

Alegatio. 1.^a

*f. J. H. H.
Octava*



D E F E N S A
P O R
LA DIGNIDAD
EPISCOPAL DE DON DIEGO
MARTINEZ ZARZOSA , OBISPO DE LA
SANTA IGLESIA DE CARTAGENA,
Y POR SV PROVVISOR.

¶ C O N ¶

El Dean y Cabildo de la dicha Santa glesia.

En Granada, en la Imprenta Real, por Francisco Sanchez, en frente del Hospital del Corpus. Año de 1655.

R408 684



BIBLIOTECA REGIONAL MURCIA

D E F E N S A

P O R

LA DIGNIDAD

EPISCOPAL DE DON DIEGO

MARTINEZ SARZOSA, OBISPO DE LA

SANTA IGLESIA DE CARTAGENA

Y TOR SV PROVVISOR

(O W

923552.437

El Dean y Cabildo de la dicha Santa Iglesia

950

2197151.02



Se han dado y repartido por el Cabildo y su Doctoral diferentes papeles para dar satisfacion de auerse querido introducir a la eleccion de las dos medias Raciones que vacaron en la dicha Iglesia estando vaca la Sede Apostolica por muerte de la Santidad de Inocencio X. y en ellos se pretenden apoyar los procedimientos del Cabildo, y desacreditar los acertadissimos de tan docto y ajustado Prelado, cuyas prendas, suma modestia, Christianissimo zelo, y exemplar en señanca ha sido bien notoria de todos quantos le han conocido en todos los puestos que ha ocupado: *Ab in eunte etate usque ad caniciem qua decoratur in omnibus suis rebus verbis, et operibus se habet tanquam milles Christianissimus, et vassallus fidelis suae Maiestatis exemplo illius Eleasari, de quo in lib. 2. Machab. verba sunt doctissimi & eruditissimi D. Praeses Valençuela Velazquez cap. 163. à num. 102. ad medium, et seq.*

2 ¶ Esta ha sido la causa de tomarse la pluma en defensa de el Obispo, aunque por la notoriedad de su justicia no se necesitaua de ello; pero ay cosas que por si, y la mala consequencia que se suele originar de ellas, se tiene por delito el disimularlas, vt inquit Diu. August. *de conflictu virtutum, et vitiorum, ibi: Quae aequènimiter erga te ferri, non possunt hac omnino patienter tollere peccatum est, quia nisi eis cum magna exasperatione resistatur, contra te deinceps sine mensura cumulantur.*

3 ¶ Ni en la mayor modestia se podrá culpar que el prouocado solicite la satisfacion, porque solo es la culpa de quien la ocasionò, D. Hieronym. *in Augustinum epist. 14. ibi: Si in defensionem mei aliquid scripsero, culpa est in te, qui me probocasti, non in me, quia respondere compulsus sum.*

4 ¶ Y assi nunca se podrá notar que el Obispo defendiendo su Dignidad, porque aunque desdicen tanto de ella los pleytos, y la controuersia judicial, Rodericus Zamorensis *Episcop. in suo speculo vitae humanae, par. 2. cap. 12. vers. Inter cetera. Loter. de re beneficiaria, lib. 1. quest. 9. à num. 111. a questo cessa si in litigio versetur diminutio dignitatis aut auctoritatis Episcopalis, cuius debet esse vindex, Loter. vbi proxime,*

proximè, ibi: *Summa per Episcopum hac in re adhibenda est discretio, ut si in causa versetur diminutio dignitatis aut auctoritatis Episcopalis, illam totis vindicet, defendatque viribus, cetera vero suabiter componat, & à num. 17. ex Afcon. Pædian. in prætura urbana, & Cui. in lib. 1. pau. ad edict. in explicatione leg. 2. ff. si quis in ius vocat. non iterit, ait: Quod si potestatem suam non defendit in minuti Magistratus, veluti Maiestatis reum esse.*

5 ¶ Nítanipoco será culpa el que defienda lo que tan defahogadamente se ha publicado, contra lo que tan docta y ajustadamente se ha obrado por sí y su Prouisor, por que fuera priuarle de lo que por todos derechos se le permite a todos, eleganter Fr. Guicciardin. *hist. lib. 10. Defensio est, ex lege natura cunctis mortalibus communis summa Dei voluntate una cum mundo orta, & desitura, cui neque leges civiles, neque Pontificia leges, hominum placitum nixa, & chartis exharata, derogare possunt, non est enim hac ab omnibus facta lex, sed ab ipsa natura, in omnium hominum pectoribus, atque animis sculpata, scripta, infixata.*

6 ¶ Pero sin embargo la satisfacion será solo a los fundamentos juridicos, porque de lo demas solo lo ha de ser el silencio, Plin. iun. *in paneg. ibi: Quaedam melius silentio significantur, quam exprimuntur eloquio.*

7 ¶ Y será con la templança con que siempre se ha portado el Obispo, por ser lo que mas desvanece qualquiera calúnia, D. Chrysostom. *serm. in Ociam, ibi: Quemadmodum solis iubar ut primum apparet, fugat tenebras, ita mansuetus, & benignus sua presentia res turbulètas componit, quietasque, at tranquillas reddit.*

8 ¶ Y con la mayor breuedad que fuere possible se fundará la justicia de la Dignidad, y quan ajustado y conforma a lo hecho se a todo lo hecho por el Obispo y su Prouisor, quia non debent per plura, quæ possunt fieri per pauitiora, ut ait Consult. in l. dominus testamento, ff. de condit. indebit. Et melius sit pauca idone effundere, quàm multis innutilibus cordibus inuicem prægaurare, notat erudite, hablando en la obligacion de los Abogados, Pedro Caballo *in resolut. crimin. 287. a num. 8. 4. & seqq.*

¶ Y in tocar en las disgresiones que el Doctoral hizo en la vista, se procurará no diuertirse a lo que no fuere del negocio, por no caer en la reprehension de san Bernardo *de consolat. lib. 1. cap. 10.* que refiere el Padre Marquez en su *Gouerna-*

Gouernador Christiano *lib. 1. cap. 31. §. 1. lit. B.* contralos Abogados que por mouer el animo de los señores Iuezes fuelen referir lo que no es effencial de la causa, ibi: *Otros se diuerten de industria a cosas impertinentes, y ajenas de la causa que tratan, deseando mouer los animos de los Iuezes, ya a embidia, ya a enojo, y ya a compassion.*

10 ¶ Bien quisiéramos omitir el hecho de este pleyto por la breuedad del discurso, pero no se haze porque en ninguno es tan necessario para su determinacion como en los Eclesiasticos, y con ello satisfazer a todos los que huuieren visto los papeles del Cabildo, y oydo lo que se ha pretendido divulgar contra el Obispo y su Prouisor, mas ha sido con tan grande desgracia de quien lo ha publicado, que antes ha irritado los animos, y seruido de manifestar su intencion, optimè la Santidad de Inocencio III. *in cap. cum in uentute, de presumpt.* respondiendole a las quejas que por el Rey de Vngria se dieron contra otro Obispo, ibi: *Quia tamen eius suggestio, non de charitatis ratione procedere uidebatur, nolimus aures nostras quasi malignis delationibus inclinare,* cum multis exornat Dom. Valençuela *conf. 163. à num. 104.* esto nos obligara a que no se omitiera nada del hecho, y procedimientos del Cabildo, y Obispo, aun quando no se tuuiera orden suya para hazerlo muy por extenso.

11 ¶ El hecho, pues, cierto y puntual viene a ser, que auiendo vacado en veynte y tres de Febrero de este año la primera media Racion por muerte de don Iuan de Arbolada, el mesmo dia el Fiscal Eclesiastico presentò petition ante el Obispo diziendo, como le tocava el nombrar en la dicha media Racion por auer vacado estandolo la Sede Apostolica, que entonces, segùn derecho, eran todos los meses del Ordinatio para la prouision de todos los Beneficios y Prebendas, y ofreció informacion de la muerte de su Santidad.

12 ¶ Mandòsele dar, y auendolo hecho, en veynte y quatro del mismo mes el Obispo, para en caso que sea cierta la vacante de la Sede Apostolica, y que no aya nueva eleccion de Pontifice, hizo prouision de la dicha media Racion en el Licenciado don Iuan Bautista Collado, hizole colacion, y Canonica institucion de ella, y le despachò titulo para que el Cabildo, pena de santa obediencia, y de excomunion mayor le dê la possession.

13 ¶ La Iglesia en su Cabildo ordinario de pri-

mero de Março, y en el se dixo por don Pedro Ortiz, Arce-
diano de Lorca, como auia vacado la dicha media Racion,
cuya prouision tocava a su Santidad por ser en sumas, que
respeto de estar la Sede Apostolica vaca parecia que deuia
tocar al Obispo y Cabildo juntamente, y que assi se mandasse
citar para el Cabildo siguiente por la tarde para conferir si se-
ria bien proceder a la eleccion, o suspenderla, para lo qual se
les diesse a todos los Capitulares que tuuiesen voto un tanto
de esta proposicion, para que lo traxessen premeditado, y se pu-
diesse tomar la resolucion que mas conuiniessse.

14 En quatro de Março se bolvió a juntar el Ca-
bildo, y auiendo conferido lo susodicho, por no tomar re-
solucion, lo difirieron para hazerlo en Cabildo extraordi-
nario del Sabado siguiente seys de Março por la mañana;
mientras en horas.

15 Y en el, auiendo se juntado los Prebendados,
y algunos remitido sus votos, el presidente le pidió al Doc-
toral, que informasse lo q̄ le parecia en razón de la dicha pro-
uision, y se dize en el Cabildo (que viene compullado) que
el Licenciado don Pedro Calvo Ossorio, Canonigo Docto-
ral, refirió los fundamentos y doctrinas que auia visto en fa-
uor de los derechos del Cabildo y Santa Iglesia, y los que po-
diaptener derecho a la prouision de la dicha media Racion,
y que despues de auerlo conferido largamente se acordò,
que el dicho Doctoral, y don Diego Riquelme, Canonigo Ma-
gistral, consulten y confieran la materia con el Obispo, y en el
primero Cabildo ordinario diessen la razón al Cabildo.

16 En el Cabildo del Lunes ocho de el mismo
mes de Março refirieron los dos, como auiendo conferido
y consultado con el Obispo la proposicion hecha por el Ar-
cediano de Lorca, y los derechos del Cabildo, auia respon-
dido, que se holgaria ver los fundamentos que el Cabildo
podia tener para la prouision, y que se le mostrassen por to-
do aquel dia, por ser dañosa qualquiera dilacion.

17 Estando aquesto en este estado, y todo sus-
penso, hasta que el Cabildo entregasse a el Obispo los fun-
damentos que pretendia tener para concurrir con el en la
eleccion, sin hazerlo, ni en nada inouadose por el Obispo.

18 El Cabildo en diez de dicho mes se juntò, pro-
puso, y determinò (segun parece por la proposición que diò
por escrito el Doctoral en el Cabildo del dia siguiente por
la tarde) que la prouision de los Canonicatos, Raciones, y
medias

medias Raciones de la dicha Iglesia que vacan en todos los meses del año toca al Cabildo juntamente con el Obispo, así por *fundamento de la Iglesia*, confirmado por los Sumos Pontífices (no siendo cierto que lo esté) su fecha en Murcia a primero de Febrero del año pasado de 1366. como por las *Bulas de Eugenio IV.* su fecha en las nonas de Mayo del año de 1431. y otra de Alexandro VI. dada en Roma a diez y seys de Abril del año de 1498 en que está inserta la de Eugenio, por las quales se manda, que las dichas medias Raciones las dé el Obispo y Cabildo a personas idoneas y inteligentes en letura y canto, y que de otra suerte las provisiones sean nulas, y de ningun valor ni efecto.

El dia onze por la mañana se juntò el Cabildo, y teniendo noticia el Licenciado don Juan Bautista Collado, prouiso por el Obispo, de la resolucion del Cabildo antecedente, presentò el titulo que por el Obispo se le auia dado con peticion, pidiendo, que el Cabildo le diese la posesion de la dicha media Racion, y de lo contrario apelò, y protestò el Real auxilio de la fuerza. Y en el mismo Cabildo se dixe por el Notario, que hizo notorio lo que se pedia por el dicho don Juan, y que el Cabildo le mandò leyesse la dicha peticion, lo hizo, la presentò, y el Cabildo lo entendió, y acordò, que se citasse a los Prebendados para Cabildo extraordinario de aquella tarde, en que se confiriessse el negocio, y tomasse resolucion, y se mandò al Notario, que en el empeçasse por vna proposicion por escrito que entregò el Doctoral.

Y en el Cabildo extraordinario de aquella tarde el Notario dize, que leyò la dicha proposicion de el Doctoral, que es la que queda referida en el num. 18. Y dize mas, que queriendose conformar con la voluntad de sus Santidades, y atendiendo a que por muerte de nuestro muy Santo Padre Inocencio X. está la sede Apostolica vacante, y cesò la reserva de la regla 8. Chancelleria, y con ello se deboliò la provision al Obispo y al Cabildo en virtud del dicho fundamento, y privilegios Apostolicos, y a que no permite dilacion la provision de la dicha media Racion, por ser vna de las que se erigieron para que digan Missa en el Altar mayor, y asistan en el Coro, acordaron se cite al Obispo, Dignidad, y Canonigos que tienen voto en la eleccion, para que confieran sobre ello, y con efecto hagan la dicha provision y eleccion.

21 **¶** En onze se citó al Obispo, el qual respondió, que auiendo tenido noticias ciertas de la muerte de la Santidad de Inocentio X. auia proueydo la dicha media Racion por auer vacado en el mes Apostolico, y tocarle su prouision, por auer cessado las reglas de la Cancelaria, y tener fundada su intencion en las disposiciones de el derecho, y que así siendo aquesto notorio a el Cabildo, no podia, ni deuia entrometerse a prouision que no le tocava, por no auer vacado en los meses ordinarios, por lo qual exortaua y requeria, y siendo necesario mandaua al *Dean y Cabildo, y personas particulares de el, que no se entrometiesen en dicha prouision pena de excomunion mayor, y de cincuenta ducados aplicados a la Camara Apostolica;* y mandò al Secretario que le hizo la notificacion, que pena de excomunion mayor, latae sententiae, en que incurra lo contrario haziendo, de nueuo haga notorio el titulo que auia despachado de la dicha media Racion al Dean y Cabildo, expressando las personas particulares que se hallen en el.

22 **¶** Por don Iuan Bautista Collado se presentó petició ante el Obispo diziendo, como el Cabildo trataua de hazer la eleccion no tocandole, por no auer vacado en los meses ordinarios, sino al Obispo, a quien por derecho se auia debuelto con la vacante de la Sede Apostolica, pidió, que se agrauassen censuras cōtra los Prebendados para que no lo hiziesen, y le diessen la possession, y desde luego dixo que hazia contradiccion en forma de qualquiera elecció que se quiesse hazer por el Cabildo.

23 **¶** El Obispo mandò agrauar las censuras para que se diese la possession a su prouiso, y que lo cumpliesen los Prebendados en virtud de santa obediencia, pena de excomunion mayor, latae sententiae, en que incurran lo contrario haziendo, y a cada vno de quinientos ducados de plata, para la Camara Apostolica, en que les daua por condenados lo contrario haziendo, con apercibimiento de proceder a declaracion, agrauacion, y reagruacion. Y que debaxo de las mismas censuras, penas, y apercibimientos no hiziesen la dicha eleccion por tenerla proueyda en virtud de el derecho que tiene de hazerlo de todas las Prebendas, vacante la Sede Apostolica, y que a el Secretario del Cabildo se le notifique debaxo de las mismas censuras y penas lo haga notorio en el Cabildo estando juntos los Prebendados antes que se proponga cosa alguna.

Notifi-

24 ¶ Notificòse este mandamiento a don Antonio de Torres, don Tomas Lucas Canonigos, y don Matias de Barnuevo, Arcediano de Cartagena; en la notificacion apelaron de las censuras; y auiendose ydo a casa de don Pedro Ortiz, Arcediano de Lorca, diziendole el Notario a lo que yua, le despidiò diziendole, que no lo tenia por tal, y el le dexò por no tener empeños con el dicho Arcediano.

25 ¶ En este mismo dia el Licenciado Iuan Lopez Clares notificò lo contenido en el mandamiento del Obispo al Secretario del Cabildo dentro de la Sala del, y dà fee, que despues de auerfelo hecho notorio lo tomò el Secretario para leerlo, y auiendolo hecho mas de la mitad, llegó el Arcediano de Lorca, y se lleuò al Secretario, y se dexò el mandamiento sobre vn bufete donde estaua escriuiendo.

