temporalia, & patrimonialia ipsorum bona connumerantur.*

25. Alsiente el Barbosa de *Potest. Episcopi*, part. 3. alleg. 121. num. 9. ibi: *Resolventes, decimas, quas Laici iusto titulo feudi perpetui habent à Summo Pontifice ... licitè posse in alios Laicos transferre, ac de illis disponere sicut de quibuscumque alijs bonis suis profanis per donationes, venditiones Emphyteusim, & similes contractus. Quia postquam*

in Laicos licitè fuerunt alienata, efficiuntur de ipsorum patrimonio, & vt profana bona censerì debent; iuxta regulam Textus in leg. Pater filium 36. §. Quin decim ff. de legat. 3. & cap. 2. de Feud. Y no poderse apartar de esta sentencia, sin gravissimo peligro de las almas, y everfio de muchos contratos, sintiò Menchaca, como alli refiere Barbosa: *Neque ab hac parte recedi posse absque maximo animarum periculo, & plurimorum contractuum everfione, benè advertit Menchaca, dict. n. 2. in fin.* Y es clara decission de la Rota in vna Toletana 1. Iunij 1617. coram Manganedo apud Farinac., part. 2. *decis.* 399. que en la facultad Pontificia, que obtuvo el Señor Philipo II. que està en gloria, de San Pio V. para desmembrar de la Orden Militar de Calatrava, algunos frutos, rentas, bienes, &c. hasta la summa de 400. ducados, reconociò, y decidiò averlos su Santidad hecho profanos por dicha concessiõ, y dismembracion, dexandolos como bienes propios del Rey, desnudos por consiguiente de Ecclesiastica qualidad. Ibi: *In quibus (habla de las Letras Apostolicas) Regi datur facultas dismembrandi à prædicta militia aliqua opida, loca, arces, fortalicia ... item, & proventus etiam si in Decimis, & Primitijs consistant, & vt oppida prædicta, sic dismembrata, possit idem Rex illa liberè vendere, cui voluisset, tanquam bona propria eiusdem Regis.* Luego siendo en nuestra especie la Regia gracia, y merced de frutos, y rentas dismembrados de dicha Orden por Breve Pontificio, se infiere no mira dicha Real gracia à dichos frutos, y rentas como Ecclesiasticos, aun quando lo sean, sino como temporales, profanos, y separados, y desnudos por autoridad Pontificia de dicha qualidad Ecclesiastica, que no en otra manera su Magestad los

concede; ni en otra los Litigantes son capaces de obtenerlos, sino como divisos, y desnudos de Ecclesiastica qualidad, dexandolos en ser de profanos, para que puedan gozarlos legos.

26 Y si se reflexionare aqui, que las referidas doctrinas, y leyes Regias, parece coartarse à solas Tercias, ò frutos *dezimales*, por el Pontifice concedido, à legos; deberáse tener presente, que aunque mas de ordinario exemplifican en estos los Authores, lo mismo, y *con mas razon*, se entiende de otros qualesquiera frutos, rentas, ò bienes en su origé *Ecclesiasticos*, que despues que por Privilegio Pontificio se concedieron à legos, se extrageron, y desnudaron de la qualidad Ecclesiastica, y *se profanan*, y visten de la laica, à que se incorporan. Lo que asimismo manifiesta la practica, y comun doctrina de los frutos, y rentas, que en su origen Ecclesiasticas, concedidas al Rey, se profanan, y se hazen Regalias. Petrus Barbosa. *in leg. Titia 25. num. 41. ff. solut. matrim.* Gratian. *post alios plures, discept. Forens. cap. 138. num. 28.* y con ellos Dom. Salgad. *de Supplic. part. 1. cap. 1. num. 141. ibi: Hinc iam percipiendi decimas, vel alios fructus Ecclesiasticos, aut proventus Ecclesie, concessam Regibus ex iusta causa, & ut plurimum favore Fidei efficiantur Regalia ipsorum.*

27. Diximos, y *con mas razon*, argumento que hizo la Rota en la citada Tolétana, donde se dificultaba, si en la venta del Lugar de Valdepeñas, dismembrado por Phelipe II. de la Orden de Calatrava en virtud de la dicha Facultad Pontificia, se trasladó el derecho de Patronato al señor Marqués de Santa Cruz, quien compró de su Magestad dicho Lugar? Lo que resolvió la Rota *afirmative*, arguyendo de *casu magis dubitabili ad minus*

dubitabilem en la forma siguiente: *Qua dismembratione secuta::: Rex devenit ad huiusmodi venditionem modo, & forma predictis, in qua illud Ius Patronatus includi videtur::: ex eo quod predicta concessio Apostolica extenditur expresse ad Decimas, & Primitias, & sic ad casum magis dubitabilem; cum non veniant in generali dismembratione Universitatis: ergo multo magis extendi dicendum est ad Ius Patronatus, &c.* Donde, como se ve, de que la concession, y Facultad Pontificia, se extiende expressemente à los frutos *Decimales*, y *Primiciales*, que son mas dubitables, por no comprehenderse *in generali dismembratione Universitatis*, arguye, y decide la Rota, que dicha Facultad, y concession Pontificia se extiende *potiori iure* à trasladar el *Ius Patronatus*, como menos dubitable. Lo que conviene al presente assumpto, que si dismembrados, ò separados por autoridad Pontificia los frutos *Decimales* de la Iglesia, y concedidos à legos, se hazen profanos; mucho mas se han de entender quedar *profanas* las otras rentas, y frutos concedidos por el Pontifice à legos, aunque en su primer origen fuesen *Ecclesiasticos*; porque como mas faciles de incluirse en la dismembracion, son mas faciles de entender se desnudos de Ecclesiastica qualidad.

28. Si se bolviessse à reflexionar, que las dichas Leyes Reales, y doctrinas, solo parece que hablan de frutos, y de rentas Ecclesiasticas concedidas à *Principes*, ò à *Reyes*; pero no à otros particulares, quales son los Litigantes de la presente causa; deberáse juntamente reflexionar à la general doctrina, que referimos arriba *num. 25.* del Barbosa, que no habla *determinate* de *Reyes*, ni *Soberanos*, sino es *universaliter* de legos. *Ibi: Decimas, quas Laici iusto titulo fendi perpetui*
ba.

habent à Summo Pontifice , licetē posse in alios Laicos transferre , ac de illis disponere , sicut de quibuscunq̃ alijs bonis suis profanis . Lo mismo que trae Rebuf. *infra laudandus* , y es vniversalmente cierto , como veremos.

29. Conuengelo la razon , que en vna , y otra parte es la misma . Porque como arguia *supra* Solorgano , semejantes concessiones Pontificias de frutos , y de rentas en su origen Ecclesiasticas , quando se hazen à personas legas , no immutan su secular naturaleza : *Et cum re vera Laici sint , tanquam laicale concessum esse videtur .* Que es la misma causal , que dà à entender la energia de las palabras del referido Barboia : *Quia postquam in Laicos licet fuerunt alienatae : vt profana bona censerī debent .* Porque siempre en estos casos se entiende hecha la concession al sugeto segū su capacidad . Lo que declara Pont. *cons. 332.* con quien Socin. *cons. 33. num. 15. lib. 1.* dixo , que pudiendose verificar de dos maneras esta voz *Prebenda* ; la vna , segun que es derecho espiritual , anexo à officio sacro ; la otra por temporal commodidad , y percepcion de frutos : *Cum verbum Prebenda possit verificari , quatenus est ius spirituale annexum officio sacro , secundum not. per Innocent. cap. Maioribus , & cap. Dilecto , de Prebend. & per Gloss. 1. quest. 1. in Summa : Et etiam sumi possit pro vt quaedam temporalis commoditas , & fructus , secundum quod late dixi in in rubr. de Prebend. & quod traditur in cap. Cum M. Ferrariensis , de constit. & in cap. 2. de inst. quando se concede la Prebenda à alguno incapaz de derecho espiritual , se entiende solamente concedida en quāto à la temporal commodidad , y percepcion de frutos : *Si conceditur Prebenda alicui non capaci iuris spiritualis , videtur concedi solum**

modo quoad commoditatē fructuum . Entendiendole propriissimamēte en este genero de analogos aquel principio de los dialecticos : *Talia sunt subiecta , qualia permittuntur ab eorum prædicatis .*

30. Y se roboras ; porque si aun despues de la separacion Pontificia de dichos frutos , se quedaran con la misma qualidad *Ecclesiastica* , y aquel derecho antiguo de su primera naturaleza , fuera incapaz el lego de obtenerlos ; particularissimamente los bienes *deximales* , de que consta en gran parte dicha Encomienda : *Quia Laici sunt incapaces decimarum , cum sint spirituales , à Iure Divino introductæ ,* que repitiò muchas vezes la Rota , particularmente in vna *Vicentina 11. Maij 1601. apud Seraphin. decis. 1387. num. 1. y consta ex cap. fin. r. 6. q. 1. cap. Cum tua , de Decim. y es vulgar .* Luego por la concession Pontificia de dichos frutos , y rentas *Laicis facta* , los desnuda su Santiead de la qualidad de *Ecclesiasticos* , dexandolos *profanos* ; y en la mera , y pura temporalidad , de que son capaces los legos : pues estos , aunque son incapaces de diezmos , segun su espiritualidad , *earum tamen fructus possunt Laici concedi per habentem potestatem . Gloss. in dist. cap. fin. & in cap. Peruenit 1. quest. 3. laudata Rota ibidem num. 2.* Por esso los frutos asì separados , y concedidos à legos , se llaman Diezmos *temporales* . Rota in vna *Mediolan. 29. Aprilis 1611. coram Attrebaten. apud Farinac. decis. 313. part. 1. in novis. num. 3. ibi : Non obstat quod inter redditus Capellæ extāt decimæ , quarum Laici sunt incapaces . . . Respondebatur enim argumentum non esse necessarium ; cum non omnes decimæ sint spirituales cap. Generali. vetl. Regalia , de elect. lib. 6. Bald. in tit. Episcop. vel Abbates num. 8. de vsib. feudor. Tum quia Laici pos-*
sunt

sunt habere decimas ex Privilegio, &c. Y la misma Rota in vna Ferrarien. 26. Iunij 1615. coram Pirvano apud Farinac. decis. 684. n. 1. ibi: *Cum decimæ aliæ sint spirituales, aliæ temporales; ut distinguunt Bald. conf. 416. volum. 1. Bero. conf. 84. num. 41. & 42. vol. 1. y las temporales Laicis non interdiciuntur; sino las espirituales, quæ in potestate Laicorum possitæ non sunt; laud. Rot. dict. num. 1. ex cap. Prohibemus, de Decim.*

31. De todo lo qual se sigue, que los frutos Ecclesiasticos separados de la Iglesia, y cõcedidos por concession Pontificia à las personas legas, sea Principe, y Rey, ò sea particular, pierden la naturaleza, ò qualidad Ecclesiastica, que antes tenian, y se quedan profanos, y como que importan mera temporalidad. Y por consiguiente siendo la gracia Real en la presente especie, de esta misma inspeccion hazia dichos frutos, y rentas, sobre que los Litigantes mismos, ni alegan, ni se fundan en derecho *espiritual*, ò *Ecclesiastico*, bien que aya precedido Breve Pontificio; porque este no fue, ni es *inductivo* de Derecho Ecclesiastico, de que los dichos Litigantes no son capaces, *ut pote Laici*, sino *separativo* de la qualidad Ecclesiastica de dichos frutos, y *dispensativo* para poder obtenerlos legos, como consta por evidencia de hecho, se infiere, que la qualidad de los frutos de la dicha Encomienda de Hornachos, no eleva la presente causa à ser *purè Ecclesiastica*, sino que la dexa *profana*, y no excepta por consiguiente de el conocimiento de la Real Junta, mirada en su substancia.