26 ¶ En el mismo dia doze por la tarde se juntò el Cabildo, menos tres Prebendados que remitieron sus votos, el vno a don Diego Riquelme, y los dos a don Pedro Calvo Offorio Doctoral. *Y aunque el Arcediano de Cartagena dixo, que vn Notario del Obispo le auia notificado el mandamiento con penas y censuras para que no procediessen a la eleccion, y se tuuo conferencia en el Cabildo sobre ello, se resolvieron a proceder en ella, y la hizieron en el Licenciado don Pedro Calvo Offorio, sobrino del Doctoral, estando ausente, y no constandoles que fuesse Sacerdote. Y don Fernando Gomez Racionero dixo al Cabildo, que protestaua, que si en razon de la eleccion se ocasionassen algunos pleytos, deque se huuiessen de seguir costas y gastos, no fuesen por cuenta de su Prebenda, si no por la de los Canonigos y Dignidades que la hizieron.*

27 ¶ Y el mismo dia dà fee el dicho Licenciado Iuan Lopez Clares, Notario, que a las cinco de la tarde, preguntandole don Iuan Bautista al Secretario del Cabildo si auia requerido con el dicho mandamiento, respondiò, *que le auian quitado los papeles, que no sabia nada;* y que bolviendole a preguntar si se auia hecho la eleccion, le dixo, que si; y preguntandole tercera vez si le auian quitado los papeles, dixo, *que no, que alli estauan;* y luego repitiò tres vezes, *yo no se nada.*

28 ¶ El Licenciado don Iuan Bautista diò peticiõ en quinze ante el Obispo, pidiendo se mandasse con censuras al Secretario del Cabildo bolviessse el titulo que se le auia entregado el dia onze, con la peticion y mandamiento.

Mandósele entregar, y por no hazerlo se le declaró.

29 ¶ Con lo qual el Secretario en Cabildo extraordinario del dicho dia quinze dixo en el como se le auia hecho la dicha notificacion; y se dize en el acuerdo Capitulare de aqueste dia, que el Cabildo respondiò no auia tenido noticia de las penas y censuras impuestas por el Obispo, porque el Secretario no lo auia dicho, sino solo auer citado al Obispo y Prebendados, y que assi lo certificasse (como temerariamente parece auerlo hecho) y entonces se respondiò, que apelauan de los proueydos y que se proueyessen tanquam à futuro grauamine, y protestauan el auxilio Real de la fuerça, porque el Obispo no podia ser Iuez en causa fuya, y mucho menos en esta, porque el Cabildo, y cada vno de los Capitulares tenian voto igual cõ el Obispo en la eleccion, conforme al *fundamento y preuilegios de la Iglesia*, en cuya possession auian estado.

30 ¶ Por auerse procedido a la eleccion, sin embargo de los autos del Obispo, de pedimiento de don Iuan Bautista se declararon a dõ Pedro Ortiz, don Matias de Barneuo, y otros dos Prebendados, reservãdo el declarar a los demas.

31 ¶ Y en Cabildo extraordinario del dicho dia quinze el Cabildo acordò que se nombrassen comissarios q̄ representassen al Obispo el desconuelo en que se hallauan de estar excomulgados sus Capitulares, que les absolviessen, *y en justicia se siguiessen los derechos y pretensiones como a cada vna de las partes conuiniessen*. Y aunque en este Cabildo se hallaron los Arcedianos de Lorca y Cartagena, por hallarse ligados con la excomunion se abstuuieron de presidir y votar.

32 ¶ El Obispo por entonces no se resolviò a darles la absolucion.

33 ¶ Con lo qual en diez y seys del dicho mes de Março el Cabildo presentò petition ante el Obispo diziendo, que se auia de inhibir del conocimiento de la causa, alçando las censuras, porque no podia ser Iuez en el por tratar de defender el nombramiento que auia hecho en criado de su casa, y deudo de su Prouisor, que fueron las causas porque se hizo, y no por concurrir las calidades de lectura y canto que en semejantes Prebendas se requieren; que la prouision tocava al Cabildo con igual voto que el del Obispo, conforme al fundamento de la Iglesia; y que con la suposicion

posicion de que los Arceedianos y Canonigos auian procedido de forma de que se les podia poner multas de quinientos ducados, censuras, y pena tan grande como la de excomuniõ mayor, no podia tampoco ser Iuez, si no que se auia de acompañar con el adiunto que el Cabildo nombra todos los años; que el derecho del Cabildo, Dignidades, y Canonigos, para ser la eleccion en la forma que la hizieron, cõsta por el *fundamento de la Iglesia, y lo mismo por los preuilegios de Eugenio IV. y Alexandro VI.* que por muerte del Pontifice la eleccion se debolvia a quiẽ por derecho, ò preuilegios cõpete la eleccion, y que apelaron en tiempo, antes de incurrir en las censuras. Concluyõ se inhibiesse, y remitiesse la causa a quien pertenecia, les absolviessse, y no les despojasse de sus derechos, y facultad de elegir, y de lo contrario apelõ, y protestõ el Real auxilio de la fuerça.

34 ¶ El Obispo mandõ dar traslado de aquesta peticion, y en diez y ocho de oficio absolver a los excomulgados a *reincidencia*, y con que no inouassen.

35 ¶ Hecho notorio al Cabildo a queste auto, el mismo dia diez y ocho acordõ, *que se usasse de la absolucion.*

36 ¶ El prouiso por el Obispo respondiõ, que el conocimiento le tocava, porque la causa no era suya, ni tenia en ella interesse, porque solo miraua a la Dignidad y jurisdiccion Episcopal, que aun en las propias lo puede ser el Obispo, por la presunciõ que le assiste. Que los preuilegios de Eugenio y Alexandro no estauan en observancia, y nunca se auian practicado. Que el Obispo tenia fundada su intencion en derecho comun, y en la disposiciõ del Concilio en materia jurisdiccional, y de conferir todo genero de Prebendas. Que no se dà acto en que esten observados los dichos preuilegios. Que la dicha media Raciõ vacõ en el mes Apostolico, con que aunque estcuiesse en observancia, no podian obrar efecto alguno. Y que menos podia tener fundamento el que se procediesse con adiunto, por no ser esta causa criminal.

37 ¶ En quatro de Abril el Obispo de oficio mandõ absolver a los excomulgados por veyntedias mas ad *reincidencia*, y que passados incurriesse, ò antes si inouassen.

38 ¶ Por hazer ausencia diõ comision a su Prouisor para que procediesse y conociesse de la causa.

39 ¶ Y en el mismo dia don Diego de Albornoz, Iuez adiunto nombrado por el Cabildo para las causas criminales

minales de los Prébendados, despachò requisitoria para que el Prouisor repudiesse lo executado sin su asistencia, por dezir que no podia proceder sin ella por los executoriales que tenia el Cabildo, y mandò al Secretario del Cabildo que no recibiesse ni notificasse auto alguno del Obispo ni su Prouisor al presidente, Dignidades, ni Canonigos, en que el no huuiesse asistido y determinado.

40 ¶ Y el dia treze, sin atenderse a la litispēdecia, ni a la excomunion con que los Prebendados se hallauan legados en caso de inouar, dieron possession de la dicha media razon a don Iuan Lucas Chantre en virtud del poder que tenia de don Pedro Calvo Ossorio, nombrado por el Cabildo.

41 ¶ El Licenciado don Iuan Bautista Collado ante el Prouisor dixo, que los Capitulares estando absueltos ad reincidentiam, con calidad que no inouassen, y que incurriessen luego que lo hiziesse, auian inouado dando las dichas possessiones, que se les declarasse, y por nula la prouision.

42 ¶ Mandòse dar informacion de la inouacion, y dada, el Prouisor mandò reintegrar en las censuras a los que antes se auia declarado, y otros tres.

43 ¶ El Cabildo insistió en la declinatoria, y alegando lo mismo bolvió a apelar, y protestar el Real auxilio de la fuerça.

44 ¶ Por el Fiscal Eclesiastico se alegò por la Dignidad lo mismo que el Licenciado don Iuan Bautista Collado, y pidió que se mandasse, que los preuilegios y fundamentos de la Iglesia se presentassen originalmente, y no compulsados.

45 ¶ Y en este tiempo se presentò por el Cabildo vn traslado que se dixo ser del fundamento de la Iglesia, que parece su fecha de primero de Febrero del año passado de 1636. que no parece estar firmado de nadie, ni está confirmado por su Sãtidad; y las palabras que miran a las elecciones, de que el Cabildo se vale, son como se figuen, en quanto a las Dignidades, ibi: *Harum autem Dignitatum personatum, vel officiorum collatio pertinet ad Episcopum solũ.* Y en quanto a las Canongias, Raciones, y medias Raciones. ibi: *Quos quidẽ Canonicatus, portiones, & dimidias portiones conferre teneatur Episcopus una cum Capitulo praesentato.* Et inferius: *In collationibus autem pertinentibus cõmuniter*

munitur ad Episcopum, & Capitulum, Episcopus vocem habeat ut Prelatus.

46 ¶ Presentò assimismo vn traslado de la dicha Bula de Alexandro VI. que parece su fecha del año passado de 1498. en que haze relacion y refiere otra de Eugenio IV. para que las doze medias Raciones de Cartagena se prouea en Presbyteros idoneos en canto y lectura, ibi: *Episcopus Cartaginensis pro tempore existens ac Decanus & Capitulum prefati illas, & earum quamlibet post vacationem, huiusmodi personis in cantu & lectura huiusmodi peritis, DVMMODO PORTIONES HVIVSMODI, AVT IPSARVM ALIQVÆ IVXTA LATERANENSIS STATVA CONCILII AD SEDEM EANDEM LEGITIME DEVOLVTE, AVT ALIAS DISPOSITIONI APOSTOLICÆ RESERVATÆ, NON FERENT CONFERRE, ET DE ILLIS PROVIDERE.* Y la confirmacion de Alexandro VI. es cõ la misma calidad, y repite las mismas palabras.

47 ¶ Y tambien presentò vn testimonio, en que el Secretario dize, que el Cabildo desde la prouision del Doctor don Diego Riquelme (que ha muy pocos años) ha hecho algunas colaciones de Prebendas y Raciones por si solo sin asistencia del Obispo, el qual es contrario a otro que en diez y nueue de Mayo se presentò despues, para prouar, que en los meses reservados auia el Cabildo concurrido a la eleccion de dos Prebendas.

48 ¶ Y traslado de executoriales que el Cabildo tiene para que en las causas criminales, graues, ò leues contra los Prebendados el Obispo proceda *cum consensu, vel consilio adiunctorum à principio, usque ad finem cause inclusive.*

49 ¶ Otro de como en quatro elecciones en meses ordinarios auia el Cabildo concurrido con el Obispo.

50 ¶ Por don Iuan Bautista y el Fiscal Ecclesiastico se dixo contra todo lo susodicho por auerse sacado sin citacion, y ser traslados de otros traslados, los redarguyeron de falso civilmente, y pidieron se quitassen del pleyto hasta que se exhibiessen los originales.

51 ¶ En cinco de Mayo el Prouisor proueyó auto, en que dixo, que aunque desde luego se podia declarar por juez competente, para mayor justificacion recebia la

causa a prueua con termino de seys dias comunes a las partes, en que prouassén lo que les cōviniesse. Y por otro si, que se citasse a don Pedro Calvo, prouiso por el Cabildo, o a quien su poder huuiesse por estar ausente.

52 ¶ El Cabildo dixo contra este auto, por dezir, que desde tres de Mayo se le auian hecho notorias las prouisiones acordadas, apelò, y proteitò de nueuo, y pidiò, que se inhibiesse, y repusiesse el auto por contrario imperio. Y consta por prouança, que el escriuano a quien se dieron para que las notificasse no hizo mas que dezir al Prouisor que tenia vnas prouisiones que notificarle, sin leerfelas, ni aun permitir que las viesse, y que aunque le mandò con censuras que las exhibiesse, no lo hizo.

53 ¶ Hizose por don Iuan Bautista Collado prouança con seys testigos Sacerdotes, algunos Curas, y otros deudos de los Prebendados, todos vezinos y naturales de Murcia, que concluyen, que de quarenta años a aquella parte no han visto, entendido, ni oydo dezir que el Cabildo por si, ni con el Obispo aya hecho ninguna prouision de Prebenda ni Racion en los meses reservados. Y presentò assimismo vn testimonio dado por el Secretario del Cabildo con su citacion, y en virtud de auto del Prouisor, por donde consta lo mismo desde el año de 600. a esta parte.

54 ¶ Y estando ya mandados juntar los autos para traerse a la Chancilleria, el Cabildo presentò vn traslado de algunos autos Capitulares, por dõde se dize, que en veynte y cinco de Abril, y veynte y nueue de Julio del año passado de 1579. que son meses reservados, se hizieron dos elecciones por el Obispo y Cabildo.

55 ¶ Dixose contra el por dõ Iuan y el Fiscal que auia sido sacado sin citacion, y que no constaua huuiesse tenido efeto aquestras elecciones, y se redarguyeron de falso ciuilmente, y entrambos, como siempre lo auian hecho, insistieron en la manutencion de el derecho de la Dignidad por derecho comun. Y en aqueste estado, y con los autos referidos se traxo el pleyto, sin que aya otros algunos en quanto a la primera media Racion.

56 **E**N cinco de Abril de este dicho año vacò la media Racion por muerte de dõ Francisco Alarcò, y en seys el Obispo eligio en ella, hizo colacion, y le despachò titulo en la misma forma que el primero a don Martin Perez. En doze se le diò mandamiento para que el Cabildo le diese

diessse la possession con las mismas censuras y penas que el que se despachô a don Iuan. Embiòse a citar al Obispo a Cartagena para el Cabildo ordinario de treze del mismo mes. Citòsele en diez. En doze se presentò el titulo, y el Prouisor mandò se notificasse a los Prebendados le diessen la possession, y no procediessen a hazer eleccion en otra persona, y que la notificacion la hiziessen los dos Secretarios del Cabildo asì como se juntassen, imponiendoles para ello penas y censuras.

57 ¶ En el dia treze por la mañana se le entregò a los dos Secretarios el titulo, y dos mandamientos, a cada vno el suyo, para que hiziessen la dicha notificacion. Los Prebendados se recataron, y no se juntaron a Cabildo hasta la tarde, y en el eligieron a Fernando Salvador, y le dieron la possession, y parece que ocultaron a los dos Secretarios para q̄ no pareciesen en toda la mañana, y por la declaraciõ del vno, *que el dicho dia treze era dia de Cabildo ordinario, y que siempre se haze por la mañana entre horas.* Y a el mismo tiempo, como queda dicho, se le diò la possession a don Pedro Calvo Osorio de la primera media Racion.

58 ¶ Para el conocimiento de los ajustados procedimientos del Obispo y su Prouisor no se necesitaua de mayor defensa que la relacion de este hecho, que se ha referido, por la variedad con que en lo extrajudicial, y aun en la vista se ha querido y quiso escurecer por el Doctoral: *Nam iram Dei super se probocat, qui veritatem opprimi prospiciens, eam pro viribus non defendit, cap. nolite 11. quest. 3.* notanter Dom. Valçuela Velazquez *cons. 16 3. à n. 138.*

59 ¶ Y porque en los Tribunales tan superiores, en donde los señores luezes son tan doctos, y estan con tantas ventajas en las disposiciones del derecho, vt ait textus in *l. vnic. ff. de offic. Praef. Pratorio*, en estando ajustada la relacion del hecho, porquè importa la defensa del Abogado, nam Princeps cui representant, & cuius vox, & pars, corporis sunt, Gribel. *in decis. dolan. 72. num. 11, 16. & 18.* omnia iura in Icrinio corporis sui habere dicitur, *l. omnium 19. C. de testament. cap. 1. de constit. lib. 6.* quia tot Iurisconsultorum iudicio iubatur, *Fuscus de visitatione, lib. 2. cap. 20. num. 1.* Dom. Solorçan. *de iur. Indiar. lib. 2. cap. 24. num. 97.* y de aqui dixo Aristoteles *lib. 3. Polit. cap. 12. Princeps ac Reges multos sibi oculos multas aures, multas item manus, ac pedes faciunt.*

60 ¶ Por tres medios se quiso a la vista fundar por el Doctoral y los Abogados de el Cabildo la fuerça que se pretende auer hecho el Obispo y su Prouisor.

61 ¶ El primero, por dezir que le assiste la notoria justicia de lo principal, por tocarle al Cabildo el concurrir en la eleccion de estas Prebendas por derecho comun, preuilegios, costumbre, y possession inmemorial.

62 ¶ El segundo, porque el Obispo no puede ser Iuez de este negocio, por ser causa propia suya, de eleccion de Prebenda, que hizo en criado suyo, y auer procedido cõ censuras.

63 ¶ Y el tercero, porque quando pueda ser Iuez, no ha de proceder solo el ni su Prouisor, si no con adiunto, conforme las executorias que para ello tiene el Cabildo.

64 ¶ Y por otros tantos puntos se manifestara que el Cabildo no tiene derecho para quererse introducir en estas elecciones, si no que a quien toca priuatiuamente, y por derecho comun, estando vaca la Sede Apostolica, es al Obispo, que es y puede ser Iuez, y tambien su Prouisor en esta causa; y que no lo es de ninguna suerte de calidad que deuan proceder con adiuntos.

PUNTO PRIMERO.



N el principio de la Iglesia la ereccion y prouisiõ de todas las Dignidades y Beneficios Ecclesiasticos la hazia su Santidad como vniuersal Ordinario, *cap. 1. § 2. dist. 22. cap. 2. in princip. de Prebend. in 6. § clement. 1. in fin. ut lite pend. Selv. in tractat. de benefic. 2. part. quest. 22. num. 3. Andr. Gamb. in tractat. de offic. § potest. legari, lib. 5. tit. an legatus possit plura benefic. vni conferre, Barbof. de offic. § potest. Episcop. allegat. 57. num. 1. § de vniu. iuris Eccles. lib. 3. cap. 13. num. 15. § seqq. Gonçal. in reg. 8. Chancellar. § 1. premij, num. 3. Nicol. Garc. de benefic. 5. part. cap. 1. num. 1. Martob. in praxi habendi concursum, prel. 23. a num. 1. § passim alij quia plurimi, Tondot. in quest. benefic. part. 2. cap. 3. § 1. num. 1.*

66 ¶ Auendo los Pontifices substituydo en su lugar a los Obispos en sus Diocesis, les cõcediõ sus vezes, para que

que en ellas sin restriccion ni limitacion alguna hiziesse las dichas prouisiones de la misma forma que por su Santidad se hazia, *cap. de catero, cap. qui se scit, in princip. 2. quest. 6. cap. multum stupeo 3. quest. 6. ibi: Vices enim nostras, ita tuæ credimus potestati, Hieronym. Gabr. cons. 197. num. 3. Et num. 9. lib. 1. Simonet. de reservation. quest. 3. Flamin. de reservation. benefic. lib. 1. quest. 10. n. 49. Gonçal. dict. §. 1. proæm. num. 4. ibi: Deinde Pontifex Maximus concessit Archiepiscopis, Et Episcopis prædictam potestatem, ut quilibet in sua Diocesi beneficia ibi existentia conferre posset. Augustin. Barboſi dict. allegat. §. 7. num. 1. ad medium, refert ipsamet verba & Marlob. in dict. præl. 23. num. 3.*

¶ Y con muy grande dificultad, raras vezes los Pontifices hazian algunas gracias, ó reservas, por lo qual há dicho muchos Autores de grande autoridad, que por aquesta causa no se haze relacion de ello en los Decretales, veluti Ioan. Andr. in addition. ad Speculat. in rub. de concess. Præbend. vers. Sciendum est. Statil. de lit. gratia. in prælud. nu. 2. Selu. de benefic. part. 2. quest. 1. num. 14. Gonçalez in regul. 8 in proæm. §. 1. num. 23. Et 24. Marlob. in praxi hab. concursus, prælud. 23. num. 8. ibi: Raro Papa faciebat gratias beneficiales, Et ideo in volumine decretum non tractatur de hac materia.

68 ¶ Aunque aquesta proposicion es cierta en quanto a la dificultad con que los Pontifices hazian reservas y gracias de las vacantes, parece que es poca noticia del derecho Canonico el dezir, que en las Decretales no se haze ninguna mencion de ello, porque antes ay diferentes capitulos por donde se cõprueua la dificultad con que se emplearõ, y a solo lo que se extendieron, siquidem in principio se introduxeron pidiendose a los Ordinarios, *cap. capitulum, cum seqq. de rescript. despues mandandoles, cap. ex insinuatione, eod. tit. cap. pro illorum, de Præbend. clement. 1. de conc. Præbend.* hasta que se reservauan algunas prouisiones, como fue desde el tiempo de Inocencio III. vt colligitur ex *cap. cum dilectus, de iure patron.* Y desde Clemente IV. se reservaron las vacantes, que apud Sedem Apostolicam contigissent, vt in *cap. 2. de Præbend. lib. 2.* despues se extendió por Bonifacio VIII. a las que sucediesse extra Curiam intra duas dietas, *cap. presenti, eod. tit.* Rebuff. in praxi benefic. tit. de reservation. nu. 2. Ludou. Gom. in regul. de triean. quest. 31. Paris. de resignat. lib. 2. quest. 16. num. 18. Cardin. Tusch.

lit. A. conclus. 76. Azor Instit. moral. part. 2. lib. 7. cap. 30. quest. 9. Zerolo in prax. Episcop. part. 1. verbo, beneficium, §. 2.

69 ¶ Y despues empearon los Pontifices a reservar aquestas prouisiones por las reglas de la Chancilleria, que tuuieron su origen de Iuan XXII. cuya creacion fue el año de 1316. vt per Iacob. Castellanum in compend. constit. Summ. Pontific. fol. 9. si bien parece, que quando hizo las dichas reglas fue el año de 1322. vt ex Bursat. cons. 126. nu. 18. vers. Quoad Ioanne, y que tuuiesen el origen en su tiempo, Ludou. Gom. in proem. reg. Chancellar. quest. 1. ibi: Circa primam questionem illud satis compertum est regulas Chancellarie à Ioanne XXII. initiū & originē habuisse, nam in vetusto quodam membrano Codice (quæ vulgares quinternum Chancellarie Apostolicæ vocant) primus omnium in ordine ponitur Ioannes XXII. regularum Author, nec ante ipsum alius Summorum Pontificum inuenitur, qui hoc prius tentauerit.

70 ¶ Y en ellas reservò todos los beneficios electiuos Augustin. Barbol. de vniuers. iur. Ecclesiast. dict. lib. 3. cap. 13. num. 37. ibi: Demum à Ioanne XXII. in Extrauaganti, ex debito de electionib. & à Benedicto XII. in Extrauaganti ad regimen de Prab. reseruatæ fuerunt Apostolicæ Sedi omnia beneficia electiua.

71 ¶ Algunos han dicho que empearon por Nicolao I. año de 680. otros que por Clemēte V. año de 1305. Bursat. dict. cons. 126. num. 18. & 19. Anast. Germon. §. per quæ sublata, num. 30. Gomec. in reg. Cancellar. in proem. vers. Reddeamus.

72 ¶ Y finalmente se extendieron a los ocho meses de Enero, Febrero, Abril, Mayo, Junio, Agosto, Octubre, y Nouembre, ex reg. 8. Chancellarie, tempore Clementis VIII. vt apparet ex verbis ipsius, quam refert Gonçal. in tractat. præd. reg. in fin. §. 6. proem. & prædictam diuisionem Masob. dict. prælud. 23. num. 18. Y en el num. 19. que despues se diuidieron los meses con los Obispos, vt invitaretur ad residendum in suis Episcopatibus.

73 ¶ Y de aqui es, que algunos han dicho, que los Obispos podran tener justo sentimiento de que se hagan las dichas reservaciones, por ser suya la prouision præcipuè, Abb. in cap. mandatum, de rescript. in 3. notabil. num. 2. vers. Ex quo infertur, quæ refert Dom. Gregor. Lopez in l. 1

tit. 16. part. 1. glo. 1. verb. Los Obispos, circa finem, a que se pretende satisfazer por Gonçal. in Proem. d. § 1. a numer. 28. y Marlob. in d. pral. 23. a numer. 13. & seqq.

74 ¶ De aqueste principio cierto y infalible resulta, que a quien toca regularmente por derecho comun la prouision es a los Pontifices, y a los Obispos en las Diocesis, en quien cedieron sus vezes, cap. omnes Basilica, cap. nullius omnino 16. quest. 7. cap. regenda 10. quest. 1. cap. ex frequentias de institut. cap. cum ex iuncto in fine de hereticis, Felin. in cap. venerabilis, num. 31. de exceptionib. Anton. de Prat. de iurisdiet. Episcop. cap. 1. numer. 1. & 2. Reginald. in praxi fori penitent. lib. 30. tit. 3. nu. 239. Flam. de resignat. libr. 1. quest. 10. num. 49. & libr. 7. quest. 14. num. 7. Franc. Leo in theatro fori Ecclesiast. part. 2. cap. 3. num. 21. Vugogolin. de potest. Episcop. cap. 50. §. 1. num. 1. Gonçal. in reg. 8. Chancell. d. §. 1. Proem. num. 21. & 22. & glos. 11. num. 28. & 39. & glos. 21. num. 1. Nicol. Garc. de benefic. part. 5. cap. 1. num. 52. Coch. de iurisd. in exemptos, part. 4. q. 25. Marlob. d. pral. 23. num. 8. ibi: Habent in iure communi Episcopi fundatam intentionem in iure conferendi omnia beneficia in suis Diocesis, August. Barbos. d. allegat. 57. num. 1. ad medium, ibi: Omnium beneficiorum Diocesi existentium collatio, & institutio de iure spectat ad Episcopos loci ordinarios, qui in iure conferendi beneficia existentia fundatam habent iure communi intentionem, Tond. resolut. benefic. part. 2. cap. 3. §. 7. num. 1. Flor. Diaz de Men. lib. 1. variar. quest. 4. §. 3. num. 51. D. Perez de Lara de Capellan. libr. 2. cap. 10. num. 3. ibi: Ex eo enim dicitur ordinarius collator, quia iure ordinario confert, omnia beneficia Ecclesiarum sue Diocesis, nouissime Matuta, disquiss. iuris, disquiss. 2. per totam, quem nunc vidimus post hæc scripta, & considerata.

75 ¶ Y asi antes de la regla de la Chancilleria podia libremente hazer todas las prohibiciones en qualquiera menses, Caput. decis. 214. nume. 5. part. 2. Gom. de spectatib. num. 20. Gonçal. d. §. 1. num. 22. Put. decis. 492. num. 3. libr. 2. Crecen. decis. 3. num. 4. de priuil. August. Barbos. d. alleg. 57. num. 2. Marlob. d. pral. 23. num. 7. ibi: Vnde ante editionem regule Chancellaria de mensibus qua nunc est nona Episcopi poterant conferre in collibet mense.

76 ¶ Et ne mirum cum sit Vicarius Pontificis Gonçal. d. §. 1. Proem. num. 6. Marlob. d. pral. 23. num. 4. Et in sua Diocesi habet potestatem ordinatam, & potest idem, quod

quod Pontifex in uniuerso orbe nibi in his, quae specialiter à Pontifice fuerint reseruata, argum. text. in cap. ad hominem de authorit. & usurpal. Pelag. de plantu Ecclesiae, libr. 1. cap. 50. vers. Ex his, Zambar. de offic. legati à Latere, num. 466. & 476. & post Sot. Albenf. & alios Enriq. in Summa, lib. 1. de Sacram. cap. 35. §. 2. liter. D. Suar. tom. 4. de Pœnit. part. 2. disput. 25. sect. 1. num. 15. & de legib. lib. 6. cap. 14. sub nu. 3. Sanch. de matrimo. libr. 5. disput. 61. num. 3. August. Barbof. de uniu. iur. Ecclesiast. libr. 1. cap. 1. num. 29. & cap. 8. num. 20.

77 ¶ Et ideo Episcopus vocatur Pōtifex, cap. Pōtifices 7. q. 1. & in cap. Messana de elect. & in cap. qui a periculo sum de sent. excommunicat. lib. 6. Et maximum Pontificem appellat. Isidor. in cap. Cleros, vers. Pontifex autem, dist. 21. Aug. Barbof. de uniu. iure Eccles. d. cap. 8. num. 31. & etiam summus Sacerdos, cap. 1. §. per frontis de Sacros. unione, cap. vlt. 33. quest. 1. Perus. decis. 72. num. 11. Açor Moral. part. 2. lib. 3. cap. 27. quest. 1. Pacian. de probat. lib. 2. cap. 28. num. 8. nonnunquam Princeps Ecclesiae, glos. 1. in cap. Ecclesia 35. dist. Columna Ecclesiae, & pupilla oculi Dei, Pacian. d. lib. 2. cap. 28. num. 12. & antiquitus nuncupabatur Papa, vt apparet ex lib. 2. epist. 7. Sancti Cypriani Episcopi Cartaginensis, eius sic habet inscriptio: Cypriano Papa Prasbyteri, & Diaconi Romae consistentis salutem: refertur in cap. absit, distin. 50. & notant l'amel. in annotat. ad Cyprian. tom. 1. epist. 31. Raf. Chopin de sacra Politica, lib. 3. tit. 1. nu. 14. & sanctissimus etiam dicebatur Authent. de sacros. Episcop. collat. 9. Clem. 1. §. nuper de pœnis, Pacian. d. cap. 28. numer. 12. sunt loco Apostolorum, vt in dict. 21. §. in nouo, vers. Ceteris, & vers. Episcopi quoque, dist. 18. cap. vlt. distin. 68. cap. quamuis, Concil. Tridēt. Sess. 23. cap. quoniam 4. §. proinde, Paul. Galeat. de iure publico, lib. 3. tit. 7. num. 3. & titu. 19. in fine, in Hispania datur Señoria, l. 18. tit. 1. lib. 4. Recopil. vbi Narbon. glos. 1. Garc. de nobilit. glos. 48. §. 3. nu. 55. D. Valenç. cons. 12. num. 65. & est Regius Consiliarius l. 31. tit. 3. lib. 2. Ordinam. l. 4. tit. 4. lib. 2. Recop. D. Gregor. Lop. in l. 6. tit. 9. part. 2. Parlad. diff. 10. num. 27. Bobad. in Polit. lib. 2. cap. 17. n. 10. & 15. & cap. 18. n. 61.

78 ¶ Y aunque se opone, que los textos y doctrinas que quedan referidas, en que se funda que al Obispo le assiste de derecho comun la prouision de las vacantes en sus Diocesis, no hablā en Prebendas, Canonicatos, ni Raciones, sino

si no es solo en beneficios, y que assi no se pueden adaptar a este caso, nam vbi non conveniunt verba legis, nec convenit eius dispositio, *l. quod constitutum, ff. de militari testamento, l. 4. §. quoties, ff. de damno infecto, Gonçal. in reg. 8. Chancel. lar. glos. 5. num. 24.*

79 ¶ Excluditur ex multis fundamentis, que qualquiera por si solo bastara.

80 ¶ Lo vno, porque quando la ley habla generalmente, generaliter debet intelligi etiam si maior sit, vel diuersa ratio in vnu casu, quod in alio, *l. de pretio, ff. de publican. l. qui usumfructum, ff. de verbor. obligat. l. in fundo, ff. de suppelectile leg. l. 3. ff. de offic. Presid. cap. si Romanorum 19. distinct. Vicent. Fusar. de substit. quest. 394. num. 56. §. 57. & procedit quamuis materia sit odiosa, Craueta cons. 118 num. 14. Vicent. Carroc. sing. 224.*

81 ¶ Tunc, porque no se deue hazer distincion en los casos que la ley no lo haze, *l. non distinguimus, ff. de recept. arbitrar. l. 2. §. conuenire, ff. de iudic. l. quod prohibet, ff. de postul. l. illam, C. de collat. cap. solita de maiorit. §. obediens cap. quia circa 22. de priuileg. Surd. cons. 51. num. 7. §. 340. num. 2. Monet. de distribut. quotid. part. 2. quest. 2. nu. 37. Argel. de legit. contradit. quest. 20. num. 14.*

82 ¶ Tunc, porque la palabra, *beneficio*, es disposicion generica, debaxo de la qual se comprehenden las Prebendas, Canonicatos, Raciones, medias Raciones, y aun los Obispados, porque todos son especies de beneficios, cō que precisamente se han de comprehender in dicto verbo tanquam in suo genere, quia cōprehendere debent omnes species, *l. omnes, C. de prescript. l. iurisgentium, §. sed si fraudandi, in fin. ff. de pact. l. si quid earum, §. inter emptum, ff. de legat. 3. Gratian. disceptat. forens. cap. 79. num. 8. §. cap. 86 2. num. 36. Mar. Ant. variar. lib. 7. resolut. 33. num. 2. §. in num. 3. ampliat etiam si in vna especie sit maior ratio, quam in alia, ex textu in *l. 1. §. quod autem, ff. de aleator. Surd. decis. 255. num. 20. §. cons. 359. num. 19.**

83 ¶ Et in terminis quod in appellatione beneficij comprehendantur beneficia, tam maiora vt sunt Papatus, Episcopatus, Archiepiscopatus, & Abbacia, Garcia de benefic. part. 1. cap. 6. num. 2. quam cætera omnia, quæ vocantur inferiora, Præbendæ, & Dignitatis, glos. in reg. beneficium, §. in cap. si gratiosa, verbo, beneficia, de rescript. cap. 1. verbo, beneficia, de rer. permutat. in 6. Clem. 1. verbo, beneficia-

li, de causa possessionis, Abb. in cap. postulasti, num. 2. de rescript. & ibi Dec. num. 12. Et in Rubric. de rescript. num. 3. Rebuff. in praxi, tit. quid sit beneficium, num. 10. Et in reg. Chancellar. de unione, glos. 2. Mand. ad Lap. allegat. 84. lit. C. Cardin. Tusch. conclus. 59. lit. B. Dom. Saagu in cap. fin. de sequestr. posses. num. 20. & nullis ex his relatis Silv. de beneficij, tractat. 41. à num. 1. Et seqq. usque ad 32. & illum non referens Nicol. Garcia de benefic. 1. part. cap. 4. num. 37.