32. Esta consecuencia es legitima, y deducida con claridad de lo que hasta aqui hemos dicho; porque quando los frutos Ecclesiasticos por autoridad Pontificia se profanan, y conceden à legos, es

constante, que el Juez Seglar puede de ellos conocer. Gutier. lib. 1. Practicar. qq. quest. 4. num. 4. ibi: *Ex quibus omnibus inferitur, quod cum hæ decimæ, vulgo Tertias nuncupatæ, sint iusto titulo à Romano Pontifice in Reges nostros Hispaniæ translatae, poterit de eis Iudex Sæcularis cognoscere, ut cumque causa tractetur; sive de iure harum decimarum, sive de facto, imò ad eum pertinet huius causæ cognitio privativè; quidquid alias sit, quando decimæ manent penes Ecclesias ipsas, vel Ecclesiasticas personas.*

33. Trasladò aqui Gutierrez la sentencia, y palabras de Covarrubias Practic. qq. cap. 35. donde no solo afirma esto, ibi: *Tertio, quoties decimæ à Romano Pontifice beneficiario, feudatario ve iure translatae fuerint in Principem Laicum, poterit Iudex Sæcularis, ut cumque causa tractetur, de decimis cognoscere; imò ad eum pertinet huius causæ cognitio privativè.* Sino que refiere tambien ser esta practica en el Reyno de Francia: *Quod in Regno Francia servari tradit Carol. Molin. in Consuetud. Paris. tit. 1. Rubr. & §. 46. quest. 4. Joann. Rupellan. lib. Forens. Institut. cap. 25. Salgad. dict. cap. 1. despues que dixo al num. 141. que dichos privilegios de diezmos, y otros frutos Ecclesiasticos, concedidos al Rey por autoridad, y gracia Pontificia, efficiuntur Regalia ipsius, añade al num. 142. siguiente: Ac propterea, quia Regalia efficiuntur, cognoscit Rex de his iuribus, Decimis, seu Tertijs sibi concessis.* Por lo que refiere à Covarrubias, y Gutierrez, *vbi supra*, y à Didac. Perez in leg. 1. tit. 5. lib. 1. Ordinament. pag. 215. Rebus. tract. de Decim. quest. 10. num. 39. ibi: *Si tamè probaretur, concessionem à Papa Laicis factam esse, tunc ad Laicos Iudices cognitio spectare posset.* Anastasio Germon, acerrimo defensor

for de la Ecclesiastica Immunidad, lib. 3. de Sacros. Immunit. cap. 19. num. 90. donde refiriendo la sentencia de Rebufo, y Covarrub. la llama *rectissima*, ibi: *Qua in re mihi videtur rectissima eius opinio.*

34. Ni esto se entiende solamente en los Diezmos, ò frutos Ecclesiasticos, concedidos à los Reyes; porque la misma razon subsiste, para que pueda conocer el Juez Seglar en los que por concession Pontificia recaen en otros legos, que es el hazerse dichos frutos profanos; como advirtió D. Francisc. de Leon *decis.* 3. donde hablando de la costumbre de Cataluña, y Reyno de Valencia en esta materia misma, le fixa à la dicha decisíon este titulo: *Decima in Regno Valentia ex Privilegio Apostolico Regi concessa, & effecta fuerunt profana, & de earum causis Iudices Regis cognoscunt, etiam in petitorio.* Y en esta misma razon de hazerse dichos frutos profanos, se fundan los Autores, que escribiendo sobre este punto, son de este sentir mismo. D. Hieron. Cevallos, *dict. quæst.* 822. num. 75. ibi: *Licet decima quandiu sunt penes Ecclesiam, sint bona Ecclesiastica; si tamen transferantur in Laicum, perdunt nomen, & Privilegio rerum Ecclesiasticarum, & Iudex Ecclesiasticus non cognoscit de illis, argument. leg. Per procuratorem cum alijs supradictis.* Stephan. Gratian. lib. 2. Discept. Forens. cap. 238. num. 58. ibi: *De causis decimarum, quæ concedantur per Pontificem, Regibus, & Principibus cognoscit Iudex Secularis etiam privative ad Ecclesiasticum; quia possidentur titulo temporali, & non spirituali, sive sit quæstio iuris, sive facti; cum etiam tunc non agatur de iure decimandi spirituali, sed de facultate percipiendi fructus, contentos sub nomine decimarum.* Cuman. *conf.* 89. que comienza: *In causa decimæ,*

9:
di, num. 3. ibi: Licet cognitio decimarum regulariter sit fori Ecclesiastici; si tamen de eis esset facta concessio feudalis, vel alias Laico; tunc ratione commoditatis temporalis Iudex potest esse Laicus.

35. Y en esto mismo se funda la vniversal, è inconcusa practica de otros Reynos en esta misma materia. De Francia testifica Rebufo, *dict. quæst.* 10. num. 39. ibi: *Et si Laici inquietantur coram Iudicibus Ecclesiasticis super huiusmodi decimis sic infeudatis ante Concilium Lateranense, solent impetrare literas à Rege, ad inhibendum Iudicibus Ecclesiasticis, nè de his agnoscant, causasque ad Iudices Sæculares remittant, quibus per Regem mandatur, ut faciant Laicos uti, & gaudere Privilegio dicto, & iure tenendi, portandi colligendi, & possidendi huiusmodi decimas.* De España està la practica repetida, y desde tiempo antiguo testifica Juan Garcia de Expensis, cap. 9. num. 24. donde refiere, que en tiempo de el Rey Don Enrique I. y despues en tiempo de los Reyes Catholicos se movió pleyto entre los Nobles, y Obispos sobre los Diezmos, que dichos Nobles dezian gozar, por legitimo titulo de concession Apostolica, &c. de cuya causa, y pleyto conoció el Real Senado: *Res apud Senatores Regios agitata hinc inde est, qui tandem pronunciarunt, non esse amplius de ea re agendum Episcopis, Nobilibusque iuste decimas percipere, nec esse amplius inquietandos, nec perturbandos.* Por lo que Bobadilla, refiriendo al dicho Garcia, y otros in *Polytica*, lib. 2. cap. 18. num. 14. concluye: *Que quando los Diezmos, ò las Tercias de ellos pertenecen à los Reyes, ò à Señores, ò à Cavalleros por derecho benefical, ò feudal, ò por Privilegio concedido por el Romano Pontifice, podrá no solo el Consejo Supremo, sino*

qualquier Corregidor en su Ciudad, conocer de las tales causas; no solamente en lo possession, pero en la propiedad, y de qualquiera suerre, y forma, que se erraten.

36. Del Reyno de Portugal restifica lo mismo Georg. Caved. decis. 63. num. 4. part. 2. De Saboya Cacharan. decis. Pedamontan. 32. Thesaur. decis. 22. De Germania, Adrian. Gelan. lib. 2. *Res. Iudicat. Camer. Imper. decis. 13. num. 5. y 6.* De el Reyno de Aragon, Calixtus Ramirez de *lege Regia. §. 31. n. 4.* Del de Valencia, D. Franc. Leo, *audatus supra.* De la Republica de Venecia, Menoch. *cons. 757. n. 16. vol. 8.* De el de Napoles, Cancill. Borrell. in *Summa decis. tit. 19. de Decimis, num. 9. & seq.* ibi: *Ex prædicta ratione in Regno Neapolitano cognitio omnium decimarum est est penes Magistratus Regios.* Y añade, que así está establecido en las Constituciones de aquel Reyno, que fueron confirmadas por el Papa Honorio. Y de el Regio Senado de las Indias, citando, à mas de los dichos, varia erudicion de Autores, Doin. Solorzano de *Indiar. Gubern. lib. 3. cap. 1. per totum*, observando agudamente al num. 29. que esta concession Pontificia, hecha à los Reyes (y lo mismo à los otros legos) no se dirige, ni puede dirigir à lo que en dichos Diezmos ay de espiritual, sino à los frutos solos, y su temporal percepcion: *Illud interrim utiliter adnotantes, hanc decimarum concessionem, quæ Regibus fieri solet, non tam dirigi ad ipsum ius easdem decimas percipiendi, quod spirituale est, ac per consequens seculares excludit, sed ad fructus temporales, qui ex ipsis decimis resultant, atque procedunt.* Y verdaderamente es así, *ut ex dictis constat*, de donde se haze innegable, que semejantes causas, como es la presente nuestra, en quanto à los

frutos mira, son *mere temporales*, y profanas, no Ecclesiasticas, ni exemptas; no pudiendose, ni debiendole dezir, que tantos Christianos Principes, como practican su conocimiento, se quisieran abrogar espiritual Jurisdiccion, *mittentes falcem in alienam mesem, contra cap. Novit. de Iudic.*

37. Ni deberá coartarle esta doctrina al caso de separacion, y dismembracion perpetua de frutos, excluyendo la temporal, qual es la presente, por solos diez años à la Testamentaria, ò por solo el tiempo de su vida à la señora Marquesa, debiendo bolver despues à incorporarse en la Religion. Lo primero, por la doctrina de Rebuf. *dist. q. 10.* donde al num. 34. dize: *Que ex causa ad vitam possent Laico concedi decimæ.* Despues al num. 35. resuelve, que *nec olim, nec hodie Iudices Regij, vel alij Sæculares de decimis etiam in feudatis cognoscere iure possent.* Lo que limita al num. 39. *Sic tamen probaretur, concessionem à Papa Laicis factam esse, tunc ad Laicos Iudices cognitio spectare posset.* De donde se deduce, que una vez que interceda concession de el Papa, sea *in perpetuum*, ò sea *ad unius vitam*, siendo lego à quien se haze la dicha concession, puede el Juez Secular en semejantes causas conocer. Y aviendo en nuestro caso concession Pontificia, no puede exceptuar esta causa el que la concession sea temporal, y no perpetua.