84 ¶ Et in num. 38. haze el mismo discurso, ibi: Idem non improprie, sed proprie, quia beneficium est genus, cap. tua de verbor. significat. cap. si tibi de conces. Præbend. in 6. Rebuff. dict. num. 1. num. 5. Et 6. Et ita omnes species proprie comprehendit, ut recte advertit Dec. dict. num. 12. Et idem tenent Innoc. in cap. fin. num. 1. de Præbend. Franc. in dict. cap. cum illis, num. 5. eod. tit. Staphil. dict. tit. de modo Et forma impetrandi, §. 1. num. 2. Et dict. Frechil. in cap. admonet. de renunt. num. 3. Dicens sub verbo beneficio ex proprietate sermonis omnia beneficia comprehendit.

85 ¶ Et magis indiuidualiter quod sint Beneficia, Præbendæ, & Canonicatus Ecclesiarum Cathedralium, Hoftiens. in cap. super inordinata, num. 9. de Præbend. Ioan. Andr. ibi num. 4. Marsil. Colum. de reddit. Ecclesia, part. 1. cap. 14. num. 19. Loter. de re benefic. lib. 3. quest. 5. à num. 1. Filuc. de benefic. dict. tractat. 41. cap. 1. à num. 7. Et seqq. & eodem modo nuncupantur in l. 1. tit. 16. part. 1. Et in l. 9. tit. 14. ead. part.

86 ¶ Y assi quando por su Santidad se dà algun indulto conferendi omnia beneficia in eo comprehenduntur omnes Dignitates, cap. dudum, de Præbend. in 6. vbi glos. verbo, beneficia, Gonçalez in regul. 8. Chancellar. glos. 6. nu. 24. Staphil. tit. de modo Et foro impetrandi, §. 1. num. 2. Et 3. Et §. circa tertium, num. 1. & maximè si in ipsa Ecclesia non sint alia beneficia simplicia, Lot. dict. quest. 5. num. 18. y los que restringen semejante indulto para que en el no se comprehendan las Præbendas y Canonicatos, es solo por el perjuizio del Obispo, y auerse por ello entonces de restringir, Rebuff. in concord. in forma Vicariatus, n. 113. Et 114. Crocen. decis. 1. num. 1. Anast. Germon. de indult. Cardinal. §. ac irritum, à num. 31.

87 ¶ En las Raciones es mas sin duda, porque los Racioneros son los Beneficiados de las Iglesias Catedrales, Et Assisij, seu mansionarij dicuntur, quia continuo & assidue in

in choro diuinas Laudes persoluunt, & altaris ministerio inferuiunt, glos. in cap. cū ad hoc de Cleri, nō residēt. verb. Assisos, Flamin. Paris. de re sig. benefic. lib. 2. quest. 5. num. 155. Stephan. Gratian. discept. forens. cap. 397. à nu. 49. & seqq. & optimè à num. 57. Filuc. de benefic. d. tract. 41. cap. 1. num. 17. optimè Marfob. in praxi hab. concursus, pralud. 21. per totum, & inde in Roma vocātur Beneficiari, in Hispania Portionarij, Açor Inst. moral. cap. 9. q. 1.

88 ¶ Et prædictorum ea est ratio, porque todos los Beneficios en que se comprehenden las Prebendas mayores, y menores, & Episcopatus, vt dictum est, tuuierō vn mismo origen, nam ortum habuerunt ex Portione Canonica assignata ministris Ecclesiæ in stipendium laboris ex oblationibus à fidelibus factis, y de ellas vna parte gastauan los Obispos in cultum, ædificationem, & conseruationem Ecclesiæ, otra in alēdos ministros ipsius Ecclesiæ, otra in suæ ac familiæ sustentationem, y otra in pauperes, aliosque pios vsus. Despues por Siluestre Papa in cap. 4. suorum decret. separata fuit Portio Canonica, quæ tribueretur ministris, & erecta fuerunt Beneficia, ex quibus seorsim Clerici viuere potuissent, quia antea collegialiter, notant Açor resolut. moral. lib. 3. cap. 1. quest. 1. & lib. 6. quest. 1. Les. lib. 2. cap. 4. dub. 6. Toled, libr. 5. cap. 76. Filuc. dict. tractat. de benefic. à num. 2.

89 ¶ Tambien porque a las Prebendas, Canonias, Raciones, y demas Dignidades de la Iglesia, les conuicne la difinicion del beneficio: *Quod est munus, vel gratia beneuola in aliquem collata*, l. 1. ff. quib. caus. explicat Selu. de benefic. part. 1. quest. 1. Açor lib. 3. cap. 1. q. 1. Nicol. Garc. de benefic. 1. p. cap. 1. n. 1. & seqq. Filuc. d. tract. 41. n. 1. & nostra l. 1. tit. 16. part. 1. ibi: Beneficio, tanto quiere dezir como bien hecho; estos son en la santa Iglesia de muchas maneras; y lo mismo procede, aunque se diga: *Quod si ius perpetuum percipiendi fructus ex bonis Ecclesiasticis ob aliquod effectum speciale*, cap. relatū de Præb. & ex Hostiens. Inn. Selu. & alijs Filuc. vbi proximè à num. 4.

90 ¶ Et pro coronide huius fundamenti, y para comprouacion y calificacion de lo que queda fundado, se pondera, lo que nos admiramos que no aya hecho ningun Doctor de los que quedan referidos, videlicet, el que la regula 8. de la Chancilleria no haze mencion de Prebenda, Canonongia, ni Racion, sino es tan solamente de beneficios Ecclesiasti-

siasticos, ibi: *Omnia beneficia Ecclesiastica cum Cura, & sine Cura*; y assi precisamente se ha de entender estan en estas palabras comprehendidas las dichas Prebendas.

91 ¶ De que resulta, que a quiẽ toca de derecho comun la prouision de las Canongias, Dignidades, y Raciones de las Iglesias Catedrales, es a los Obispos en sus Diocesis, y aunque cõ lo que queda fundado estuiera a questo bastantemente cõprouado, y quan sin fundamento se pretenda por el Cabildo auer de concurrir en ellas, porque no queda duda en la materia, son textos expressos para ello del derecho comun el Authẽtico, *ut determinatus sit numer. Cleric. collat. 1. in princip. col. 2. vbi*, antes que huuiesse Iglesias Catedrales la eleccion y nombramiento de los Clerigos, mayores y menores, era de los Obispos, y en lugar de los Clerigos mayores, se subrogarõ despues los Canonigos, & idcõ vocantur Clerici primi gradus, Innoc. *in cap. Sedes 15. num. 2. vers. Et possunt dici Clerici, de rescript. Tholos. synt agm. iur. lib. 15. cap. 23. n. 16. & cum illis Loter. de re benefic. lib. 3. q. 5. n. 6.*

92 ¶ Y assi mismo de derecho Canonico, es texto singularissimo, y en terminos que no parece en lo q̄ auemos visto auerse citado por nadie, el *cap. post electionem 7. de concess. Præbend.* cuya especie es; que auiendo vacado el Arcedianato de Riquimunda, el Arçobispo Eboracense lo proueyõ *sua propria liberalitate*, hizole al prouiso institucion y colacion del, y despachõ titulo para que el Cabildo de la Iglesia le diessse la possession; el Cabildo lo contradixo, por dezir que tenia preuilegio, para que en caso que el Arçobispo no hiziesse la prouision en persona idonea, y que el titulo que despachasse no hablasse con el Dean y Cabildo, pudiessen ellos proueer, y de hecho lo hizieron, fundandose en que auian faltado las dichas calidades; por lo qual auiendose ocurrido a su Santidad, se decidio auer sido legitima, y cõforme a derecho la eleccion del Arçobispo, y puso perpetuo silencio al prouito por el Cabildo.

93 ¶ No parece señor que se puede dar decision mas en terminos, porque quien proueyõ solo fue, el Arçobispo, sin dependencia del Cabildo, ni de preuilegio, y el Cabildo no pretendio el q̄ auia de auer concurrido en la eleccion, sino solo se valio de preuilegio, en caso que el Arçobispo no tuuiesse hecho la eleccion con los dichos requisitos; y aunque tambien oponia no auer sido en persona, en quien auian

auian de concurrir algunas calidades (que todo se ajusta a a-
 queste pleyto) se confirmò la eleccion del Arçobispo.

94 ¶ Et ex alijs quamplurimis iuribus sic tenent,
 & concludunt, en terminos, Compostell. *in cap. cum Eccle-
 sia Vulterana, num. 1. & 2. de elect.* Bellam. *decis. 69. nu. 2.*
 Caput. *decis. 214. à num. 5 part. 2.* & idem probatur ex reso-
 lutione, *decision. 86. eiusdem part. 1.* que en ambas hablan
 en prouisiones de Prebendas, Marlob. *in d. praxi hab. cõcur-
 sus, d. prelud. 23. num. 1.* vbi loquitur de Dignitatibus, & Be-
 neficijs, & in præstantera loquens Matutæ, *disquiss. legaliũ,*
disquiss. 2. per totam.

95 ¶ Et inde euenit, es, que muriendo el Pontifi-
 ce, por cessar las reglas de la Chancilleria, que duran solamẽ
 te mientras viue, y no se bueluen a publicar, que ordinaria-
 mente suele ser el dia siguiente del suceffor, vt tenent præci-
 tati DD. & multis August. Barbof. *d. alleg. 57. num. 60. per to-
 tum,* & cæteri proximi citant; todas las prouisiones que su-
 cedieren, vacãte la Sede Apostolica, tocan simpliciter a los
 Obispos, tanquam ad ius commune reddeutes, Germin-
 conf. 96. & *in cap. si Apost. de Prebend. lib. 6. Rebut. in pra-
 xi benefic. tit. de reseruat. num. 36.* Gonçal. *in reg. 8. Chanc.*
glos. 5. num. 46. Garc. *de benefic. 5. part. cap. 1. à num. 646.*
 August. Barbof. *de potest. Episcop. alleg. 57. num. 62. vers. Vn-
 de infertur,* & *in vers. Cum autem,* sequenti ibi: *Ideo Sede
 Apostolica vacante omnes menses, sunt ordinariõũ, possunt
 que Episcopi tanquam ad ius commune reddeutes provide-
 re de Beneficijs vacantibus in quolibet mense,* & *de vniu. iur.*
*Ecclesiast. lib. 3. cap. 13. num. 95. ibi: Beneficia etiam reserua-
 ta quouis modo vacantia, Sede Apost. vacante liberè cõfert
 Episcopus, quia tũc cessant regula reseruatorie, & omnes men-
 ses sunt Ordinarij, possunt que Episcopi tanquam ad ius com-
 mune reddeutes providere de Beneficijs vacantib. in quoli-
 bet mense,* D. Perez de Lara *de anniuers. lib. 2. cap. 10. num. 8.*
*ibi: Confert etiam Episcopus omnia beneficia sua Diæcesis
 quolibet mense vacent Sede Apost. & num. 9. potest Episco-
 pus in mensib. Domini Papa conferre Prebendas,* Zerol. *in
 prax. benefic. verb. beneficium in princip. Flor. Diaz de Men-
 lib. 1. variar. quæst. 4. §. 3. numer. 51. ibi: Nota etiam, quod
 Sede Pontificali vacante extinguitur dicta reseruatio, & al-
 ternatim, & Episcopus poterit conferre ex potestate sibi da-
 ta à iure communi,* Viuian. *de iure patron. lib. 5. cap. 5. num.*
164. vers. Dubitatio vera, vbi iisdemmet verbis, & loqui-

tur in uocatione Archidiaconatus, Caput. *decis. 86. part. 1.* ubi in Canonatu *decisum* fuit, idem *in decis. 214.* ubi etiã in Archidiaconatu, & ambæ sunt pulcherrimæ, & Matutæ *d. disquis. 52. à num. 25.* ubi de Præstamera, & quamuis nũc nouissimẽ scripsit tantum Caput. & Seraphin. vidit.

96 ¶ Y assi el Cabildo no tiene, ni parece que se podra fundar, que pueda elegir, ni concurrir en las elecciones, viuento neque mortuo Pontifice, por la disposicion de derecho comun, sino es por preuilegio, o estatuto confirmado por su Santidad, o costumbre; y aquesto se prueua de las mismas disposiciones del derecho, de donde se quiere induzir lo contrario, que son el *capitul. cum Ecclesia Vulterana de elect. cap. 2. de concess. Præb. cap. postulastis, eodem titul. & cap. si Apostolica Sede vacante de Præbend. & Dignit. lib. 6. l. 9. tit. 14. part. 1. & l. 1. tit. 16. eadem part.*

97 ¶ Porque el *capitul. cum Ecclesia Vulterana* habla solo en tener el Cabildo costumbre, y prescripciõ legitimamente prouada, vt *in 1. part. text. ubi: Eum per testes longè melius sic probatum, quod Canonici supradicti, & in 2. part. ibi: Quod in Tuscia generalis consuetudo seruetur.*

98 ¶ El *capitul. 2. de concess. Præb.* dize lo mismo, porque no dize que le pertenece al Cabildo, sino si le perteneciere, *ibi: Quod si ad capitulum pertinuerit,* y si le perteneciera por derecho comun, no se vsara de las dichas palabras; y assi se aurã de entender de preuilegio, o costumbre.

99 ¶ El *capitulo postulastis 25. eodem titul.* prueua mucho menos el intento, por dos razones. La vna, porq̃ en donde se haze relacion, que le pertenecia al Cabildo juntamente con el Obispo, es, en la narracion, y proposicion q̃ se hizo al Summo Pontifice; y lo mismo dize, y pretende en este pleyto el Cabildo, no perteneciendole. La otra, porque nõ afirma que le pertenece de derecho, sino antes condicionalmente, *ibi: Ut cum pertineat,* que no son palabras dispositiuas, sino solo supositiuas por algun titulo, o costumbre, y aun esto no se puede, ni deue suponer, porque no solo por la suposicion de la parte, pero ni aun por la de la ley se prueua lo que se supone, *l. ex facta la primera, ff. de heredib. instit. l. generaliter, §. si is qui tutorem, ff. de fideicom. libert. Surd. decis. 195. n. 8.*

100 ¶ Y aunque con la satisfacion q̃ queda dada a los

a los textos, en que se pretende fundar el derecho del Cabildo, no se necesitava de mayor comprouacion para que de ninguna suerte le asista el derecho comū en el concurrir en las elecciones, ni que se hagan con su consentimiento, ò cōsilio, si no que solo le podrá tener por costumbre, ò preuilegio, August. Barbof. *de uniu. iur. Ecclesiast. lib. 3. cap. 13. nu. 25.* Tondut. *quest. benefic. 2. part. cap. 3. §. 8. num. 23.* Y mejor que todos, como quien tuuo tan grande conocimiento del derecho Canonico, entendiendo y explicando los textos que ay por vna y otra parte, aunque no los que dexamos ponderados, doctissimē Anast. Germon. *in paratr. ad lib. 1. Decretal. in tit. de Præbend. & Dignit. column. 2. ad med. in noua impressione, ibi: Est autem Præbenda viris idoneis, & qui possunt seruire conferenda, cap. 35. & qui residunt in loco, ac Curam eius per se valent exercere, cap. relatum, supra titulo proximo. CONFERTVR REGVLARITER A PRÆLATO IPSIVS ECCLESIAE IN QVA COLLATIO FIERI DEBET, cap. ex frequentibus, & cap. ad decorem, infra, tit. 2. quemadmodum & Ecclesiarum collatio, qua ad Prælatum iure Ordinario spectat, cap. cum nos supr. de offic. Ordinar. cap. si quis Episcopus, & cap. peruenit 1. quest. 3. tametsi cōtrarium MORIBVS INTERDVMSIT RECEPTVM, cap. cū Ecclesia Vulterrana de electione in 6. cap. nulla, de cōcesion. Præbend. SIVE IVRE SPECIALI, cap. cū venisset, infra tit. 2. INTERDVMSIT AD PRÆLATVM, ET CAPITVLVM, c. postulasti, infra d. tit. de cōces. Præbend. & infra tit. de his que fuerit à Prælato sine conces. capit.*

¶ Yes de notar, que solo al Prelado dize que le toca regularmente el conferir las Prebendas y Dignidades, y que el Cabildo tan solamente podrá concurrir *ex cōsuetudine, aut iure speciali*, y a questo no siempre, sed *INTERDVMSIT*, cuius dictionis natura est denotare exceptionem, & raritatem actus, & supponere regulam in contrarium, *l. interdum, in principio*, & ibi glos. *de condit. indebit. l. interdum*, & ibi Salicet *ff. qui pot. in pign. habeant. l. interdum, ff. de minor. l. interdum, ff. de usufruct. acrescend. l. interdum, ff. de furt.* Tiraquell. *de retract. lignagier, §. 1. glos. 9. num. 224.* Menoch. *conf. 99. nu. 197.* & alij quam plurimi.