38. Lo segundo: Porque una vez separados, y profanados estos frutos por concession, y autoridad Pontificia, se remueve el impedimento, de que no pueda conocer de ellos el Juez Laico, y entra la doctrina, de que *ablato semel impedimento, res facile revertitur ad primænam suam naturam.* L. Si unus. §. Pater, verbi. *Quod & in specie, ff. de pactis, L. Si Testamentum 23.*

ffide

ff. de Testament. Federic. de Senis, conf. 14. Felin. in cap. Cum omnes, num. 8. de constit. Jaffon, dict. leg. Si unus. §. Pactum ne peteret, num. 9. Barbosa. in Collectan. ad cap. Cum tempore sub num. 5. de Arbitris. Por la que resuelve Salgado de Reg. Prorect. part. 3. cap. 11. num. 84. & de Supplicat. part. 2. cap. 25. num. 4. Quod si beneficij Iuris Patronatus provisio ad Ordinarium fuerit ob aliquam iuris legitimam causam devoluta, teneatur Episcopus providere illa vice beneficij, ac si fuisset libera collationis, & Ordinaria potestatis: quia pro illa vice reversum fuit in potestate Ordinarij, & eadem potestate Ordinaria providetur. Y en el num. 37. avia dicho, hablando del modo de proceder el Ordinario en los exemptos en los talos, que el Derecho permite: At mediante impedimento exemptionis ablata est iurisdittio in aliquo casu Ordinarij; sed quando in iure datur facultas Ordinario ipsi, ut in exemptum procedat super aliquo casu, dicitur tunc auferri impedimentum, ut expedire, libere, & absque impedimento in illo casu procedat; ut in simili probatur in cap. Ad abolendam in fin. de heretic. Beroy. in Rubr. de Offic. deleg. n. 57. in fin. Cened. in Pract. Canonic. q. 34. n. 4.

39. Illaciones todas de vn mismo principio de averse quitado in illo casu, & pro illa vice, el impedimento, para que el Ordinario no pudiera proveer en la primera especie, ni conocer en la segunda; y per impedimentum ex dispositione hominis remotionem ipso iure subintrat iuris dispositio, & fingitur impedimentum hominis retrò non ad fuisse. Castillo, Controvers. tom. 6. cap. 143. §. Vnic. num. 15. vers. Secundus casus est. Laudat. Salgado, num. 39. Luego, quitado por autoridad Pontificia, como en la presente especie, el impedimento de la

qualidad, ò naturaleza Ecclesiastica; efecto de la separacion, con que la Santidad los dismembra de la Iglesia, y concede à Seculares legos *pro tempore concessionis*, por dicho tiempo le quedan dichos frutos *temporales, profanos*, y como bienes de legos, en los quales ipso iure subintrat potestas Laica, por aquel mismo tiempo, que el impedimento se quita, sin que pueda impedir este ingreso de Real Jurisdiccion, el que la concelsion sea *temporal*; como ni en la propuesta especie impide el el ingreso de la Jurisdiccion Ordinaria, el que la remocion de el impedimento, que la impedia sea por solo vn caso, ò pro vna vice. Alias *tempore concessionis, & separationis*, no reconociera el lego en las causas de dichos frutos superior jurisdiccion, que pudiera, y debiera conocer. No la Ecclesiastica; porque son bienes separados de la Iglesia, *profanos*, y de legos. No la Laica, por no ser la separacion *perpetua*: Luego ninguna; que es manifesto absurdo.

40. Concluyendo de lo dicho, que los frutos, y rentas de dicha Encomienda, como mirados, y en el respecto, que los toca dicha Real gracia; esto es, como separados por autoridad Pontificia, y por ella aplicados, y concedidos à legos, como consta de aquellas Clausulas del Breve, por parte de la Testamentaria: *Eidem Maiestati tue ut omnes, & singulos fructus supradictae preceptoriae, seu Commendae de Hornachos: auctoritate nostra applicadi; atque ad eum effectum ipsius ducis heredes, seu executores Testamentarios prefatos in administratores eiusdem preceptoriae, seu Commendae: dicta auctoritate constituedi, & deputandi plenam, & amplam facultatem tenore presentium concedimus, & impartimur*. No son capaces de constituir causa puramen

re *Eclesiastica*, sino que la dexa *profana*, como realmente lo es, mirada en su *sustancia*, y como concession Regia. Por donde no es facil persuadirle, à que se entienda *exceptua* da la presente causa: pues es inverosimil, q̃ la mente de los Summos Pontifices, por cuya autoridad erigió el Rey este Tribunal, fuesse, el que se reputassen, y exceptuassen por *paramēte Eclesiasticas*, respecto de la Real Junta, aquellas cosas, y causas, que ò por *profanas*, ò por *Regalias*, estuvieran aliàs sugeràs à

la Real Jurisdiccion, sin dicha Pontificia autoridad, como realmente lo estàn las Reales *Mercedes*, y *Gracias*, aunque el hazerlas suponga Privilegio Pontificio; mas particularmente quando este, como en la presente especie, es facultativo para separar, y profanar bienes Eclesiasticos, y que recaigan en legos; como consta *ex dictis*, así en las determinaciones, y decisiones de las Leyes Reales, como en los referidos derechos, y Autores.

* * *

§. V.

EL BREVE PONTIFICIO NO CONSTITVYE esta causa Eclesiastica.

41. **M**ira la conclusion presente al segundo respecto de esta causa, que es, *estar confirmada por Breve Pontificio*. Mira tambien mas de cerca al motivo, y razon, que hizo dudar al Señor Fiscal, si estava, ò no exceptuada del conocimiento de la Real Junta la presente causa; *ut ex eius laudatis suprà verbis constat*, ibi: *Respecto de tratarse de la subsistēcia de los efectos de el Breve Pontificio, &c.* El qual reparo satisfecho, constará, que dicha causa es profana por vn respecto, y otro.

42. Pruebase la conclusion: Porque el dicho Breve Pontificio es nulo: Luego no puede obrar el efecto de sacar esta causa de profana, qual lo es en su primer respecto, y naturaleza *ex dictis suprà*, ni elevarla à la gerarquia de puramente Eclesiastica. Siguese la consecuencia: Porque *Non entis nullæ sunt qualitates*. *L. Eius qui in provincia, ff. si certum petatur, cum vulgatis*. Que dicho Breve Pontificio sea nulo, se evidencia con claridad de el mismo hecho; pues dicho Breve es confirmatorio de la gracia, y merced

Real, que supone en la narrativa hecha por el Rey à la Testamentaria en los ultimos diez años de supervivencia, para perceber las rentas, y frutos de la dicha Encomienda de Hornachos. *Aquí* dicha Real gracia es nula por *subrepciō* manifiesta, que del mismo hecho consta: Luego tambien es nulo el Breve Pontificio confirmatorio. Consta la illacion: Lo primero, porque *de non ente ad ens non potest fieri transitus*. *L. 2. ff. de usufruct. L. Sape, ff. de tut. & curator. L. Eius, ff. de reb. credit. L. Si me tua, ff. de hered. instit. Cald. Pereyr. de empr. & vendit. cap. 3. num. 15. Farinac. conf. 60. num. 90. lib. 8. Bald. in Rubr. de caus. posses. & propriet. num. 11. & 13. C. ad Trebel. y citando à otros, Salgad. de Supplicat. part. 2. cap. 34. num. 8.* Luego de la gracia, y merced Regia, hecha à la Testamentaria, siendo como es claramente nula, no se pudo hazer transito à confirmacion possitiva.

43. Lo segundo: Porque la confirmacion *non est actus per se subsistens; sed præcisse ad bærens alteri actui*, que dixo Baldo, univ-

sal.

salmente recibido *in leg. Falsas*, num. 3. *C. de falsis*, infiriendo aun del origen, y etymologia de su voz propria: *Dicitur enim confirmatio, quasi cum alio firmatio*; ò como con el mismo Baldo explica Thusc. *lit. C. conclus. 704. num. 3. Quia dicitur à Con, quod est simul, & firmo; & sic est simul firmatio*. Abb. *in cap. Dudum, de Decim.* à quien refiere, y sigue Alex. *cons. 122. Viso puncto in fin. num. 24. lib. 4.* Barbat. *inter consil. Alex. cons. 123. scripsit; num. 2. & seq. lib. 4.* Salgado de *Supplicat. part. 2. cap. 17. num. 39.* y de su definicion, que la diò Decio comunmente recibido, *in Rubr. de confirm. util. vel inutil. in princip. num. 1. ibi: Confirmatio dicitur iuris prius acquisiti corroboratio*. Thusc. *ubi supr. num. 1.* Por lo que Gem. *cons. 11. num. 2. vers. Quod rescriptum*, y el citado Cardenal Thusc. *conclus. 705. num. 1.* llaman à la cõfirmacion gracia, que añade algo à la primera gracia, que presupone hecha, y confirmable, *ibi: Confirmatio est gratia, quæ addit aliquid primæ gratiæ confirmatæ, idè præsupponit gratiam confirmatam præcedere*. Bald. *cons. 181. casus talis est, in princ. lib. 1.*

44. De donde infieren vnanimemente los Autores, que debe constar primero de la gracia cõfirmada, para que subsista, valga, y pueda tener efecto la confirmacion; porque en faltado aquella, esta es nula. Bald. *ubi supr. Debet constare de confirmante, & confirmato, ut confirmatio valeat; & de confirmatio operetur, debet præcedere confirmabile; quo non existente, nihil operatur*. Roman. *cons. 12. num. 4.* Tiraq. de *leg. Connub. Gloss. 4. num. 26.* Atqui en la presente causa la gracia, y merced Regia, hecha à la Testamentaria, y de la que es el dicho Breve Pontificio confirmatorio, es notoriamente nula: Luego

115
falta el confirmable, à quien pueda añadir, ò roborar la dicha Pontificia confirmacion, y por consiguiente esta es nula: *Quia confirmatio est nulla, ubi est nullum confirmabile*, que dixo, citando à otros, Solorç. de *Indiar. Gubern. lib. 2. cap. 26. num. 57.* y lo que es nulo, confirmari non potest. *L. Nam & sub conditione, §. Post defectum, ff. de iniust. rupt. irrit. q. Testament. Et obligationes, quæ proprijs viribus non consistunt, confirmari non possunt. L. Obligationes, ff. de actionib. & obligat. & ex illis latè Micres de Maiorat. 4. p. q. 2. n. 3.*