¶ El capitulo *si Apostolica Sede vacante de Præbend. & Dignitat. lib. 6.* ni es ni puede ser aplicable en fauor del Cabildo, ni ay en el la palabra de colatores ordinarios,

*narios, como se dixo a la vista, si no dize, que muerto el Pon-
tifice, vacando algun Beneficio de las Iglesias parroquiales,
se pueda libremente conferir per eos ad quos pertinet, que es
sin duda al Obispo, por ser a quien se debuelven las vacan-
tes, vt supra late fundauimus. Y lo mismo se deuiera enten-
der precisamente aunque dixera, los colatores ordinarios,
porque quien lo son, son los Obispos, cap. nouit de his que
fuint à Prelatis, Dom. Perez de Lara lib. 2. de aniuers. cap.
10. num. 3. ibi: Ex eo enim dicitur Ordinarius collator, quia
iure Ordinario confert omnia beneficia Ecclesiarum suae Dico-
cesis, Nicol. Garcia de benefic. part. 5. cap. 1. num. 101. & 102.
Y explicando el dicho capitulo Apostolica Sede vacante, op-
timè Gonçalez in regul. 8. Chancellar. §. 5. proœm. à nu. 25.
sed melius n. 27. Vbi quod Episcopus confert beneficia vacan-
tia in Curia mortuo Pontifice tanquam collator Ordinarius.*

103 ¶ Sed notanter en el mismo caso de vacan-
tes de Iglesias parroquiales en la Curia, que a quien se debuel-
va la prouision sea al Obispo, Tondot. qq. & resolut. bene-
fic. 2. part. cap. 3. §. 2. num. 43. cuyas palabras no se pueden
omitir por ser tan singulares, ibi: Secundo cessant reserua-
tiones, etiam in corpore iuris clausa, si agatur de Ecclesijs par-
rochialibus vacantibus in Curia Sede Pontificia vacante,
nec non quoad illa, que vacauerunt ante obitum Papa, si de
illis per Papam ante obitum non fuerit ordinatum, & tali
casu Episcopus potest illa liberè conferre, & prouidere Eccle-
sias parrochiales absque aliquo reservationis impedimento,
text. est expressus in cap. si Apostolica 35. de Præbend. in 6.

104 ¶ Et minus refragantur text. in l. 9. tit. 14.
part. 1. & in l. 1. tit. 16. eadem part. Imò potius, a questios tex-
tos prueuan con euidencia, que la prouision de todos los Be-
neficios y Prebendas es de los Obispos de derecho comun,
y a los Cabildos por ellos no se les da ninguna facultad para
poder elegir, ni intervenir en las elecciones, y son por donde
mas claramente se prueua quan sin justificacion ni funda-
mento juridico se resolviò a hazerlas el Cabildo.

105 ¶ Lo vno, porque lo que dize la ley 9. es, que
quando el Obispo diere algun Beneficio, se a conseje con su
Cabildo, con que el dar es derecho suyo proprio, y a no ser-
lo no se vfara por la ley de aquesto, verbo, dar, quia nemo
potest dare alteri, quod ipse non habet, l. traditio, ff. de ad-
quirend. rer. dominio, l. si filius, C. de donat. l. nemo plus, ff. de
regul. iur. & cap. nemo plus, eod. tit. Bellam. cons. 10. num. 10.

Roman.

Roman. *consil.* 159. *in princip.* y dixerá que el dar era de entrambos.

106 ¶ Tūm, porque quando para algun acto se requiere el consejo de otro, como no es preciso, ni obligatorio el seguirle, *cap. cum olim de arb. & ibi DD. l. cum pater, §. Mando, deleg. 2. Ant. August. Collect. 3. Decretal. libr. 1. tit. 25. cap. 4. Dec. ex cap. ex parte, num. 3. de constit. D. Couarr. in cap. quamuis pactum, 2. part. §. 2. numer. 6. & 7. de pact. Gutierr. de tutel. 1. part. cap. 8. num. 5.* no por ello se quita la libre disposicion, ni la eleccion lo dexa de fer, cū pendeat ab eius arbitrio, vt est text. *singul. in cap. 1. de Capellis Monach. & per eum notant Anton. Butr. num. 5. in fine, & Abb. num. 3. & tunc collatio dicitur expectare ad solum Episcopum.*

107 ¶ Tūm, porq̄ es mas sin duda quando se manda que pida el Consejo el que por derecho pudiera disponer sin el, vti, quando se pone a el Obispo, que en su Diocesis es Colator ordinario, vt notāter in hoc casu tenet in terminis, ex Felin. Abb. & Imm. Gonçal. *in regul. 81. Chācell. glos. 4. num. 17. ibi: Secunda limitatio est quando mādatur aliquid fieri cum consilio alterius, habenti prius potestatem expediendi dictum actum libere sine tali consilio, veluti si Papa mandet alicui Collatori ordinario, quod prouideret de prima vacatione cū consilio (Sempronij absq; a positione decreti, quod aliter facta prouisio sit irrita, & nulla) nam tunc actus valet ipsa iure licet sit factus inconsulto Sempronio.*

108 ¶ Et est ratio, porque la omission de aquello q̄no es sustancial al acto, aunq̄ se omitta, no le anula, Thom. de Thomascet. *reg. 217.* y assi no dexará de valer, en donde, aunque auyendose de obrar cō cōsejo de otro no se hiziesse, quia non est de substantialibus, Bald. *in l. fin. §. necessitate, n. 16. C. de bon. qua. liber. Archidiacon. in cap. Episcoporu 18. dist. num. 2. Menoch. de presumpt. lib. 2. presumpt. 34. num. 23. & sequentibus:* cō que la ley 9. ni obsta, ni puede obstar, sino antes totalmente excluye la pretensio del Cabildo por derecho comun.

109 ¶ Nec etiam obstat praedicta, *l. 1. titul. 16. part. 1.* porque de la misma suerte aquesta ley excluye notoriamente lo que el Cabildo pretende, y califica el derecho q̄ assiste a los Obispos *de iure communi*, pues por palabras expressas dize, no solo que las Canongias, y Raciones son Beneficios, sino que al Obispo le toca el prouerlos, ibi: *Ca en*

las Iglesias Catedrales, e Conuētuales han Canongias, o Raciones, estos Beneficios deuen los dar los Obispos: y aqui no requiere que sea con consentimiento del Cabildo.

110 ¶ Luego prosigue la ley diziēdo, que en las Iglesias donde no ay Obispos, los Prelados mayores, así Abades, Priores, o otros que ay an derecho de dar los tales Beneficios, sea con consentimiento de sus Cabildos, aqueste es caso muy diuerso, y en el solo se pone la calidad del consentimiento del Cabildo, con que no se puede, ni deue estender al Obispo, porque la calidad puesta a algunas personas, no se deue estender a otras, vt est text. expressus, in l. hęc conditio 39. ff. de condit. Et demonstr. ibi: Atque conditio ad certas personas accommodata fuerit eam referre debemus ad eū dumtaxat gradum quo hæc persona sunt instituta, l. filius à patre 28. §. si quis ex certa, ff. de lib. Et posthu. docent Alciat. resp. 69. num. 16. Et resp. 529. num. 9. D. Molin. de primog. lib. 3. cap. 5. n. 68. Et in lib. 1. cap. 5. nu. 36. Micr. de maiorat. 2. p. q. 6. n. 102. videndus Casan. cons. 4. n. 42.

111 ¶ Y es esto mas sin duda, respeto de que la dicha calidad y consentimiento solo le pone la ley en diferente clausula, como es, quando habla de los Abades, y Priores, y así no se ha de referir a las antecedentes, en donde absolutamente, y sin calidad alguna se dá la elecció a los Obispos, quod probatur ex l. quoties la 2. vbi Bald. C. de fideicom. Et in l. 1. num. 3. C. de lib. præterit. Micr. de maiorat. 2. part. quest. 4. illat. 8. n. 12. & faciunt tradita à Panorm. in cap. 2. requirit, num. 10. de appellat.

112 ¶ Y aquesto es preciso que se entienda así, porque de otra forma vinieran a estar cōtrarias aquesta ley con la 9. titul. 14. part. 1. q̄ queda referida, con que aun quando por la misma ley no se reconociera, que habla en este caso, se deuiera entender en esta forma, para escusar la contradiccion, y que no se entendiesse que el Legislador se auia de corregir en lo que tampoco antes dexaua dispuesto, ex text. in l. nam ad ea, ff. de conditio, Et demonstrat. & ad vtrumque optimè Giminian. cons. 72. colu. 2. in fine, & benè considerat Aym. Crauet. cons. 307. n. 3.

113 ¶ O por lo menos quando todo lo dicho cessara, la dicha calidad de consentimiento se ha de entender de consilio, como en la ley 9. nam consensus aliquando accipitur pro consilio, Hostien. in cap. cum olim, nu. 7. Abb. num. 5. de arbitr. y ay muchos casos, in quibus, aunque se requiera

con:

consentimiento, se puede omitir el pedirlo, Abb. vbi proxime Butr. in ipso *cap. cum olim, num. 15. Imm. num. 8.*

114 ¶ Demas, que ni aun en los Abades y Piores dize la ley que sea de derecho comun el pedirlo, ni que por el aquestos Prelados le tengan para dar por si las Prebendas, si no supone derecho particular, ibi: *Assi como son los Abades, o Piores, o otros omes de qualquiera manera que sea, que ay an derecho de los dar, y si les tocara de derecho comun no dixera el texto, que ay an derecho, si no, que le tienen, con que miran a particular preuilegio; y aunque dize, segun derecho comunal, es, porque las Iglesias en que los Abades tienen por preuilegio el poder elegir y proueer las Prebendas, como su derecho no es tan calificado como el de los Obispos, lo deuen hazer con consentimiento del Cabildo, vt probatur ex eleganter text. in cap. ea noscitur de his que fiunt à maiori parte Capituli, en donde dize el Pontifice, que en cierta Prouincia, en donde algunos Prelados tenían derecho de presentar, porque solian ocasionarse algunos litigios, assi antes de admitirse los presentados por solos Abades, como despues, determinò el Põtifice q̄fuesse cū assensu suorū Collegiorum. Y en quanto a las elecciones del Obispo no parece que ay texto de derecho comun que determine aquesto. De que resulta, que la palabra, segun derecho comunal, de la ley de Partida, se aurá de entender en solo las elecciones de los Abades, como se deue entender segun lo que queda fundado.*

115 ¶ Pero todo cessa con que el Cabildo viene a tener reconocido, y aun confessado, que no tiene por si la assistencia de derecho comun; lo ha reconocido, pues en todo el pleyto no se ha valido de ello, ni lo ha alegado; lo tiene confessado con valerse del fundamento que llama de la Iglesia, y de los preuilegios que dize de Eugenio IV. y Alexandro VI. porque el preuilegio resiste a el derecho comun, quia priuilegium est quod priuatim alicui aduersus ius commune indulgetur, concessio, & exemptio aduersus ius commune, vt in cap. priuilegia 3. dist. Et in cap. Abbate sane, de verbor. significat. l. 2. tit. 18. part. 3. Acacio de priuileg. iur. lib. 1. cap. 1. num. 10. ibi: *Priuilegia enim ius dicuntur esse tale, quod aduersus generale ac commune ius exceptionem, Et relaxationem, eoque priuationem legum certo in casu, seu suspensionem introducat, & in cap. 2. num. 12. ibi: Opponitur autem, vt in sequentibus planum fiet priuilegium ius commune.*

commune, vbi ex l. 14. ff. de leg. quod priuilegium, cont rarrationem iuris receptum esse dicitur.

116 ¶ Y assi el que se vale de algun preuilegio confiessa resistirle, l. 1. C. de thes. lib. 12. l. 1. in fin. ff. de iur. immun. cap. quoniam 21. de priuileg. como el que pretende la nobleza por preuilegio, in necessariam consequentiam se fateatur ignobilem genere, Otalor. de nobilitat. 4. part. cap. 3. num. 3. ibi: *Quia ille qui pretendit se nobilem mediante priuilegio, in necessariam consequentiam videtur fateri se ignobilem genere, quia si de iure communi, quod est fortius haberet nobilitatem, & eius priuilegia frustra precibus impetraretur ius speciale, quod est debilius*, Ioan. Garcia de nobilitat. glos. 1. §. 1. in fin.

117 ¶ Y de la misma suerte, quando alguno pretende estar eximido de la jurisdiccion ordinaria por preuilegio, confiessa que le assiste al ordinario de derecho comun, benè Narbon. in l. 59. tit. 4. lib. 2. Recopilat. glos. 1. à num. 45. & seqq.

118 ¶ Et quod magis est, que con solo exhibirlo se confiessa obstarle, y que le assiste al Prelado, taliter, que por ello se le aya de mantener en el, aunque aliàs no pareciesse auer exercido aquella jurisdiccion, lo tiene determinado la Rota por la decis. 491. part. 1. recent. que refiere a la letra el señor Salgado de retent. Bullar. 2. part. cap. 16. desde num. 24. hasta el 37. y en ella se refieren en el nu. 25. otras decisiones de la Rota, & etiam illam refert Tamb. de iur. Abbat. & Prelat. tit. 1. disput. 25. quast. 8. à num. 12.

119 ¶ Y lo que mas califica aquesto es, el preuilegio que se dize de Alexandro VI. Lo vno, porque auiendo sido como fue Obispo de la santa Iglesia de Cartagena, era preciso que supiesse a quien tocauan las prouisiones, per ea quæ dicit Cardin. Mantie. decis. 61. num. 7. con que es sin duda, que el concederlo fue sabiendo que el Cabildo no tenia derecho de concurrir en las elecciones con el Obispo, y que no estaua en vfo, ni se auia observado el preuilegio de Eugenio IV. Lo otro, porque lo que le mouiò a hazerlo, como consta de las mismas palabras del preuilegio, fue el afecto que tenia a la dicha Iglesia por auer sido en ella Obispo, ibi: *Carthaginensem Ecclesiam, tanquam filiam nostram prædilectam tanto libentius illam specialis favoris prærogatiua prosequimur*. Y assi nadie se podrá persuadir a que siendo tan grande el afecto que le tenia, le hiziesse gracia de lo mismo

reja ubi proxime, §. 4. à numer. 1. & sequentibus.

125 ¶ Tum, porque se sacò sin citacion de la parte del Obispo como era necesario, y que fuesse así mismo, *Judicis autoritate*, D. Couarr. *d. cap. 21. num. 3. & 4. vers. Ex his tertio exigitur*, Gratian. *d. cap. 168. n. 12. Pareja cum quamplurimis, d. §. 3. num. 120. & hoc est aded certum, que no bastará lo vno sin lo otro*, D. Salg. *de retent. Bullar. 2. p. cap. 26. num. 60.*

126 ¶ Y que por solo el defeto de sacarse sin citacion de la parte, auendolo opugnado, que no se aya de estar a el, *at estatur decisum in Rota, Caput. decis. 99. per totã, part. 2. vbi alios multos decis. refert.*

127 ¶ Tùm, porque estan redarguydos, y no cõprouados, & sic minimè credendi, *l. 115. tit. 18. part. 3. & ibi notat D. Gregor. Lop. Old. cons. 227. num. 6. Paris. cons. 115. num. 4. lib. 4. D. Roderic. Suar. in l. post rem iudic. in declarat. leg. Regni, §. prouidentia, num. 34. D. Couarr. pract. cap. 19. num. 15. y no obsta el que se diga auerse hallado en el Archiuo de la Iglesia, porque teniendo los dichos defetos, y no citãdo firmado de ninguna parte, no se le ha de dar credito, aunque el Archiuo fuesse publico, siquidem, los pudieron introducir en el los interessados, Crauet. *de antiquitat. temp. 1. part. sect. 4. §. limitatur, nume. 1. ibi: Cum possit esse, quod ibi per priuatum fuissent posita atque ita insuper constare debet de tempore impositionis, cum potuerint ibi esse dimissa tempore litis pendentis*, Ant. Gabr. *in suis comm. opinionib. tit. de probat. concl. 5. n. 14.**

128 ¶ Tùm, y en terminos de q̄ aunque el instrumento se saque del Archiuo, no siendo con citaciõ de la parte, no prueua fidel resulta perjuyzio de tercero, Mohedan. *decis. 8. titul. de fide instrument. Nicol. Genu. de script. priu. libr. 5. in princip. ex num. 1. Frag. de reg. Reipub. lib. 5. disput. 3. §. 11. num. 308. ad med. ibi: Itẽ requiritur, quod scriptura, quæ extrahitur ab archiuo quãdo pertinet ad tertium, extrahatur parte citata*, Rota Roman. *decis. 394. n. 3. nouissim.*

129 ¶ Tùm, porque la dicha escritura, o estatuto no puede ligar al Obispo, ni perjudicar a los sucesores q̄ no interuiniéron en ella, *cap. innotuit 20. §. quando autem de electionib. glos. in cap. vlt. verbo, figura, & verbo, licet successor de heret. in 6. l. illi à quo, §. intempestiuum, ff. ad Treb. Lot. de re benefic. lib. 1. quest. 29. num. 26. nec ab vno alteri lex imponi potest, à qua recedere nõ licet, ad ea quæ ipse notat d. lib. 1. q. 38. n. 31.*

Y prin-

130 ¶ Y principalmente no estando confirmado por su Santidad per multa, quæ refert idem Lot. à n. 8. *Et in* 11. vbi: *Quod debent confirmari causa cognita, Et ex certa scientia Pontificis.*

131 ¶ Tùm, porque el que se llama fundamento, ni lo es, ni puede serlo, pues para que se tuuiera por tal, era necesario que se huuiesse hecho al tiempo de la fundación de la Iglesia, argum. text. in l. nam origo, ff. quod uiuet clam. ibi: *Nam origo huius rei à solo proficiscitur, & faciunt tradita* à Lot. de re benefic. lib. 1. quest. 32. ibi: *In ipso foundationis lumine;* y en el mismo caso, nouissimè Theodoro Amidem de offic. *Et iurisdic. datarij, lib. 1. cap. 29. q. 34. n. 14. vers. 1.* ibi: *In lumine foundationis, & nu. 15. ibi: Sive concordia in lumine foundationis probata sit,* y el presentado no es mas que vna escritura de transacion, o concordia hecha por el Obispo, que era entonces, con algunos Canonigos.

132 ¶ Tùm, porque ni el fundamento, ni los dichos preuilegios no estan en obseruancia, como està alegado, sin que en contrario se aya verificado cosa alguna, en quãto a los meses reseruados, sino antes, por parte de la Dignidad, ay prouança con Sacerdotes, Curas, y deudos de los Prebendados, que concluyen de mas tiempo de quarenta años, no auer visto, ni oydo, que el Cabildo aya concurrido con el Obispo en semejantes elecciones; de que resulta, que aunque el dicho fundamēto de la Iglesia, y preuilegios fueren autenticos, y por ellos se le huuiera concedido al Cabildo todo lo que pretende por el, no vñò de ellos, quedarõ sin efecto, l. 1. ff. de mund. l. 42. tit. 18. part. 3. l. 3. tit. 7. part. 5. Tiber. Decian. resp. 31. num. 7. *Et 8. lib. 1.* y para esto no es necesario el que se verifique obseruacion contraria, sino solo basta la no obseruancia, nam vt ait Card. Tusch. *pract. liter. O. conclus. 58. nu. 17. Instrumentum quod non fuit obseruatum ex in obseruantiã subsequuta post, nõ probat,* Put. decis. 494. num. 2. Y assi el que tiene algun preuilegio ad minus, tiene necesidad de prouar, se incipisse eo vti, ad quod est de cisio 309. de Iacob. de Put. part. 3. D. Greg. Lop. in l. 27. *Et 39. tit. 18. part. 3.*

133 ¶ Tùm, porque con qualesquiera palabras que se concedan, y de qualquier calidad que sean, solamente se auran de entender en lo que estuierẽ obseruados, cap. si de terra, cap. accedentibus de priuileg. cap. cum accessissent, & ibi DD. de constit. l. 1. ff. de mundin. Vazq. lib. 2. quest. freq. quest.

quest. 2. num. 5. Dom. Molin. de primogen. lib. 2. cap. 7. num.
71. Bobad. in Politic. lib. 5. cap. 10. num. 19. Girond. de priuile.
n. 263. Manti. decis. 220. n. 5. vbi quod interpretatione reci-
piunt à obseruatione subsequuta: y el Cabildo nūca ha cōcur-
rido en meses referuados, sino en los ordinarios, como cōsta
de la prouança referida, y del testimonio dado por el Secre-
tario del Cabildo, en q̄ certifica, q̄ desde el año de 600. no
cōstaua q̄ el dicho Cabildo huuiera asistido a tales eleccio-
nes, ni menos dize, q̄ lo huuiesse fecho antecedentemente.
134 ¶ Tūm, porque a aquesto no obsta, ni en na-
da puede perjudicar el testimonio que se presentò por par-
te del Cabildo (muchos dias despues de auerse requerido cō-
la prouision acordada, mādados traer los autos, y para ello,
y a todos juntos) por donde se pretende, que en dos prouisio-
nes que se hizietō en 25. de Abril, y 29. de Julio, que son me-
ses referuados del año passado de 1579. concurrio con el O-
bispo en dos elecciones; porque a semejātes actos no se de-
be atēder, por no auer sobre ellos caydo los proueydos por
el Prouisor, ex latē congestis à D. Salgad. de Reg. protect. 1. p.
cap. 2. à n. 118. ¶ seqq.

135 ¶ Tūm, porque demas de padecer el dicho
testimonio los mismos defetos, y mayores que los antece-
dentes, y la sospecha de auerse presentado tan tarde, para q̄
nunca se dē credito, Crauet. cons. 28. nume. 6. Olausus decis.
Pedemont. 117. num. 9. Ludou. Moros. resp. 17. num. 27. Fa-
ria. de falsit. quest. 53. num. 182. & probatur ex sing. text.
in Authent. de equalit. dot. §. aliud quoque, ibi: Quod enim
ab initio factum est, hoc in toto sine suspitione est, quod autem
postea machinatum est, hoc ipso inducit meditatione, no cōsta
que tuuiesse efeto, y así fue vn acto frustrario, l. quod spon-
se, C. de donat. antenupt. Loter. de re benefic. lib. 1. quest. 28.
num. 199. Y quando fuesse cierto auer se hecho, tanquā clan-
destinæ nullæ, & irritæ forēt, ad text. in cap. quia propter 42.
de elect. ibi Aug. Barbof. n. 34. Menoch. cōf. 67. n. 29. ¶ 30.

136 ¶ Tūm, porque hoc euidentius apparet, de
que entonces por las reglas de la Chancilleria, que fueron
muy anteriores, estauan referuadas las dichas prouisiones,
vt supra fundauimus, con que por solo aquesta causa huuie-
ran sido nulas, aunq̄ el Cabildo tuuiera ignorācia de la refer-
ua, ex cōgestis à Loter. de re benef. lib. 2. q. 26. à n. 7. ¶ seqq.

137 ¶ Tūm, porque para lo contrario, no le po-
dra en nada aprouechar el fundamēto de la Iglesia, aunque
tenga

tenga qualesquiera palabras, por amplias que sean, porque en perjuizio de su Santidad no puede el estatuto sobre la prouision de las Prebendas, de qualquiera Iglesia Cathedral, entenderse de las reservadas por las reglas de la Chancilleria, Put. decis. 101. num. 1. § 2. lib. 1. Ant. August. in epitome sup. regul. 8. Chancelleria, num. 15. Lot. de re benefic. lib. 2. quest. 38. num. 11.

138. ¶ Maxime siendo tan generales las palabras con que por la dicha regla se reservaron por su Santidad las dichas prouisiones, anulando qualquiera costumbre, posesion inmemorial, ò preuilegios que qualquiera tuuiesse con qualesquiera clausulas derogatorias, ibi: *Ac consuetudines etiam inmemoriales. Et inferius. Et etiam cum quibusvis derogatorijs derogatorijs, § fortioribus efficacionibus, § in solitis causis, nec non irretantibus, quibusvis personis, § Collegijs.* Por las quales, y aun quando fuesse mucho menores, quedaron reuocados qualesquier preuilegios, aunque requiriesse especial derogacion, vt ex multis Stephan. Gratian. cap. 568. num. 27. & plures decisiones Rotæ referens Beltram. in addit. ad decis. Alexand. Ludouic. 158. num. 7. & melius Loter. lib. 2. quest. 38. num. 33. præcipuè auiendo se promulgado per viam legis generalis, vt cū decis. 666. num. 3. § 5. part. 1. in recentioribus, tenet ipse Loter. lib. 2. quest. 8. num. 64.

139. ¶ Tūm demum, porque los mismos preuilegios fueron condicionales, cum illa clausula, *dummodo reseruate non fuerint*, quia illa dictio, *dummodo*, est restrictiua, & limitatiua, Rota diuersor. decis. 1160. num. 2. part. 3. lib. 3. Alexand. Ludouic. decis. 311. num. 12. Lot. lib. 1. quest. 38. num. 40. 56. § 68. § lib. 1. quest. 36. num. 41. ibi: *Quæ clausula dummodo reddit gratia conditionalem*, y la palabra, *fuerint*, por ser de futuro imperfecto, importa, no solo, el si entonces estuuiesse reservadas las prouisiones de las Raciones, si no si adelante se reservassen.

140. ¶ Y en lo individual de aqueste pleyto, y quando los dichos preuilegios no tengan ningun defecto (y sin perjuizio de la verdad) se huuiessen de entender para todos los meses (que no es posible) por la reserva de las reglas de la Chancilleria; y el Cabildo huuiera estado en posesion de todo quanto pretende, tan solamente se pudiera y deuiera entender viuento Pontifice; pero no en el tiempo de estar vaca la Sede Apostolica, porque como en lo regular y

de derecho comun todos los meses eran de el Ordinario, y los Pontifices reservaron para si los ocho, por la regla de la Chancilleria, que tan solamente obran por su vida, *ut supra fundabimus*, con la muerte del Pontifice cessan las dichas reglas, y reservas, y se debuelven las prouisiones al Obispo, con que es preciso que assimismo cesse qualquier indulto, o preuilegio que se aya dado para semejantes prouisiones en sus meses; porque el que le tuuiere no podria pretender mas derecho que el de el Pontifice tenia, para lo qual es en terminos indiuiduales, y el lugar mas selecto y principal que para el punto se ha hallado la *decis. 214. per totam, part. 2.* de Paul. Emil. Veral. Episcopus Caput. en donde sucediò el mismo caso sobre la prouision de vna Prebenda y Canoncato que vacò en el Estado de Astorga, a cuyo Marques su Santidad auia dado preuilegio para que en el hiziesse todas las prouisiones de los meses reservados, y aunque pretendiò hazerlo del dicho Canoncato y Prebenda en la vacante de la Sede Apostolica, se determinò en fauor del Ordinario por las razones consideradas, y no se refieren sus palabras, porque serà preciso el auerse de ver toda esta decision a la letra.

141 ¶ Y en los mismos terminos, y de otro indulto y preuilegio concedido a vn Grande de estos Reynos, es la *disquisicion 2. per totam*, de don Fernão Matute de Azcuedo, Cõsultor del Reyno de Sicilia, *in disquisitionibus legalibus*. en dõde despues de auer fundado lo susodicho por toda ella ita cõcludit: *Neque credendum est, Pontifices Ecclesias liberar fecisse patronatus, neque aliud sensisse, quã presentationem in mensibus suis, Et cum eadem qualitate ac iure, quo Pontificibus competebat, id autem erat per regulas Chancelleria, ut diximus supra, Et cum ista ac reservationes morte Summi Pontificis defecerint ex superioribus, defecit utique, Et ius Excellentissimi Domini procedens ex iure Papa, igitur cum prestimonium, de quo agitur, vacauerit Sede Apostolica vacante presentatio Excellentissimi Domini, de eo facta in dictum Doctorem nullius fuit momenti tanquam sine iure, Et ultra terminos sua concessionis.*

142 ¶ Y es mas singular, y en terminos mas apretados, y que declara mas la causa, porque cessan semejantes indultos y gracias en el tiempo que està vaca la Sede Apostolica, la *decis. 86.* del mismo Obispo Caput. per totam, *part. 1.* por la qual parece, que su Santidad hizo gracia de vna
Prebenda

Prebenda en los meses ordinarios de vn Obispo. Vacò en el mes de Enero, que es mes del Pontifice, y el que tenia la cõcesion pretendiò que se le auia de dar, y la Rota decidiò, que no: porque aunque con la muerte del Pontifice sean todos los meses del Ordinario, no se deuiò juzgar que su Santidad entendiessse de los que tenia reservados, aunque despues viniessen a ser del Ordinario, *neque habuisset respectum ad vacationem Sedis*; sino al tiempo que la concediò, ibi n. 52. *Et tempus date inspicitur*, Felix. in cap. cum re, num. 18. de rescript. Et inferius n. 4. *Quia ut dici tempore date, cum Papa esset uiuus nõ est uerosimile, quod intellexerit de mense Ianuarij, qui per regulas erat reservatus, nec fuit eius intentionis, ut haberet respectum ad vacationem Sedis, Et ita decisum fuit in causa Aretini Canonatus, Et Prebenda coram Dom. Guidonobo 21. Nouembris 1552. ut in eius libro fol. 422.*

De lo dicho procede, que de ninguna suerte le podrá ser de perjuizio a la Dignidad del Obispo el testimonio que queda referido de las dos elecciones de 25. de Abril, y 29. de Julio del año passado de 1579. en que el Cabildo pretende auer concurrido. Lo vno, por todas las razones que quedan consideradas de auer sido clandestinas, y no constar que tuuiesen efeto. Y lo otro, porque entonces no estava vaca la Sede Apostolica, porque estava en el Pontificado Gregorio XIII. cuya creacion fue en las Kalendas de Junio del año passado de 1572. y murió el de 1585. vt restantur Iacob. Castellan. in comp. const. Summ. Pontif. fol. 136. in tergo, & illum non referens Fab. Cherubinus in compendio a las Bulas de Laercio Cherubino su padre, fol. 136. & nouissime, sin citar a ninguno de los dos, Simon Starouolocio in epithom. Concil. Et vita Pontif. fol. 276. in tergo, y quien le sucediò fue Sixto V. que fue creado el año de 1585. vt præcitati DD. tenent, y así las dichas dos elecciones vinieron a ser en meses reservados, que no se pudieron hazer, ni por el fundamento de la Iglesia, ni los preuilegios, *velatè diximus*; ni el Cabildo pretende que en tales meses pueda tener derecho. Con que parece que queda bastantissimamente fundado, que ni le assiste el derecho comun, ni en virtud del dicho fundamento que llaman de la Iglesia, y preuilegios, pudo concurrir en las dos elecciones de las medias Raciones que vacaron en la vacante de la Sede Apostolica.