45. Razon, porque Gonçal. ex Lambert. *in Regul. de alternat. Gloss. 31. num. 37. in fin.* y con ellos Dom. Salgad. de *Supplicat. ubi supr. num. 39.* resuelven, que la confirmacion, ò institucion de la eleccion, ò presentacion nula, es nula tambien, *ibi: Sicut etiam dicimus de confirmatione, aut institutione presentationis, aut electionis nulla, quia pariter nulla est ipsa confirmatio*. Porque como diximos cõ Baldo: *Confirmatio non est actus per se subsistens, sed præcisè adhærens alteri actui*. De donde Salgado infiere: *Ubi ergò non est confirmabile, quia actus; cui adhæret, est nullus, confirmatio nihil operatur, quia per se non potest subsistere*. Dec. *in leg. More num. 3. ff. de iurisd. omn. iud. & in Rubr. de confirmat. util. vel inutil. num. 2.* Sfortia, *cons. 77. num. 19.* Corn. *cons. 199. num. 58. vol. 2.* Hypol. Riminald. *cons. 5. n. 137. vol. 1.* Caballin. *quæst. 29.* Felin. *cons. 27. num. 16.* Valenc. Velazq. *cons. 177. num. 56. tom. 2.*

46. Luego siendo, como es nula dicha Real gracia, para obtener la Testamentaria por Privilegio de su Santidad los frutos de la dicha Encomienda, se infiere con evidencia, que la dicha confirmacion Pontificia, es tambien nula, por faltar

el acto, cui inherere debebat, y no poder subsistir por si sola. Bien como en lo natural le destruye el accidente, ò qualidad, en faltando la substancia, ò el sugeto en quien debia existir, y à quien, alli existiendo, qualificar; porque la naturaleza suya no es de existir separado, sino de inherere subiecto. Motivo por que Bald. in leg. Ex placito 3. n. 10. C. de rer. permutat. dixo, hablando de la confirmacion: *Si subiectum est impossibilitatum, accidentia nihil profunt.* De donde se concluye, que asì como vna qualidad natural no puede qualificar à sugeto, ò substancia, que no existe, asì in casu, no existiendo revera dicha Real gracia, por ser evidenter nula, en quanto à su substancia, tampoco puede existir, obrar, ni tener efecto la Pontificia confirmacion, por aquellos notìsimos principios de la misma luz natural, que el obrar se sigue al ser: *Prìus est esse, quam operari, & operari sequitur ad esse.*

47. Roborase con la comun doctrina, muchas vezes decidida por la Rota, y con varias decisiones de esta confirmada por Salgad. *Vbi suprà à num. 40. & seq.* que la nulidad de la primera sentencia influye en las demás confirmatorias, y las haze también nulas, ibi: *Itaque quod defectus fundamentalis primæ sententiæ, & nullitas evidens infuat in alijs confirmantibus, ad sunt decisiones Rotæ, &c.* Y al fin del num. 42. *Ex qua decisione, alijsque quatuor in ea laudatis, cognosces pro constanti, passim observare Rotæ, nullitatem, & defectum fundamentalem primæ sententiæ, influere in cæteris illam confirmantibus, quæ eodẽ morbo pariter laborant.* Siendo el motivo; que la Rota repite en estas decisiones, el q quando la primera sentencia es nula, falta el fundamento de las confirmatorias, sic decis. 144. apud Farinac. 4. part. ibi: *Sententia*

etiam fuit nulla. propter quod, cum esset confirmatoria illius Redescallæ, quæ nulla erat, & attentata, deficiebat illius fundameatum. L. Egitur cum 16. ff. de except. Rota, decis. 10. de Præbend. in antiq. Atqui en la presente especie el fundamento de la confirmacion Pontificia es la gracia, y merced Regia, concedida à la Testamentaria: Luego la confirmacion eodem morbo laborat, que la dicha gracia Real, y siendo esta claramente subrepticia, y nula, influye su nulidad en la confirmacion Pontificia, à quien falta fundamento, y por consiguiente no puede producir los efectos de hazer la presente causa Ecclesiastica, ni exceptuada, en quanto à esta gracia mira, la que por nula, como es, no es capáz de estos efectos; y por ser nula la confirmacion, tampoco es capáz de darlos; porq vna nulidad misma inficiona vna, y otra, ex dictis suprà.

48. Solido apoyo de este concepto, el que la confirmacion no convalida el acto, alias nulo. Bald. in cap. Dudum. Vbi Abbas. num. 11. de Decim. Craver. conf. 425. num. 72. Cagnol. cap. Ex parte, de constit. Cap. Cum inter vos, de re iudicat. Grammat. decis. 66. n. 52. y con ellos Petr. Surd. decis. 289. num. 8. & 9. ex cap. Non firmatur, Vbi Dyn. de Reg. Iur. in 6. L. Quod initio, Vbi Deci. ff. eod. y el mismo Surd. conf. 47. num. 19. y conf. 311. donde de communi. Latè Solorzano de Indiar. Gubern. Vbi sup. laudatus. Dom. Salgad. de Reg. Proreft. p. 2. cap. 14. num. 20. ibi: *Et si aliter actus aliquem patiebatur defectum ultra confirmationem post eam etiam intelligitur durare: Y parr. 4. cap. 11. num. 37. ex cap. 1. Vbi Gloss. 2. & cap. Examinata, de confirm. util. vel inutili. Mandos. in Regul. 22. Gonçal. in Regul. de alternat. y la Rota apud eundem Salgad. Luego*

en la especie de nuestro calo la confirmacion Pontificia no convalida dicha Real gracia, sino que le la dexa en su nulidad, y subrepcion anterior; y quedando asì, mal puede vestirse de qualidad *Eclesiastica*, segun aquella maxima, que diximos, que *Non entis nullæ sunt qualitates*.

49. Y por quanto de esta nulidad, y qualificada subrepcion, pende no solo la verdad, sino la claridad de esta doctrina, y los apoyos, que despues traeremos, no podemos parar en suponerla, sino que es preciso tocarla, en los mismos dos respectos, que hemos considerado hasta aqui esta Real merced, asì como que es *gracia Regia*, como en quanto se le llega la confirmacion Pontificia. En vno, y otro es nula por vn principio mismo, y es el averse llamado asì al Rey, como à su Santidad, para impetrar por la Testamentaria esta Real gracia, y su confirmacion, la anterior gracia, Real tambien, hecha à la Señora Marquesa de los frutos, y rentas de la Encomienda misma. Cuya Real gracia, ni se halla *derogada*, ni aun mencionada en el decreto posterior del Rey, ni en la confirmacion de su Santidad: y por consiguiente en vno; y otro respecto la dicha concession à la Testamentaria es nula, como quiera que es contra el derecho adquirido de la señora Marquesa, contra el qual, ni es el animo de el Rey conceder, ni de su Santidad confirmar.

50. Y en quanto à la Real intencion de su Magestad no ser de perjudicar en sus Reales Concessiones, Privilegios, y Gracias derecho de tercero, lo advirtió la agudeza de Gregor. Lopez in leg. 11. Gloss. 2. vers. *Dolo debe aver*, tit. 18. part. 3. ibi: *Nam intelliguntur contra concedentem. & non contra alios, quibus iam erat ius quæsitum, quibus non intendit Rex præiudicare*. Y consta

claramente de la ley 29. del mismo titulo, y partida, donde con toda distincion se trata de las *Cartas*, *Privilegios*, ò *Concessiones*, que son *contra derecho*, dividiendolas en quatro classes. Y en la ley 30. siguiente, hablando de las de la vltima classe, que son *contra ius tertij*, ibi: *E si contra derecho de alguno señaladamente, establece, que tales cartas non han fuerza ninguna, nin se deben cumplir*. L. 31. siguiente: *Contra derecho natural non debe dar Privilegio, ni Carta Emperador, ni Rey; e si la diere, non debe valer*. E contra derecho natural seria, si diessen por Privilegio las cosas de vn ome à otro, &c. L. 32. ibi: *E porque tal Carta como esta, es contra el derecho natural, tenemos por bien, e mandamos, que el judgador, ante quiè pareciere, no consienta, que sea creida, nin vale*. En lo que se funda, sin duda, la determinacion de la ley 39. del mismo titulo, que establece no ser valida la segunda concession Real, que no haze mencion, y deroga la primera, ibi: *Por otras maneras muchas se pueden perder las Cartas de guisa, que non deben valer, que queremos aqui dezir: como si alguno tuviere Carta de gracia, ò de merced, que el Rey le aya fecho; si otro alguno ganare Carta, que sea contra aquella, non debe valer la segunda Carta, si non ficiere miente en ella de la otra, que fue dada primero, de guisa que diga en ella señaladamente, que la otra non vale*. Et infra: *Tal Carta como esta non debe valer; cà pierdese por esta razon, porque fue ganada como non debia, encubriendo la verdad*. E esto mismo diximos, si fue ganada contra Privilegio, que tenga alguno de heredamiento, ò franqueza, ò otra merced, que el Rey le aya fecho.

51. Donde hiere con evidencia nuestro calo; pues en la segunda Real concession, hecha à la

Testa.

Testamentaria, ni se *deroga*, ni *men-*
ciona la primera hecha à la señora
 Marquela; por lo que la dicha se-
 gunda concession Real es nula: *Cà*
pierdese por esta razon, porque fue
ganada como non debia, encubriendo
la verdad; ò porque fue ganada con-
 tra Privillejo, que tenia la señora
 Marquela de otra merced anterior,
 que el Rey le avia fecho de la misma
 Encomienda. Por lo que glosò
 Gregor. Lopez: *Rescripta contra*
literam, vel Privilegium alicui con-
cessum, non faciens de e mentionem,
& quod primum sit invalidum non
declarans, non valet. Pero con ma-
 yor fuerça la ley 2. tit. 14. lib. 4. *Re-*
copilat. ibi: Por quanto la nuestra
 merced es, que la nuestra Justicia
 florezca, y à que ella no sea contra-
 riada, establecemos, que si en nuestras
 Cartas mandamos algunas cosas en
 perjuizio de partes, que sean contra
 ley, ò fuero, ò derecho, que la tal Car-
 ta sea obedecida, y no cumplida: *Cà*
nuestra voluntad es, que las tales
Cartas no ayan efecto, aunque las
nuestras Cartas contengan las mayo-
res firmezas. Lo que confirma con
 mas fuerça la ley 3. siguiente, que
 manda no sean cumplidas las Reales
 Cartas contra derecho de tercero
 expedidas, aunque contengan las
 mas fuertes Clausulas derogatorias;
 y aunque se digan proceder de nues-
 tro proprio motu, y cierta ciencia, y
 poderio Real absoluto; que sin em-
 bargo de todo aquello, todavia es
 nuestra merced, y voluntad, que la
 dicha justicia florezca, y sea dado, y
 guardado enteramente à cada vno su
 derecho, y no resciba agradio, ni per-
 juizio alguno en su justicia.