144 ¶ Y mucho ménos lo podiã pretender por possession y costumbre inmemorial, porque nada dello le asiste, ni ha presentado acto alguno en que aya concurrido en la vacante Apostolica, sino antes la parte de la Dignidad ha verificado lo contrario. Y cierto que lo que mas desacredita la pretension del Cabildo es, el auer fecho semejante alegacion, pues si tuuiera la dicha possession no huiera dudado tanto el si le pertenecia, ò no el concurrir con el Obispo, como parece por los Cabildos que quedan referidos desde el *num. 13.* ni huiera hecho el de primero de Mayo para que se confiriesse si seria bien intentar aquesta pretension, ò suspenderla, ni despues se huiera altercado tanto sobre ello, ni para lo que tenian se valiera del informe de el Doctoral que auia tan pocos meses que estaua en aquella Iglesia; ni menos el Doctoral en su informe se valiò de tal possession, sino antes, estando tan apasionado, y siendo tan interessado en que el Cabildo eligiesse a su sobrino, como lo hizo, reconociendo la buena fee, informò, no solo de los derechos que podia tener el Cabildo, *si no de quien los podia tener para la prouision, ut in num. 15. supr.*

145 ¶ Ni se podrã responder, que el Cabildo ignoraua sus derechos, si no que reconocia no tener ninguno a las dichas prouisiones, porque si se valiesse de semejante ignorancia, es por donde mas queda excluydo de su pretension: porque es incompatible el dezir que le toca por derecho comun, y el ignorarlo, nam ignorantia iuris non præsumitur, neque excusat, ex vulgatis, & datur quoties quis ignorat illud, quod ius commune disponit, Bald. *in l. 2. C. quando precibus non est necesse*, Menoch. *conf. 191. nu. 63. & 64. lib. 2.* Farinac. *in fragment. part. 2. lit. I. num. 257.* & multo minus in Doctore & iurisperito, *l. 2. §. seruus autem sulphuratus, ff. origine iur.* Seraphin. *de priuileg. iuram. priuileg. 4. n. 24. & 25.* Farinac. *ubi proxime n. 259.* Ni tãpoco se presume ignorãcia de los estatutos, Bart. *in l. quod nerva, n. 19. ff. de positi, & in l. omnes populi, num. 77. ff. de instit. & iur.* Sebast. Medic. *de casu fortuito, 1. part. quest. 3. num. 42. vers. Item statuti ignorantia non excusat*, ex eo quia dicitur ignorãtia facti, Alexand. *conf. 165. n. 11. lib. 6.* quẽ & alios refert Farinac. *ubi proxime num. 260.* Y mucho menos de los preuilegios, aliã, el que lo hiziere no se podrã valer de ellos, Felin. *in cap. nouit ille, num. 8. de iudic. & cum multis Gerg. Acac de priuileg. lib. 2. cap. 6. à num. 16. & seqq.*

Pues

146 ¶ Pues de la possession propia, ora sea natural, ora civil, nadie podra tener ignorancia, nam possessio naturalis consistit in facto, & civilis in animo, & sine eo non potest conseruare, *l. possideri, §. in amittenda, ff. de acquirend. possess.* Bald. *cons. 267. in princ. lib. 3.* Cuman. *cons. 49. per totum*: y assi precisamente se ha de entender no auer tenido nunca el Cabildo possession, pues si la tuuiera, no pudiera ignorar su hecho proprio, cuius ignorantia est intolerabilis, *l. quamquam, ff. ad Velleian. l. fin. ff. pro suo, l. non est ferendus, ff. de transact.* Gail. *observat. 48. numer. 19.* y mas en cosa de tan grande importancia, que entonces, aunque el hecho proprio sea muy antiguo, no se presume, Mascard. *conclus. 735. numer. 2.* Tusch. *liter. I. conclus. 15. numer. 5. & conclus. 22. num. 16.*

147 ¶ Viendose por el Cabildo, que ni por el fundamento de la Iglesia, preuilegios, ni possessiones puede consistir su pretension para las prouisiones en la vacante de la Sede Apostolica, se pretendio fundar por sus Abogados en la vista deste pleyto, que por tener simultanea eleccion con el Obispo, deue ser comun la eleccion, aun en los meses, q̄ no se puedan estender sus preuilegios, ex text. *in l. si commune, ff. quemadmod. seruitut. amittant, ibi: Si commune fundum ego, & pupillus haberemus licet uterque non uteretur, tamen propter pupillum ego viam retineo,* y se truxerõ algunos exemplos, como quando vn Clerigo, y vn lego cometen vn delito, que por la Comunión se han de remitir ambos al Eclesiastico; y como quando de dos compañeros tiene el vno preuilegio, deue el otro gozar de el, vt in fratre Clerico, qui in bonis communibus, cæteris fratribus immunitatē præstat, ex cõgestis ad vtrumque per Hieron. Portel. *de consortibus, cap. 35. n. 13. & 14.*

148 ¶ Però aquesta oposicion es de menor fundamento, y está excluyda cõ lo que dexamos fundado; porque solamente pudiera tener lugar, en caso que al Cabildo le asistiera el derecho comun, pero no, faltandole, como le falta su asistencia, por lo qual nunca se ha valido, mas q̄ de los preuilegios, y costũbre; y assi no puede tener lugar la simultanea; como en los mismos terminos, cõ algunos de los fundamentos, que quedan considerados, nouissimè Theodoro Amidem *in tractat. de officio, & iurisdic. datarij, lib. 1. cap. 29. quest. 34. à princip. usque ad num. 5. & sequentibus.* Y funda, que procede, aunque el Obispo huuiesse admitido al

155
respeto del hecho, el uso, y del tiempo en que se ofreciere hazerlas, & ad quod vnicuique ius competat, seran diuiduas, como sucede en el usufruto, y otros derechos semejantes, ex l. 1. §. si usufructus, ff. ad leg. falcid. l. usufructus §. ff. de usufruct. Petr. Ricard. in Rubr. Inst. de usufr. n. 148. D. Castil. de usufr. p. 3. n. 22.

155 ¶ Y no es nuevo en el derecho, que lo indiuiduo de su naturaleza se pueda separar en partes intelectuales, que es caso mas apretado, para que pueda tener diuision, ex text. in l. si seruus communis §. ff. de stipul. seru. l. Manius 6. 8. §. duobus, delega. 2. l. cum Stichus 29. de solut. Valasc. de part. cap. 27. nu. 6. D. D. Melch. de Valen. in tract. de diuid. & indiuid. cap. 3. n. 7. & 8.

156 ¶ Ni tampoco lo será, que el Obispo en unas elecciones pueda concurrir con el Cabildo, por razón de sus preuilegios, y que en otras en el tiempo a que no se estien den, ni pueden estender, las haga por si solo, ex text. in l. tutorem, vers. Discreta, ff. de his, quibus ut indig. ibi: Discreta sunt iura quamuis plura in eadem persona conuenirent, aliud tutoris, & aliud legatarij, Auth. ut Iudices, coll. 2. §. illud, ut l. 3. ff. de ritu nupt. l. 3. ff. de eo quod certo loco, ibi: Licet videatur una eademq; potestas ubique est, Brito in resp. pro Comite de Salinas, in princ. n. 10. Vieda de incompatibili, 1. part. cap. 12. num. 55. Couarr. lib. 3. var. cap. 3. num. 6. ni que con diuersos titulos y respetos, goze de diferentes derechos, l. milles pro parte, ff. delegat. 2. cap. postulasti, vbi Immol. num. 5. & 10. de concess. Preb. cap. à collat. de appellat. in 6. pues a donde ay diferentes razones, debent considerari diuersi effectus, l. si quis fundum 33. §. fin. ff. de fund. instrum.

157 ¶ Bien se siente el auerse dilatado tanto este punto, y ha sido preciso, porq̄ el Doctoral insiste tanto en q̄ por solo la notoria justicia q̄ dize le assiste al Cabildo, se de uiera determinar en su fauor, aunque el Obispo, y su Prouisor no hiziesen fuerça; vease pues a quien le assiste la justicia notoria, y quien tiene por si los fundamentos juridicos, mayor numero de autoridades, y mas fuertes razones, y si las dotrinas, que en esto pudiere auer considerado, son antes en fauor de la Dignidad, que del Cabildo.

PVNTO SEGVNDO.

158



RES Oposiciones se hazen a los procedimientos del Obispo, y su Prouisor. La primera, el auer sido condicional la eleccion. La segunda, que no puede ser Iuez, por ser causa propria, y de criado suyo, y de prouision suya. Y la tercera, no auer podido proceder con censuras. A que se satisfará con toda breuedad, por no tener ninguna de ellas justificacion.

Satisfazese a lo que se dize de auer sido la eleccion condicional.

159

LA primera, se funda en el *cap. 2. de electione in 6. ibi: Vota conditionalia, alternatiua, vel incerta penitus reprobamus*; y en lo q̄ junta Garc. *de benefic. 8. part. cap. 2. à num. 2.* y se añade, que por ser acto legitimo la eleccion, no puede ser condicional, ex vulgar. *text. in l. actus legitimi, ff. de reg. iur. cap. actus 50. eod. titu. in 6. cum concordantib.*

160

¶ Sed hec oppositio facillimè excluditur, porq̄ la elecció q̄ se llama cōdicional, es, quãdo se elige a vno, y si aquel no quisiere acetar a otro; o quando se vota por el que tuuiere mayor parte de votos; o por el que Dean, o otro de los Prebendados votare, que entonces por la duda, y incertidumbre, y no ser determinada la eleccion a persona cierta, no tiene subsistencia, vt notat glos. *in d. cap. 2. de election. verbo, conditionalia, & ibi: Omnes Canonista.*

161

¶ Pero aquesto no procede en la eleccion q̄ hizo el Obispo, porque el auer elegido en caso de estar vaca la Sede Apostolica, y de no auer nueua creacion de Pontifice, pot ser condicion, *qua de iure instit.* no haze el acto condicional, *l. si quando, ff. de condit. & demonstrat. l. 3. ff. deleg. 1. glos. in d. cap. 2. de election. in 6. verbo, incerta, ibi. Nisi sit talis conditio, qua insit de sui natura, puta confero tibi talem Ecclesiam, vel Prebendam, si vacat, vel si capax est, talia enim non faciunt actum conditionalem, & ex alijs iuribus sic tenent Rot. decis. 66. de Præb. aliàs 162. in antiquit. Mohe.*

decis. 30. de Præbend. Açor Inst. moral. 2. part. lib. 6. cap. 26.
quest. 3. D. Couarr. lib. 3. var. cap. 16. num. 2. Nicol. Garc. in
d. cap. 2. à n. 4. & seqq. Viuian. de iur. patronat. 2. p. cap. 8. n.
20. & melius num. 26.

162 ¶ Y es aquesto tan cierto, que aunque el O-
bispo no tuuiera las noticias que tuuo de la muerte de su Sã-
tidad, ni huuiera precedido la informacion, que de ella se hi-
zo, valiera la eleccion, quia in beneficialib. opinio cedit veri-
tati, Felin. in cap. si vero, in fin. de sentent. excommunicat. &
in cap. suscitatus n. 12. de rescript. Rot. decis. 435. num. 1.
part. 1. diuers.

163 ¶ Y en los proprios terminos de eleccion he-
cha por el Obispo en la vacante de la Sede Apostolica, y en
melcs reseruados, optimè Stephan. Gratian. disceptat. tom.
1. cap. 18. num. 52. ibi: Valere collationem factam per Episco-
pum de beneficio, cuius vacatio contingit Sede Apost. vacan-
te, quod erat reseruatum, si non vacaret Sedes, quamuis de
morte Pape notitiam non habuerit, Toudot. quest. benefic.
part. 2. cap. 3. §. 3. numer. fin. ibi: Et adde, quod si Episcopus
Sede Apost. vacante beneficia reseruata contulerit adeò va-
lida est electio, ut nō sit locus regulae de verisimili notitia, & in
ferius concludit, quamuis collator Sūmi Pōtificis ignoraret
mortē, & ante eos optimè Gōçal. in regul. 8. Chācellaria, in
proem. §. 5. à num. 107. & seqq. & in glos. 65. numer. 21. ibi:
In qua concludo, quod tenet collatis facta ab Episcopo, cuius
vacatio contingit Sede Apostol. vacante, quod esset reserua-
tum, si non vacaret, quamuis de morte Pape nondum noti-
tiam habuerit, neque verosimiliter habere poterat, que es ca-
so mas aprietado.

164 ¶ Et minùs obstant text. in l. actus legitimi,
de regul. iur. & cap. actus, eodem titul. porque se entienden,
quando el dia, o la condicion es contra la naturaleza, y sus-
tancia de el acto, aliàs secus; quia tunc, quidquid potest
fieri purè, potest etiam fieri sub tali conditione, ex text. in
l. 2. ff. de in diem adit. §. emptio Instit. de emption. & ven-
dit. tenent Cagnol. in d. l. actus de reg. iur. Garganct. de con-
dit. & demonstr. p. 2. cap. 1. q. 102. n. 1. & 2. & benè Tondot.
quest. benefic. 1. p. cap. 49. n. 6. & 7. & per totū capitulum; y
alsi no siendo contra la naturaleza del acto la condiciō, con-
que por el Obispo se hizieron las dichas elecciones, nullate-
nus potest obstare prædicta oppositio.

Satisfazese a lo que se oponc, de q̄ el Obis-
po, ni su Prouisor no puedē ser Iuezes.

165 **A** Questa oposicion parece que no puede tener
fundamento juridico, porque el Obispo, y su
Prouisor son Iuezes ordinarios en toda su Dio-
cesi, para el conocimiento de todas las causas Eclesiasticas,
que en ella se ofrecieren, de qualquier calidad que sean, vt
expresse decisum stat, in cap. 20. sect. 24. de reformation. ibi:
*Causa omnes ad forum Ecclesiasticum quomodolibet perti-
nentes, in prima instantia coram ordinario locorum cognos-
centur, cap. cum Episcopus 7. cap. conquarente, cap. cum di-
lectus de offic. ordinari. cap. cum Episcopus, eodem titu. lib. 6.
& ibi glossa, cap. cum venerabilis de except. gloss. in cap. præ-
fectis, §. sollicitudo, verbo, iurgia, in fine, 25. distinct. & præ-
ter ordinarios ita cum multis copiose tenent Narbon. in l.
59. titul. 4. lib. 2. Recopilat. gloss. 1. à princip. & à num. 49.
& sequentib. vbi separatim, de Episcopo, & de eius Vicario
loquitur August. Barb. de potesta. Episcop. tit. 1. cap. 1. à num.
11. cum seqq. D. Salgad. de supplicat. ad Sanctiss. in multis lo-
cis, præcipuè, 2. part. cap. 1. §. 1. & cap. 12. melius, in cap. 16.
& in cap. 20. Gargan. de iure publico, lib. 3. cap. 9. à num. 24.
& seqq. optimè nouissimè D. Diego Ant. Franc. de Vrrui-
tigoiti, Reg. Consil. Regn. Aragonia, in Pastorale Regula-
rum, part. 2. quest. 1. num. 13. & seqq. quest. 2. nu. 2. 12. &
21. q. 3. fere per totam, & melius in q. 4.*

166 ¶ Ideòque iurisdictionis ordinarij dicitur pro-
uenire à lege, nouissimè And. Mèdo de iure Academ. select.
lib. 1. à numer. 501. & est naturalis, ac fauorabilis Monet. de
conseruat. cap. 7. n. 243. Vantius de nullita. ex defect. iurisd.
num. 24. D. Salgad. de retent. Bull. d. 2. part. cap. 12. nu. 52.
& quod per Regium Senatū debet defendi etiam cōtra eos,
qui prætendunt habere exemptionem, dicit. D. Dieg. Anto.
Franc. vbi proximè, d. 2. part. quest. 22. vbi D. Salgad. & D.
Solorzan. refert.

167 ¶ En lo que se funda el Cabildo para dene-
garle al Obispo, y su Prouisor la jurisdiciō, es en la regla vul-
gar, de que ninguno puede ser Iuez en su causa, ex text. in l.
qui iurisdictioni 10. ff. de iurisdic. omnium Iud. l. vnic. C.
ne quis in caus. propr. cap. ad Audiētā, vbi gloss. & ordina-
rij

rij de appellat. alios refert D. Salgad. de retent. Bull. 2. part. cap. 16. num. 4.

168 ¶ Pero se niega, que aquesta oposicion se ajuste a los terminos de este pleyto, ni que toque a causa, y interes proprio y particular del Obispo inmediatamente, sino a su Dignidad y jurisdiccion ordinaria, que en este caso es luez competente, ex cap. si quis Episcopo, cap. si quis ergo 2. quest. 7. Bald. cons. 102. num. 1. Capit. decis. 137. num. 1. & sequentib. Zerol. in prax. Episcopalis. verb. Episcopus, part. 2. August. Barbos. de potestat. Episcop. tit. 1. cap. 1. num. 12. Ceuall. commun. tom. 3. cap. 822. nu. 103. & cum multis, & diuersas declarationes Cardinal. adducens, D. Salgad. de retent. Bullar. 2. part. cap. 5. §. 1. à num. 13. & sequentib. & in cap. 16. à num. 7. 8. 9. & sequentib. vbi alios multos Carras. ad aliquas leg. Recopil. cap. 9. à n. 225. & seqq.

169 ¶ Y assi para que se pueda declinar la jurisdiccion del Obispo, o su Vicario, es necessario que el negocio les tocasse priuatiua, y inmediatamente, y sobre interes particular suyo, gl. ult. in cap. si quis ergo, & cap. cui pradio 12. quest. 2. Felin. in cap. cum venissent 7. de iudic. & ibi August. Barbos. in collect. nu. 6. & cum multis sic distinguit Dom. Salgad. de retent. Bullar. 7. part. d. cap. 5. §. 1. nume. 15. & optimè in d. cap. 16. num. 10. en donde haze diferencia entre quãdo se trata del exercicio de la jurisdicciõ, o su propiedad, ibi: *Quare affirmandum erit illam doctrinã, & Doctorũ assertionem superius pro contraria parte adductam, ut quando agitur non de executio iurisdictionis, sed de totali iure, & fundamento, eius non cognoscat Ordinarius Iudex: procedere dicendum erit in illo Iudice, cui non ratione, & contẽplatione Dignitatis Ecclesiastica iurisdictionis in proprietate cõpetit; sed in eo cui uti Dno territorij, & uti propria sua pertinet iurisdictionis in proprietate, quo casu verissima est illorum DD. propositio, secus in Episcopo cui iurisdictionis cõpetit ratione Dignitatis Episcopalis, nõ tamẽ iure propria persona.*

170 ¶ Et nouissimè D. Diego Anton. Frances, in Pastoral Regular. part. 2. quest. 4. à numer. 7. ibi: *Contrariam tamen sententiam plures tuentur ex eo, quia cũ Episcopi de iure habeant fundatam intentionem, quoad exercitium suæ iurisdictionis in tota Diocesi, ut sepè in question. antecedenti, non potest considerari aliquod immediatum interesse pro ut requiritur ab hoc, ut repelli debeat à tali cognitione enim vero, quando interesse non est immediatum, sed*

in con-

in consequentiam non potest considerari suspicio, quae repellat iudicem, licet si interesse sit considerabile quamuis in consequentia non debeat dimitti. Y profigue comprouandolo cō grandes fundamentos juridicos.