52. Tanto como esto han
 mirado los animos Catholicos, y
 justissimos de nuestros Monarcas, à
 no perjudicar por sus Reales Letras,
 Decretos, Provisiones, Gracias, ò
 Concessiones, Privilegios, ò Mer-
 cedes, al derecho de sus Vassallos,

en qualquiera materia de gracia, ò
 de justicia. Lo que haze indubitable
 no ser la mente de su Magestad, en
 la presente causa, perjudicar con su
 Real concession següda, el anterior
 derecho de la señora Marquela so-
 bre los frutos, y rentas de la Enco-
 mienda misma; antes si declarar,
 como ya por sus leyes tiene decla-
 rada, su Real intencion, y voluntad,
 de que la segunda gracia, hecha à la
 Testamentaria del señor Duque, sea
 nula, y de ningun valor, ni efecto;
 por ser, como es, contra el *ius que-*
situm, que asiste à la señora Mar-
 quela, en virtud de la anterior mer-
 ced, y gracia Real.

53. No menos han declara-
 do los Summos Pontifices su inten-
 cion de no conceder gracias en per-
 juizio de tercero. *Cap. Super eo* 15.
vbi Gloss. verb. Intentionis, y Pa-
 normit. num. 2. Barbol. *plures re-*
ferens, num. 3. *de Offic. Iudic. deleg.*
Cap. Licet 12. *de Offic. Ordin. Cap.*
Quamvis 8. *de Rescript. in* 6. ibi:
Quamvis cuius gratia, per quam
mandatur in certa Ecclesia provide-
ri sibi de beneficio proxime vacaturo,
per nos fuerat revocata, restitatur
à nobis denuo ad eandem; nō tamē ei,
cui post revocationē, & ante restitu-
tionē prædictas similis in eadē Eccle-
sia gratia facta fuit (nisi de hoc expres-
sè dixerimus) anteferri debet; cum
talis restitutio, vbi aliud non expri-
mitur, intelligatur fieri sine iuris
præiudicio alieni. Cap. Si propter 10.
ed. Cap. Quia sæpè 25. *de Præb. in*
6. ibi: Præsentī declaramus edicto,
primum, cum sit tempore anterior,
cui per mandatum præiudicari, aut
ius ipsius absorberi non debet, ex quo
de intentione mandantis contraria
non apparet, præferendum esse in
dicta Præbenda. Y omitiendo otros
 Textos concordantes, tenemos la
 regla de iure *quæsito nō tollendo per*
quancumque commissionem, que es
 la 17. *de Cancellar. apud Mandos.*
 ibi:

ibi: Item ne per varias... suggestio-
nes iustitia postponatur, idem domi-
nus N. decrevit, & declaravit, sine
intentionis fore, quod deinceps per
quancunque signaturam, seu gra-
tiam, vel literas Apostolicas pro
commissionibus, seu mandatis, aut
declarationibus huiusmodi, etiamsi
motu proprio, & ex certa scientia,
ac etiam ante motam litem à Sancti-
tate sua emanaverint, vel de eius m-
dato faciendas, nulli ius sibi quæsitum
quomodolibet tollatur. La qual re-
gla, segun Mandolio, ibidem num. 1.
Incluye la indemnidad de qualquier
derecho vel in re, vel ad rem, ibi:
Breviter dico, quod venit omne, &
quodcumque ius, super quibuscunque,
quocumque, & quacumque occasione
verè, & certitudinaliter quæsitum;
sive sit ius in re, sive ad rem. Lo que
prueba con varios derechos, y Au-
tores, que alli refiere. No siendo
de omitir la identidad de unas, y
otras de cisiones Canonicas, y Re-
gias: Ne postponatur iustitia.

54. Concuerdan unas, y
otras con el Derecho Civil, L. Præ-
tor ait 2. §. Siquis à Principe, ff. ne
quid in loco publ. ibi: Siquis à Prin-
cipe simpliciter impetraverit, ut in
publico loco ædificet, non est creden-
dus sic ædificare, ut cum incommodo
alicuius id fiat, neque sic conceditur,
nisi fortè quis hoc impetraverit. L.
Rescripta 7. C. de præcib. Imperat.
offer. que determina lo siguiente:
Rescripta contra ius elicitæ ab omni-
bus iudicibus refutari præcipimus;
nisi fortè sit aliquid, quod non lædat
aliam, & prosit petenti, vel crimen
supplicantibus indulgeat. Cum vul-
gat. concord. De donde vnanimes
todos los Doctores, Juristas, Cano-
nistas, y Morales afirman, que no
es la mente, ni intencion del Prin-
cipe Ecclesiastico, ni Secular en sus
concessiones, Privilegios, gracias,
ò mercedes, perjudicar el derecho
de tercero, sino que así lo explique

en sus letras. Paul. Castr. in leg.
Omnes 6. num. 5. C. si contra ius,
ibi: Aliquando verò unum Res-
criptum, vel Privilegium contra-
riatur alteri, eidem, vel diverso con-
cesso, & tunc oportet, quod de illo
expressam mentionem faciat, alias
ipsum non tollit, ut in cap. Veniens,
de Rescript. & not. 18. dist. cap.
Quoniam quidem.

55. Siente lo mismo Jasson
in leg. Quoties num. 3. C. de præcib.
Imper. offer. ibi: Tertio nota ex hoc
Textu, ibi sine gravi partis alterius
dispendio, secundum Bart. & DD.
quod Rescripta, & Privilegia Prin-
cipum debent intelligi absque gravi
præiudicio alterius partis. Y aun
absque minimo dixo Tiraq. de Iudic.
in reb. exig. vers. 61. pag. 42. Dec.
conf. 271. & conf. 544. Curt. lun.
conf. 88. num. 8. & conf. 172. n. 3.
Hypol. sing. 440. Alciat. de Præ-
sumpt. Reg. 3. quæst. 11. Bald. in
dict. leg. Omnes num. 7. ibi: Ultimo
scias, quod Rescriptum interdum est
contra alicuius Privilegium, &
tunc non valet, si non faciat mentio-
nem de illo Privilegio. Antes bien:
Potius præsumitur circumventus
Princeps, quam quod velit alteri
præiudicare, que dixo Aponte,
conf. 59. num. 35. Materia, que co-
mo dixo Mieres, tiene à su favor
infinitos apoyos de derecho, que el
referirlos tuviera mas de material
trabajo, que de futilidad, y discursos.
Quod Princeps nihil studeat facere
in præiudicium filiorum, infinitis
iuris testimonijs constat, quæ recen-
sere laboriosum potius opus esset,
quam subtile; de Maiorat. 1. part.
quæst. 3. num. 7.

56. De todo lo qual se in-
fiere la innegable consequencia, que
la Real gracia hecha à la Testamen-
taria, sin derogacion, ni mencion de
la anterior, concedida à la señora
Marquesa; es ipso iure nula por
subrepcion qualificada, contra ius

que situm primo donatario; siendo cierto, que aunque los Rescriptos de justicia, quando son subrepticios, *egent exceptionis ope*, para anularle, los de gracia son *ipso iure* nulos. Panormit. in cap. *Ceterum* 3. num. 6. de Rescript. ibi: *Nam scire debes aliam conclusionem in hac materia Rescriptorum, quod in Rescriptis impetratis ad beneficia, qualiacunque sint beneficia, subreptio viciat Rescriptum, & gratiam ipso facto, ut in cap. Ad Audientiam supra allegat. & in cap. Constitutus, infr. eod. & in cap. 1. & 2. de fil. Presbyt. in 6.* Y el mismo Panorm. dict. cap. *Constitutus* n. 1. & 2. & n. 5. & 6. Castro Palao. tom. 1. tract. 3. disput. 6. punct. 16. §. 2. num. 2. ibi: *Rescriptum ergo gratia est nullum ipso iure, si per subreptionem, hoc est per taciturnitatem veri, vel per expressionem falsi obtentum sit.* Cap. fin. de fil. Presbyter. in 6. cap. *Postulasti*, & dict. cap. *Constitutus*, de Rescript.

57. Lo que no solamente se entiende de beneficios, sino de qualesquiera gracias, como es vulgar entre los DD. Felis. cap. 2. n. 22. de Rescript. Tiraq. con otros muchos, tract. *cessante causa*, limit. 1. n. 12. & seq. Garc. de Benefic. p. 8. cap. 3. Gutierr. qq. Canon. lib. 2. cap. 15. num. 22. Suarez, lib. 6. de voto, cap. 27. num. 3. Sanchez, lib. 8. de Matrim. disp. 21. num. 10. Castr. ubi proxime, ibi: *Et licet huiusmodi iura in materia beneficii loquantur, quae gravius & rigorosius solet à iure prohiberi ob praeccludendam ambitionem iuxta cap. Quamvis de Praebend. in 6. at ferè omnes DD. illorum Textuum decissionem extendunt ad quamlibet gratiam, & dispensationem, quia militat eadem ratio, scilicet defectus voluntatis in concedente, quae non est censenda ad esse, quando exprimitur, quod tacendum erat, & taceatur, quod erat*

exprimendum. Y esta es puntualmente la razon, que milita en nuestro caso, *defecto de voluntad* en el Principe, que concedió la gracia a la Testamentaria; porque no la tiene el Rey de *perjudicar à tercero* en sus Reales gracias, y quitarle por ellas su derecho *quæsito*. Antes, como dexamos dicho, muchas vezes se ha dignado de explicar lo contrario, declarando por *nulas* en sus Sanciones Regias semejantes mercedes, y gracias, y asegurando ser su Real animo *no se salte* por ellas *la justicia*. Luego aviendose dignado su Magestad de mandar, *que se vea en justicia* esta materia, se concluye con evidencia ser nula dicha gracia, hecha à la Testamentaria, por *subrepcion* en perjuizio de la anterior Real gracia concedida à la Marquesa, no *derogada*, ni *mencionada* por la segunda.

58. De donde *ulterius* se infiere, que el Breve Pontificio confirmatorio se dexa nula esta gracia. Porque aviendose tambien callado à su Santidad la primera gracia de la Encomienda misma, concedida por el Rey con antelacion à la señora Marquesa, la dicha confirmacion Pontificia es tambien *subrepticia*, y nula. Porque assi como el Principe en sus confirmaciones no tiene voluntad de perjudicar à otro en su derecho, assi tambien en su confirmacion tiene este mismo *defecto de voluntad*, como al intento discurre el señor Solorç. de Indiar. Gubern. lib. 2. cap. 26. num. 61. ibi: *Tertio ex praedictis etiam deducitur, Principem, qui has commendas confirmat, sive in forma communi, sive in forma specifica, neutiquam censeri, quod praedudicare velit iuri cuiusvis tertij, qui ad easdem commendas librem in Provincijs, & Audientijs Indiarum, vel alibi moverit, vel iuste movere possit, & ad confirmationem petendam citatus non fuerit,*

Et cum plena causa cognitione con-
dictus. Dando la razon al num. si-
guiente 62. *Quia sicut qualibet con-*
cessio, facta à Principe, censetur sine
præiudicio tertij. L. 2. §. Merito.
Et §. Siquis à Principe. ff. ne quid
in loc. public. 1. Ita etiam confirma-
tio; ut docet Textus expressus in cap.
1. Et in cap. fin. Et in cap. Tua nobis.
ubi Decius num. 7. de confirm. util.
vel inutil.

59. Y que la confirmacion
del Principe, hecha en perjuizio de
tercero, que no explica, no sea sub-
sistente; aun en terminos mas fuer-
tes, de que trayga la Clausula *Ex*
certa scientia, es decission comuu
de los DD. Bald. post Andr. de
Ifern. in prælud. Feud. n. 37. Felini
in cap. Inter dilectos, col. 4. in fin.
num. 91. Plures referens Molin. de
Primog. lib. 2. cap. 7. num. 23. ibi:
Primò, quod non est verum, quod ex
Clausula ex certa scientia apposita
in confirmatione Maioratus, Prin-
ceps censetur iuri filijs, ac descenden-
tibus, vel ascendentibus sibi ad legi-
timam competentem, voluisse derogare:
cum Princeps ex Clausula ex certa
scientia nunquam censetur velle
derogare iuri tertij; præsertim in
eius grave, ac enorme præiudicium.
Mieres de Maiorat. 4. part. q. 2.
num. 6. ibi: Igitur talis licentia,
tãquam subreptitia ex veritate sup-
pressa valere non videtur. Unde quan-
do confirmatum nunquam fuit con-
tessum; vel habet aliquod vitium,
quod in confirmatione non fuit ex-
pressum, confirmatio tanquã impetra-
ta per subreptionem, Et obreptionem,
non valet; etiam ex certa scientia.
Barbol. plures referens, Tract. de
Clausulis, Claus. 59. num. 29. ibi:
Limita primò, ut in tertij præiudi-
cium nihil operetur. Socin. Iun.
cons. 77. num. 126. vol. 1. y el mismo
Barbol. cap. Venerabilis 8. num. 19.
de confirm. util. vel inutil.

60. De donde se roboro mas,

que en la presente especie el Breve
Pontificio confirmatorio, se dexa
nula la dicha gracia hecha à la Tes-
tamentaria, sin ser capáz de conva-
lidarla. Porque aunque es comun
doctrina, que entonçes el confirman-
te es concedente, quando lo que
confirma es nulo, ò aliàs, invalido.
Bart. y con el Jasson, in leg. More,
num. 30. ff. de iurisd. omn. Iud. esto
se entiende, quando al confirwante
le constò de la nulidad, y no obstàrle
ella, confirma, y roborla la cosa con-
firmada, sobre la que entonçes agi-
tur ex confirmante, Et non ex con-
firmato. Pero si se encubrió al con-
firmante la nulidad de lo que confir-
ma, se queda nulo el acto. Solorç.
ubi supra n. 44. ibi: Alioqui enim
verior, Et receptior opinio est, hoc
solum procedere, quando actus, qui
confirmatur, fuit nullus, vel invali-
dus; tunc enim confirmans dicitur
dare, si id faciat ex certa scientia
nullitatis præcedentis, quia tunc
eam supplere, Et dispensare videtur,
Et agitur ex confirmante, Et non
ex confirmato. Elegante decission
de la Rota in una Romana nullitatis
contractus, apud Farinac. decis. 114.
num. 4. part. 2. in novis. ibi: Nec
potest fieri fundamētum in Chirographo
Sanctissimi :: præsertim, quia Pa-
pa non fuit narratus huiusmodi de-
fectus, nec intellexerit præiudicium,
quod inferebatur D. Paulo Emilio,
sicius obligatio deberet sortiri effec-
tum. Propterea non est dicendum,
confirmationem operari, quod non
loquitur, Et quod fuit omnino alie-
num à mente, Et intentione confir-
mantis, ex latè deductis in Romana
Secretariatus 10. Aprilis 1592. co-
ram Rmo Patriarcha Alexandrino,
inqua etiam fuit dictum, Clausulas
quantumvis prægnantes, Et cuius-
cumque generis, non tollere defectum
intentionis.

61. Lo que con mas claridad
decide la misma Rota en la Romana

Secretariatus; que aqui menciona; apud Seraphin. *decis.* 981. *num.* 1. ibi; *Quia cum Papa clare non intellexerit defectus, qui inerant sententiae, de qua agebatur, neque etiam intellexerit praedictum, quod inferbatur filiis D. Caesaris, huiusmodi confirmatio, tanquam laborans defectu intentionis, nihil operatur, quamvis rescriptum fuerit ex certa scientia, ut tradit Cast. conf. 84. n. 4. lib. 2. y al num. 8. Non obstant aliae Clausulae per informantes ponderatae; quia eodem modo tolluntur, cum non operentur in his, quae sunt facti; sed in his, quae sunt iuris tantum. Ultra alios Socin. *conf.* 164. *num.* 7. lib. 2. Ferret. *conf.* 32. *num.* 52. Y en otra decisio[n] sobre la misma causa apud laudat. Seraphin. *decis.* 965. n. 10. Non obstat, quod sententia praedicta fuerit confirmata per Gregorium cum Clausula suppletis, & alijs Clausulis amplissimis, quae videntur obstare, quominus possit redargui de nullitate; quia praedictus motus proprius corrumpit ex defectu intentionis; quia Papa supponit officium praedictum ob privationem vacasse, & esse locum suppressionis, & illud falsum est.*

62. De las quales decisio[n]es, y doctrinas consta, que igualmente arguye, y conuençe la Rota defecto de intencion en el Papa confirmante de dos principios. El vno de la falsa suposicion de hecho, en que procedia su Santidad, suponiendo, que el Oficio de Secretario, de que alli se litigaba, avia vacado por privacion, y que avia lugar para suprimirlo. El otro, de no aver sabido el Papa el perjuizio de tercero, que de su confirmacion se seguia, ut patet ex relatis Rota verbis. Atqui en la presente especie concurre vn principio, y otro; pues procede el Papa para la confirmacion de los

ultimos diez años de supervivencia à la Testamentaria, en la suposicion de que por dicho, y para dicho tiempo, estavan los frutos, y rentas de la dicha Encomienda de Hornachos libres, y digamoslo asì, vacantes de toda concessio[n] Real. La que es falsa suposicion, aviendo precedido la Real gracia, para que en este tiempo, por el de su vida, gozasse dichos frutos, y rentas la señora Marquesa. Y esto callado, como se callò en la suplica a su Santidad, tampoco le constò al Papa el perjuizio, que de su confirmacion se seguia al derecho de la Marquesa: Luego en el presente caso se deduce con evidencia el defecto de intencion en el Papa confirmante, por vno, y otro principio de falsa suposicion, y perjuizio de Tercero.

63. Por lo que se haze inevitable consequencia, que el Breve confirmatorio de su Santidad, no pueda, ni deba hazer subsistir la dicha Real gracia nula, ni convalidarla del insanable vicio de subrepticia contra ius alteri quaesitum, à Papa ignoratum. Estamos si, por el contrario, en terminos de que la dicha confirmacion sea, como verdaderamente es, ipso iure nulla, por contenerse en ella la gracia Regia, à quien se refiere, con su misma nulidad; quia relatum est in referente cum omnibus suis qualitatibus. L. Assessor. ubi Bart. ff. de hered. instit. Dec. *conf.* 19. *num.* 3. Paril. *conf.* 9. *num.* 17. lib. 3. Gozadin. *conf.* 57. *num.* 16. idem Bart. in leg. Sanctio legum, *num.* 7. verl. Præterea, ff. de pæn. Roman. *conf.* 301. *num.* 14. Cravet. *conf.* 4. *num.* 4. Socin. Sen. *conf.* 89. *num.* 9. vol. 1. Rota apud Farin. *decis.* 35. *num.* 6. 1. p. novis. & *decis.* 305. *num.* 3. & *decis.* 457. n. 2. eadict. p. 1. y firma en sus decisio[n]es perpetuamente la Rota.

MAS CONTRAIDA LA NVLIDAD AL CASO,

se concluye no haze excepta esta causa el Breve Pontificio.

64. **S**I aun en la hypotesi, de que dicho Breve confirmatorio, traxera Clausulas de *motu proprio*; y *ex certa scientia*, fuera innegable su nulidad, *ex hucusque traditis*, quanto mas lo sera *in casu*, siendo, como es, *ad instantiam partis*, ò suplica del Rey, como consta de las Clausulas de su narrativa, ò proemio. ibi: *Tu, qui dictæ militiæ administrator perpetuus auctoritate Apostolica deputatus existis, fructus eiusdæ præceptorie, seu commendæ ad alios decem annos in extinctione aris alieni, ab ipso duce pro tuo servitio contracti applicare... intendis.* Y despues en la gracia: *Nos igitur illos tuo indultu specialibus favoribus, & gratijs prosequi volentes, &c.* Es constante, que esta es la causa final, que mueve à su Santidad, atender, y complacer la Real voluntad, y intencion de el Rey. Porque de la narrativa, ò proemio, que el Papa haze en su Breve confirmatorio, se infiere, y conoce la causa final motiva, que à confirmar le mueves como arguye la Rota *in vna Baren, seu nullius*, Archipræsbyter. apud Farin. 1. v. novis. decis. 597. num. 3. ibi: *Quod præcipue colligitur ex narrativa proemij præsentis confirmationis, quæ denotat causam finale.* L. fin. vbi Bart. n. 3. ff. de hæred. inst. Bald. in l. Nostram, n. 1. vers. Tudic. C. de testam. Roman. cons. 180. n. 6. Alex. cons. 7. lib. 2. y siendo esta causa falsa; pues la intencion de el Rey, y su Real voluntad no fue pedir por la Testamentaria, faltando à la Real promessa, que con antelacion bastante tenia su Magestad hecha à la señora Marquesa de la Encomien

da misma, como hemos latamente probado, se sigue, que la causa final motiva de confirmar esta gracia el Papa *in casu*, se falsifica; y que por consiguiente la dicha confirmacion, como mas fuerte razon *in casu* es nula.

65. Comun doctrina de todos los DD. Felin. *in cap. Ad aures*, n. 9. de Rescript. & *in cap. Causam*, de Testib. Dec. *in dict. cap. Ad aures*, n. 31. & 32. Staphil. de liter. grat. tit. de vi, & effectu, Clausul. motu propr. vers. 7. & vlt. vers. 3. 4. & 5. Selva de Benefic. 3. p. q. 1. 2. 2. qualit. n. 3. vers. Quartus casus. Rebus. *in cõcordat. in forma mādari.* Apostol. verb. *Motu proprio post ultimum effectum*, vers. 2. nõ purg. Azco. *in l. 2. tit. 14.* n. 31. lib. 5. Recopil. Gutierr. cons. 11. n. 15. & Can. qq. lib. 2. cap. 15. n. 77. Rota *in vna Portuen. bonorum de Columna*, apud Seraphin. decis. 398. n. 8. & seq. ibi: *Quintò in ind. vi duo, de quo agitur, hoc tanto facilius procedit, ex eo quod Papa videtur motus ex falsa causa:: sed falsitas causæ perpetuò annullat gratiam, quantumvis motu proprio concessam.* Donde la falsedad de la causa final motiva anula la gracia, aun en terminos mas fuertes de que sea cõcedida ex motu proprio. Salgad. de Reg. Protect. p. 3. cap. 10. n. 46. ibi: *Quoniã quando Summus Pontifex etiã motu proprio facit gratiam, & confert beneficiũ, fundans se in aliqua causa, & qualitate, gratia est subreptitia, & nulla ipso iurè; non confitõ de veritate ipsius qualitatũ, & causæ; maxime si est talis, ut ea cessante, difficilior redederetur Pontifex ad concedendum.* Con varios derechos, que alli trae en apoyo de este concepto.

66. Y no es dudable, que si su Santidad supiera *in casu*, no ser voluntad, ni intencion del Rey, como no lo es, conceder esta gracia à la Testamentaria por el perjuizio de la Marquesa, el qual conocido no se moviera su Magestad à pedir, no se moviera el Papa à confirmar. Mas particularmente, quando no es este Breve *concedente*, ò *transfundente*, y tal, que *det originem causæ*, sino que *venit consecutivè* à la Real gracia, que supone, segun la distincion de Baldo comunmente recibido *in leg. Ex placito 3. n. 12. C. de rer. permutat.* en el qual caso se ha de atender al confirmado, *ex quo agitur*, no al confirmante. Y que la gracia *in casu* comiengçe por la Real merced, es constante, y *pater* de las clausulas mismas de la Carta del Rey Carlos II. que està en gloria, mandada escribir à su Embaxador de Roma, sobre la gracia, y merced hecha à la señora Marquesa, ibi: *Teniendo hecha merced à Doña Maria Enriquez de Cabrera de la Encomienda de Hornachos del Orden de Santiago.* Et infra: *Se os escriviessè à fin de que solicitassèis el Breve, que fuere necessario de su Santidad, para confirmacion, y cumplimiento de esta merced.* Y siendo regla de que *assertioni Principis stādum est*, especialmente en materia de Patronato Regio, y Regalias, vltarè Salgada *de Reg. Protect. part. 3. cap. 10. n. 166.* & seq. se sigue, basta esta Real Catholica assercion, para concluir, que esta gracia comiença de la Real mano; como de Gran Maestre, v Administrador perpetuo de dicha Orden, Regalia, que es de su Magestad, y que por consiguiente la confirmaciõ Pontificia solo viene *consecutivè* à la Real gracia, la qual siendo, como es, nula por *defecto de intencion*, haze que el Breve de su Santidad, ni subsista, ni pueda subsistir, no pudiendo tener del su primer origen la gracia, sino de la voluntad,

è intencion del Rey, contra la qual, y su derecho de perpetuo Administrador, no hiziera dicha gracia su Santidad. *Quibus omnibus inspectis*, se manifiesta *in casu* con especial motivo, y razon, no poder subsistir efecto alguno del Pontificio Breve, el que *in specie*, ni es *dante*, ni *transfundente*, ni verdaderamente *confirmante*, dexandose à la dicha Real gracia en el estado, y nulidad, que antes tenia por su *qualificada subrepcion*; pues como dixo Bald. *in cap. Final. in fin. per illum Text. ut lit. pend.* y con el Jasson *in l. Prescriptione 2. n. 3. C. si contra ius, vel util. Subreptitia impetratio non tenet, etiam si sanctus sit ille, qui impetrat; sicut erat ibi B. Thomas Cantuariensis.*

67. Cuya nulidad supuesta, se convence con mas vrgencia, que el Breve Pontificio confirmatorio, no reserva esta causa al Fuero Pontificio, ni excepta por consiguiente su conocimiento de el de la Junta Real de Comisiones. Clara decision del Texto *in cap. 1. de confirm. util. vel inutil.* ibi: *Siquis rei litigiosa confirmationem impetravit ab Apostolica Sede, non minus potest Iudex de causa cognoscere, & eam sine debito terminare.* Y al cap. 2. siguiente: *De confirmationibus autè Romani Pontificis volumus te tenere, quod contra illas (nisi novam Apostolicæ Sedis procedat mandatum, aut certum sit, quod sint per falsi suggestionem elicite) non est aliquatenus iudicandum.* De donde los Autores deducen esta conclusion, que pone en terminos el Panormitano, *d. cap. 1. n. 1. de resc. ienter confirmata per Papam inferior Iudex cognoscere non potest, nisi confirmatio non tenuerit, ut quia subreptitia, vel de re litigiosa.* Barbol. *plures referens, d. cap. 1. n. 1. ibi: Regula est, quod confirmatio quæcumque legitimi superioris impedit cognitionem inferioris circa actû confirmatû, nisi vel confirmatio sub-*

subreptitia sit, &c. En cuya excepcion conviene todos los Canonistas.

68. *Atqui* en la presente especie *sumas in casu illius exceptionis, quæ firmat regulam in contrarium*, cap. 2. de Coniug. servor. Barbosa. tract. de Axiomat. Iuris, axioma 85. num. 4. porque la confirmacion de el Papa de la gracia de la Testamentaria fue *subrepticia*, y con subrepcion qualificada *contra ius quæsitum* de la señora Marquesa en su anterior gracia: Luego no obstante dicho Breve Pontificio confirmatorio, que no sanò dicha Real gracia de su nulidad, puede, y debe la Real Junta conocer. Manifestale esta illacion, porque en la hipotesi, de que no se huviera confirmado dicha Real gracia por Breve Pontificio, y que huviera representado à su Magestad la señora Marquesa, como la gracia de esta Encomienda, hecha à la Testamentaria, era en perjuizio de la suya anterior, y que mandasse su Magestad se conociesse en justicia qual debia subsistir, es innegable perteneciera el conocimiento al Real Consejo de las Ordenes, y en suplica à la Junta. *Sed sic est*, que el Breve confirmatorio quando es *subrepticio*, como lo es en el presente caso, no excluye, antes comete por decission expresse del derecho, que hemos referido, al Juez inferior, *alias* competente de la causa *quoad substantiam*, el conocimiento de ella. *ex dictis supra*: Luego siendo la Real Junta competente, para conocer de esta gracia Regia, en su substancia mirada, como de lo dicho consta, el Breve Pontificio confirmatorio, siendo como es *subrepticio*, no la excepta de este fuero.

69. *Concordè* decission de los Autores, que por el acto nulo *res non definit esse integra* Tiraq. refiriendo à muchos, de *Retract. lignagier*. §. 1. Gloss. 1. à num. 5.

cum seqq. & de leg. conub. tit. 15. Gloss. 8. q. 24. Vantius de Nullit. Sent. tit. quoties, & intra quod tempus de nullit. agi possit. Paris. conf. 98. n. 27. lib. 3. Lancellor. de Attent. 2. p. cap. 4. in præfat. n. 97. & 98. Egid. decis. 699. Puteus. decis. 2. Carol. de Graf. de effectib. Clericat. effectu 1. n. 311. con los quales, y otros Dom. Salgad. de Supplicat. 1. part. cap. 10. num. 13. ibi: *Quoniam per executionem præcedentem (nullitèr factam) aut alium actum nullum, non definit esse integra. Ista est mirabilis Rotæ decissio interminis* 57. n. 8. vt per Vivian. in tract. de lur. Patronat. ubi plurimæ decissiones aliæ cisantur ad idem, *variæque doctrinæ conducibiles, quod actus præcedens, si est nullus, res non definit esse integra.* Y al n. 114. repite lo mismo cò Farin. in tract. de Testib. quæst. 75. à n. 98. y añade: *Conducunt etiam plures effectus, resultantes ex actu nullo præcedenti, vt scilicet, quod per ipsum non perpetuetur iurisdicção: non expiret potestas.* Y de Reg. Prorect. part. 1. cap. 9. n. 13. *Quod per actum nullum, nec interrumpatur præscriptio: nec per actum nullum potestas expiret, quo minus iterum fieri possit.* Siendo la razon: *Quia non præstat impedimentum, quod de iure non sortitur effectum, ex regula iuris*, que dixo el mismo Salgad. dict. num. 114. Luego siendo, como es, *evidenter* nulo ipso iure el Breve Pontificio en nuestro caso, se queda la Real gracia en su primer estado antecedente à dicho Breve, en que sin duda pertenece à la Real Junta el conocimiento de dicha gracia Regia en justicia, sin ser capáz dicho Breve por su nulidad de impedir, ni menos de que expire la anterior potestad, que la Real Junta tenia, para conocer de esta gracia antes de confirmada.

70. Lo que confirma, y robor

66. Y no es dudable, que si su Santidad supiera *in casu*, no ser voluntad, ni intención del Rey, como no lo es, conceder esta gracia à la Testamentaria por el perjuizio de la Marquesa, el qual conocido no se moviera su Magestad à pedir, no se moviera el Papa à confirmar. Mas particularmente, quando no es este Breve *concedente*, ó *transfundente*, y tal, que *det originem causæ*, sino que *venit consecutivè* à la Real gracia, que supone, segun la distincion de Baldo comunmente recibido *in leg. Ex placito 3. n. 12. C. de rer. perit.* en el qual caso se ha de atender al confirmado, *ex quo agitur*, no al confirmante. Y que la gracia *in casu* comience por la Real merced, es constante, y *pater* de las clausulas mismas de la Carta del Rey Carlos II. que està en gloria, mandada escribir à su Embaxador de Roma, sobre la gracia, y merced hecha à la señora Marquesa, ibi: *Teniendo hecha merced à Doña Maria Enriquez de Cabrera de la Encomienda de Hornachos del Orden de Santiago.* Et infra: *Se os escribiessse à fin de que solicitasseis el Breve, que fuere necesario de su Santidad, para confirmacion, y cumplimiento de esta merced.* Y siendo regla de que *assertioni Principis stādum est*, especialmente en materia de Patronato Regio, y Regalias, vrlatè Salgad. *de Reg. Protect. part. 3. cap. 10. n. 166.* & seq. se sigue, basta esta Real Catholica assercion, para concluir, que esta gracia comienza de la Real mano; como de Gran Maestre, y Administrador perpetuo de dicha Orden, Regalia, que es de su Magestad, y que por consiguiente la confirmación Pontificia solo viene *consecutivè* à la Real gracia, la qual siendo, como es, nula por defecto de intención; haze que el Breve de su Santidad, ni subsista, ni pueda subsistir, no pudiendo tener del su primer origen la gracia, sino de la voluntad,

è intención del Rey, contra la qual, y su derecho de perpetuo Administrador, no hiziera dicha gracia su Santidad. *Quibus omnibus inspectis*, se manifiesta *in casu* con especial motivo, y razon, no poder subsistir efecto alguno del Pontificio Breve, el que *in specie*, ni es *dante*, ni *transfundente*, ni *ver* laderamente *confirmante*, dexandose à la dicha Real gracia en el estado, y nulidad, que antes tenia por su *qualificada subrepcion*; pues como dixo Bald. *in cap. Final. in fin. per illum Text. ut lit. pend.* y con el Jasson *in l. Præscriptione 2. n. 3. C. si contra ius, vel util. Subreptitia impetratio non tenet, etiam si sanctus sit ille, qui impetrat; sicut erat ibi B. Thomas Cantuariensis.*

67. Cuya nulidad supuesta, se convence con mas urgencia, que el Breve Pontificio confirmatorio, no reserva esta causa al Fuero Pontificio, ni excepta por consiguiente su conocimiento de el de la Junta Real de Comisiones. Clara decision del Texto *in cap. 1. de confirm. util. vel inutil.* ibi: *Siquis rei litigiosa confirmationem impetravit ab Apostolica Sede, non minus potest Iudex de causa cognoscere, & eam sine debito terminare.* Y al cap. 2. siguiente: *De confirmationibus autè Romani Pontificis volumus te tenere, quod contra illas (nisi novam Apostolicæ Sedis procedat mandatum, aut certum sit, quod sint per falsi suggestionem elicitæ) non est aliquatenus iudicandum.* De donde los Autores deducen esta conclusion, que pone en terminos el Panormitano, *d. cap. 1. n. 1. de re scienter confirmata per Papam inferior Iudex cognoscere non potest, nisi confirmatio non tenuerit, ut quia subreptitia, vel de re litigiosa.* Barbol. *plures referens, d. cap. 1. n. 1.* ibi: *Regula est, quod confirmatio quacumque legitimi superioris impedit cognitionem inferioris circa actū confirmatū, nisi vel confirmatio*
sub-

subreptitia sit, &c. En cuya excep-
ción convienē todos los Canonistas.

68. *Aquí en la presente especie sumas in casu illius exceptionis, quæ firmat regulam in contrarium, cap. 2. de Coniug. servor.* Barbofi. *tract. de Axiomat. Iuris, axioma 85. num. 4.* porque la confirmacion de el Papa de la gracia de la Testamentaria fue *subrepticia*, y con subrepcion qualificada *contra ius quasitum* de la señora Marquesa en su anterior gracia: Luego no obstante dicho Breve Pontificio confirmatorio, que no sanò dicha Real gracia de su nulidad, puede, y debe la Real Junta conocer. Manifiestase esta illacion, porque en la hypotesi, de que no se huviera confirmado dicha Real gracia por Breve Pontificio, y que huviera representado à su Magestad la señora Marquesa, como la gracia de esta Encomienda, hecha à la Testamentaria, era en perjuizio de la suya anterior, y que mandasse su Magestad se conociesse en justicia qual debia subsistir, es innegable perteneciera el conocimiento al Real Consejo de las Ordenes, y en suplica à la Junta. *Sed sic est*, que el Breve confirmatorio quando es *subrepticio*, como lo es en el presente caso, no excluye, antes comete por decission expresse del derecho, que hemos referido, al Juez inferior, *alias* competente de la causa *quoad substantiam*, el conocimiento de ella, *ex dictis supra*: Luego siendo la Real Junta competente, para conocer de esta gracia Regia, en su substancia mirada, como de lo dicho consta, el Breve Pontificio confirmatorio, siendo como es *subrepticio*, no la excepta de este fuero.

69. *Concorde decission de los Autores, que por el acto nullo res non definit esse integra* Tiraq. refiriendo à muchos, *de Retract. lignagier. §. 1. Gloss. 1. à num. 5.*

cum seqq. & de leg. conub. tit. 15. Gloss. 8. q. 24. Vantius *de Nullit. Sent. tit. quoties, & intra quod tempus de nullit. agi possit.* Paris. *cons. 98. n. 27. lib. 3.* Lancellot. *de Attent. 2. p. cap. 4. in prafat. n. 97. & 98.* Egid. *decis. 699.* Puteus. *decis. 2.* Carol. de Graf. *de effectib. Clericat. effectu 1. n. 311.* con los quales, y otros Dom. Salgad. *de Supplicat. 1. part. cap. 10. num. 13.* ibi: *Quoniam per executionem præcedentem (nullitèr factam) aut alium actum nullum, non definit esse integra. Ista est mirabilis Rotæ decissio interminis 57. n. 8.* vt per Vivian. *in tract. de Iur. Patronat. ubi plurimæ decissiones aliæ citantur ad idem, variæque doctrinæ conducibiles, quod actus præcedens, si est nullus, res non definit esse integra.* Y al n. 114. repite lo mismo cò Farin. *in tract. de Testib. quæst. 75. à n. 98.* y añade: *Conducunt etiam plures effectus, resultantes ex actu nullo præcedenti, vt scilicet, quod per ipsum non perpetuetur iurisdictio: non expiret potestas.* Y de Reg. *Prorect. part. 1. cap. 9. n. 13.* *Quod per actum nullum, nec interrumpatur præscriptio: nec per actum nullum potestas expiret, quo minus iterum fieri possit.* Siendo la razon: *Quia non præstat impedimentum, quod de iure non sortitur effectum, ex regula iuris*, que dixo el mismo Salgad. *dict. num. 114.* Luego siendo, como es, *evidenter nullo ipso iure* el Breve Pontificio en nuestro caso, se queda la Real gracia en su primer estado antecedente à dicho Breve, en que sin duda pertenece à la Real Junta el conocimiento de dicha gracia Regia en justicia, sin ser capáz dicho Breve por su nulidad de impedir, ni menos de que expire la anterior potestad, que la Real Junta tenia, para conocer de esta gracia antes de confirmada.

70. Lo que confirma, y ro-
bora

bora lo que en terminos mas fuer-
tes resuelve el señor Salgad. de
Supplicat. 2. part. cap. 12. illar. 3. à
num. 65. & seqq. que comenzada la
lite con el difunto por comission
subscripta de mano propria de su
Santidad, si la comission dicha es
nula, no puede producir, ni produ-
ce el efecto de prevenir la jurisdic-
cion contra el heredero, ni impide,
que este deba de nuevo ser recon-
venido delante de su competente
Ordinario, ibi: *Tertio infertur ex*
præfata doctrina, quod si lis capta
cum defuncto virtute huius commis-
sionis, manu Sanctissimi subscriptæ,
ex aliquo capite sit nulla, non potest
operari præventionem iurisdictionis
contra heredem, nec eiusdem perpe-
tuationem, quo minus de novo debeat
conveniri coram suo Iudice compe-
tente Ordinario in prima instantia,
cum per nullitatem res non desinat
esse integra. Y al num. 70. para
prueba de esto mismo: *Conducunt*
etiam, & rectè, quæ de effectibus
rei resolutæ, & nullæ, ut redeat ad
suum priorem statum, ac si nihil ges-
tum fuerit, diximus, &c. Luego
con mayor razon en la especie de
nuestro calo debe inferirse, que sin
embargo del Breve Pontificio, ipso
iure nulo la Real gracia redit, imò
permanet in suo priori statu, como
si tal Breve no huviera intercedido,
y que pertenece al mismo fuero,
que antes de dicho Breve pertene-
cia, como mera, y pura merced Re-
gia; en cuya estado es innegable la
competencia de la Real Junta, por
ser gracia *profana*, y en que no avia
llegado à poner la mano su Santidad.

71. Y se comprueba, y ef-
fuerga mas: Pues à mas de lo que

hemos dicho, de comenzar el ori-
gen de esta gracia por la Real mer-
ced, se debe tener presente, que el
Breve Pontificio confirmatorio, no
constituye Pontificio el acto confir-
mado *ad effectum*, de que no pueda
el Ordinario conocer de la nulidad
de obrepcion; como en terminos re-
suelve el señor Salgado de *Supplicat.*
2. p. cap. 22. donde aviendo dicho
al num. 3. que *Per hanc Principis,*
& Papæ confirmationem, & manus
appositionem concessio ipsa desinit,
esse inferioris concedentis, & agen-
tis, & efficitur, diciturque Papalis,
& idem operatur, ac si à principio
emanaret à Papa. Despues al n. 7.
Sed nihilominus, resuelve, in nostro
casu contrarium dicendum erit, ut
per manus appositionem Papæ super
collatione, permutatione, unione,
aut actus confirmatione non intelli-
gatur ablata iurisdicção ab Ordina-
rio, nec ab eo advocata, quominus in
prima instantia de subreptione, sug-
gestionem, dolo, aut falsitate literarum
postmodum in iudicium deductis
queat licitè cognoscere. Por lo que
refiere varios derechos, y prueba
con razones eficaces por los nume-
ros siguientes: Luego porque al
Juez inferior, alias competente, no
quita el Breve confirmatorio la ju-
risdiccion de conocer de la subrep-
cion, y nulidad. Por cuyos motivos,
y los mas urgentes, que tendrà la
justificada comprehension de la Real
Junta, espera la Marquesa no solo el
q̃ se declare por cõpetente para esta
causa (aun en caso de aver las Bulas, q̃
motiva el Sr. Fiscal, y no hã podido
hallarse) por no ser Ecclesiastica, sino
q̃ se confirme la favorable sentencia
de q̃ subsista su gracia. S. I. T. S. D. C.

Dici. D. Sebastian Joseph
de Ballesteros.