171 ¶ Lo mismo funda y defiende Cabedo decis. Lusitan. 41. num. 3. part. 1. ibi: *Quod ideo verum est, ut locum habeat etiam si in tali pronuntiatione iudices aliquod interesse pretendant.* Auend. de exequend. mandat. 1. part. cap. 18. num. 2. vers. *Ceteri autem iudices.* Et vers. *Neque videtur, cum seq.* Morl. in empor. iur. in permissis ad titulū, de iurisdic. omn. iud. num. 202. donde haze la misma distincion que el señor Salgado en el lugar citado, ex glos. in l. de iure, verbo, *Provincia*, ff. ad municipal. notanter Carras. ad aliquas leges Recopilat. cap. 9. num. 226. vbi ait: *Que ni aun a queste interes serà causa bastante para la recusaciō,* y que pecarà mortalmente el que la hiziere, ò por este medio pretendiere quitarle la causa, ò que conoçca de ella con adiuncto. Y en el numer. 228. dize, que lo mismo procede etiã in Vicario Episcopi, ibi quod etiam extendit in Canonico officiali, seu Vicario generali Episcopi, quem vulgo Prouisor, appellamus.

172 ¶ Y de aqueste principio, que parece innegable, prouiene, que aunque los Obispos son tan interesados en los diezmos de su Iglesia, en que ordinariamente tienen la tercera, ò quarta parte, sin embargo puede ser Iuez en los pleytos que sobre ello se ofrecieron, cap. commissum 4. cap. quoniam 13. cap. ex parte 21. cap. tua nobis 26. de decim. Ricc. decis. 144. per totam, part. 1. vbi rationibus & auctoritatibus hoc fundat Dom. Salgad. de retent. Bullar. 2. part. cap. 5. §. 1. à num. 13. Et seqq. Carras. dict. cap. 9. num. 227. ibi: *Extende etiam si agatur de causa decimarū, in qua Prelatus Episcopus quartam partem habet, vel maiorem ex electione Ecclesie.*

173 ¶ Reconociendose que la causa referida no es ni puede ser legitima para q̄ el Obispo no pueda ser Iuez en ella, se alega, que por serlo del Licenciado don Juan Bautista Collado su criado, y comensal de su casa, estuuiera excluydo, ex text. in l. qui iurisdictioni 10. Et in l. lex Cornelia 5. in princip. ff. de iniurijs, porque aquestos textos no son applicables al caso presente, porque solamente proceden quando la causa es criminal, vt explicat glos. in dict. qui iurisdictioni, verbo, *libertis*, Alberic. num. 1. Paul. de Castr. nu.

3. Socin. num. 6. Duaren. lib. 1. disputat. cap. 51. & est glos. in cap. infame 2. §. filius, verbo, iudicem, 3. quest. 7. quam sequitur Archidiacon. & Gimin. ibi num. 17. idem Archidiacon, in cap. consanguinei, num. 2. 3. quest. 5. singulariter Carleual de iurisdiction. lib. 1. tit. 1. disputat. 2. a num. 792. Y es la razon, porque la injuria que se haze a el hijo, deudo, o criado es visto hazerse al dueño, y assi no podrá conocer de ella, lo qual no procede en las causas ciuiles, vt benè considerat & fundat cum multis ipse Carleual vbi proximè.

174 ¶ Si bien no es desvalida la opinion de que los Obispos pueden conocer aun delas causas criminales de sus criados, aunque sean seculares, l. 2. §. verumetiam, C. de Episcopis & Clericis, & ibi glos. verbo, clericorum 12. quest. 2. Bald. in l. 1. num. 3. C. de Episcopis & Clericis, Capicius decis. 12. num. 1. Viuius decis. 116. Giurba cons. 88. ex num. 1. Gratian. decis. 233. ex num. 1. & discept. cap. 341. ex num. 5. Prinaç. in praxi criminal. quest. 8. a num. 46. Bobadilla lib. 2. cap. 17. num. 97. Heuia Bol. in sua curia, 3. part. §. 1. num. 15. in fin. Zauall. in tractat. de cognition. per viam violentie, quest. 58. ex num. 1. Narbon. in l. 20. tit. 1. lib. 4. Recopilat. glos. 1. num. 26. & 27. & glos. 22. num. 4. Et si aliqui dicant, quod in hoc non sit vsu receptum, Scaccia de iudicijs, lib. 1. cap. 11. num. 22. Thesaur. lib. 3. question. forens. quest. 78. Gambacurt. de immunitat. Ecclesiar. lib. 7. cap. 11. num. 29,

175 ¶ Y aunque algunos han dicho, que aquesta podrá ser causa de sospecha, por la qual se le podrá recusar, aquesto no le quita la jurisdiccion, si no antes supone que la tiene, y assi el texto in dict. l. qui iurisdictioni, no dize que no podrá ser luez, sed non debere iudicare credit, quod notat Paul. de Castr. ibi num. 2. Cuiac. in l. in priuatis, num. 27. ff. de iudict. Carleu. dict. disputat. 7. dict. num. 792. ad medium, vsque ad finem, vbi Bobad. Mastr. & alios.

176 ¶ Lo qual no se ha hecho, ni aun se podrá hazer, por auerse ya consentido en la jurisdiccion del Obispo, alegandose en forma por el Cabildo todas las excepciones, que miran a lo principal, pidiendo ser mantenido en su posesion, y presentando todos los titulos y instrumetos, por donde pretende concurrir en las elecciones, a que se ha satisfecho y contestado: de que resulta, que aunque oy recusara al Obispo, fuera de ningun momento su recusacion, porque la deuio proponer en el principio, a diferècia de la que se

se haze de los Iuezes seculares, que en qualquiera tiempo, y parte del pleyto, pueden ser recusados, *l. 1. § 2. tit. 16. libr. 4. Recopil.* mas a los Eclesiasticos de iure Canonico, la recusacion ha de ser in initio, & si aliter fiat, nec tenet, nec debet admitti, *cap. inter Monasterium de re iudicat. cap. cum speciali de appellat.* & ibi glos. verbo, *protestati*, D. Grego. Lop. *in l. 22. tit. 4. part. 3. glos. 3. verb. aunque el pleyto*, Marquez *in tract. de comission. 2. part. cap. 5. num. 38. § 39.* Gail. *observat 38. nume. 11.* cum alijs Rota *in decis. 2. sacri Palatij, num. 1. § 2. tom. 2.* Zeuall. *de las fuerças, quest. 14. nu. 25.* & cum mille quamuis ex his nullum refert D. Salgad. *de re tent. Bullar. 2. part. d. cap. 5. §. 1. nume. 25.* ibi: *Et attendere debes, quia collitigans Episcopi ante omnia proponere debet recusationem in cuius causa insistat a principio, nam postquam coram eo agere, & tractare patiatur dictam causam ulterius non poterit recusare Episcopum, in cuius iurisdictionem iam consensit.*

177 ¶ Pero el Obispo ha procedido tan ajustadamente, que porque no quedasse imaginacion de sospecha, remitio la causa a su Prouisor; aunque es Capitular, y parte del Cabildo, pudiendo no hazerlo, por ser Iuez, y no estar recusado. Carras. *d. cap. 9. ibi: Si vult ordinarius recusatus.*

178 ¶ Dixose contra esto a la vista del pleyto, q̄ tampoco el Prouisor puede ser Iuez, por ser su deudo el Licenciado D. Iuan Bautista Collado, *ex dict. text. qui iurisdictioni de Iudic.* Y aunque queda respondido a este texto, y que solamente se entiende en causa criminal, la de parentesco no priua de la jurisdiccion, sino solamente puede obrar por sospecha para recusar al Iuez, Duar. *in titu. de iurisdic. cap. 6. vers. Quinto videndum, & in titul. de Iudic. sub Rubr. de ijs qui Iudices dari poss. column. 2.* Carleu. *lib. 1. disput. 7. d. num. 272.* Carras. *ad aliquas leg. Recopil. cap. 9. à nu. 74.* respondiēdo a la dicha ley, *qui iurisdictioni*, la explica y dize, q̄ solo prohibe, que el Iuez lo pueda ser en los pleytos de su padre, o hijos, y concluye, que en los demas no procede, aunque el litigante sea su hermano, sino que solo se le podra recusar, ibi: *Non verò ad alios consanguineos, in quarum causis etiam si sint proprij fratris Iudex non inhibetur à iure, nec iudicet, sed opus recusatione, & sic est tenendum.*

179 ¶ Demas, que ni el Prouisor ha sido recusado, sino solo se ha hecho vna alegacion general, diziendo, q̄ don Iuan Bautista es su deudo, sin dezir el grado como era neces-

necessario auerlo expressado y prouado, ex text. expresso, in d. l. 9. tit. 4. part. 3. ibi: *Otrofi, ordenamos, que el que recusare alguno de los dichos Iuezes, por causa de parentesco, o afinidad, sea obligado a declarar el grado de tal parentesco, o afinidad, o el medio, o causa por donde viene, y que no haçiendo la dicha declaracion, no sea admitida la tal recusacion,* Carrasc. vbi proximè, § nu. 76. donde dize, que será error contra el derecho comun, que la causa de recusaciõ por parentesco, se estienda a mas grados de los que expressa la ley, sino es quando juntamente sea su criado.

180 ¶ Con que faltando la recusacion, como aqui no la ay, cessa totalmente el fundamento para la fuerça, vt in casu recusationis Iudicis Ecclesiastici notanter aduertit & docet D. Salgad. de retent. Bullar. 2. part. cap. 5. §. 1. num. 26. ibi: *Quare vt locum habeant, quæ diximus hætenus de recusatione Ordinarij tollenti illi primam instantiã, vt neque habet locum dispositio Sancti Concilij Trid. in d. cap. 24. Vtque cessare faciat protectionem Regis, necessario debet in Senatu legitimè constare de recusatione facta, & proposita locam ipso Ordinario.*

181 ¶ Tambien se hizo grande ponderacion a la vista, de que se deuieran auer nombrado arbitros, que conociessen de las causas de la recusacion: esto fuera muy bueno, si se huuiera hecho alguna, y assi se estraña que se hiziesse semejante proposicion: vltra, de que por estilo comun de todos los Tribunales Ecclesiasticos, y de la Rota, no está ya en vso el que se nombren arbitros, quia hoc recessit ab aula; y solo se acostumbra el dar acompañados, cõ quiẽ se determine el pleyto, vt post plures firmant D. Couarru. pract. cap. 26. n. 1. Marquez de commiss. 2. part. cap. 5. numer. 16. ibi: *Sed quia talis arbitrorum electio, hodie non est in usu recepta, & recessit ab aula, & in 2. part. eiusdem cap. num. 38.* Tacob. Sbrot. in tract. de Vicario Episcop. 3. part. cap. 14. n. 3. § 15. ibi: *Tertio principaliter declaratur, vt non procedat. de stilo signature,* Ioseph. Aldrete in tractat. de regul. exempt. 3. part. cap. 4. num. 23. ibi: *Quare arbitri ab aula recesserunt, & ab hoc stilo non est recedendum, sed vbique pro lege seruandus, cap. literis, de constitut. cap. quam graui, de crimin. fals. Caballin. milleloquio 828. optimè Ioseph. Ludouis. decis. Lucense 26. per totam, & decis. Perusin. 96. num. 6.*

¶ Oponese assimismo, que no han podido el Obispo

Obispo y su Prouisor ser luezes, por ser aqueste pleyto sobre prouision de Preuenda que hizo el mismo Obispo, porque con ello espirò su jurisdiccion, y se bolviò el conocimiento al superior; para lo qual se hizo grande esfuerço en la disposicion del text. *in cap. à collatione beneficij de appellat. lib. 6.* que no parece apicable al caso presente por hablar en diferentes terminos, que es de eleccion hecha por el Obispo y Cabildo, y en el solo se trata ante quien se aurà de seguir la apelacion de el agrauio que se hizo en semejante elecciõ, y dize, que si el Obispo intervino como Canonigo, se podia apelar ante el; y asì como Prelado al superior.

183 ¶ Aqueste no es el caso de nuestro pleyto, ni oy se trata si el Obispo podrà conocer, ò no por apelaciõ, si no lo q̄ se controuierte es, si auiendo elegido, y mandado al Cabildo q̄ diese la possessiõ a su Prouiso, y esto contradicholo, pretendiendo ser nula esta eleccion, y no fecha en persona en quien concurren las calidades necessarias in lectura, & cantu, y que asì auerse de tener solo por legitima la que hizo el Cabildo, a que se replicò no poder subsistir, porque el Cabildo no pudo hazerla, ni aun intervenir en ella por ser de las reservadas, cuya eleccion se bolviò al Obispo por la muerte del Pontifice.

184 ¶ Y asì lo que se aurà de ver es, si en este caso le tocarà el conocimiento, y no parece que no se puede negar el que sea del Obispo, porque aun estando en los terminos de el mismo capitulo, si à collatione, y que el Obispo intervenga como Prelado en la eleccion, que es, quando se le quiere quitar el conocimiento, distinguen los DD. dos casos. El primero, si despues de hecha se interpuso apelacion legitima, y en este dizen que se debuelve al superior, porque con su eleccion quedò consumida la jurisdiccion. Y el segundo, quando no se apelò, si no se formò litigio despues de la eleccion, oponiendose de nulidad del ob defectum eligentis, aut electi, ò por otra causa, que es nuestro caso, y en el ante quien se ha de trazar es el luez ordinario, ex text. *in cap. venerabile. § cap. nihil de elect. & quod notant DD. in cap. cum nostris de cõces. Prab. Nicol. Garc. de benefic. part. 5. c. 4. nu. 214. § 217. Dom. Salgad. de Reg. prot. part. 2. cap. 13. à num. 229. § 236.*

185 ¶ Singulariter ex cons. *compostell. Nic. Garc. & alijs Dom. Salgad. de retent. Bullar. 2. part. cap. 23. nn. 15. ibi: Tamen quando comparet contraditor super suis iuribus*

Et exceptionibus sequitur precise iudicium cōtradictorium, quod apud ipsum capitulum, cui iurisdictio deficit tractari nequit, atque ideò precise recurrendum est ad Prælatum, qui ut talis assistit in capitularibus actibus, cuique dumtaxat iurisdictio, Et cognitio pertinet in prima instantia iuxta tenore Tridentini in cap. cause omnes, ibi: Quomodolibet pertinentes. Y desde el num. 16. propone vn caso que sucediò sobre la eleccion de vna Canongia Magistral de Toledo, y como auiendo litigio entre los opositores, el Cabildo, y el Tribunal de apelaciones de la dicha ciudad, lleuandose la causa al Nuncio de su Santidad, la debolviò a el dicho Tribunal para que conociesse en primera instancia. Y en el num. 21. resuelve lo mismo con palabras dignas de verse, que no se refieren por no dilatar mas este papel.

186 ¶ Y en caso mas apretado es el consejo 13. de Azeued. por el qual parece que el Obispo de Palencia proveyò vn Beneficio que auia bacado en el mes de su alternatiua: acudiose por diferente persona al Pontifice, haziendo relacion, que la prouision auia sido en mes reservado: hizo le gracia del, y en este medio tiempo muriò el prouiso por el Obispo tambien en mes de alternatiua, y lo bolviò a proueer en vn criado suyo; presentaronse las letras de su Santidad, y procediose a despojar al criado del Obispo, que lo estaua posseeyendo, y aunque la eleccion auia sido suya, y en su criado, y sobre cumplimiento de letras Apostolicas defien- de con grandes fundamentos, Azeuedo en el dicho cons. 13. num. 12. desde el vers. Præterea, y los numeros siguientes, q el conocimiento de aquella prouision le tocava al Obispo. No se puede dar lugar mas ajustado, ni en terminos mas fuertes, pues aunque la competencia era con executor de letras de su Santidad, y que se proponia auer el Obispo perdido la alternatiua por auer hecho otra prouision en meses reserva- dos, vt in ipso cons. apparet in princip. vers. Proposito, sin em- bargo fundò doctamente tocarle el conocimiento, y no de- uerle executar las letras Apostolicas.

187 ¶ Sed vtcumque sit, y quando aquesto fuera dudoso, y aun quando fuera cierto (que se niega por lo que queda fundado) no se le podrá quitar al Obispo y su Proui- sor el conocimiento de las causas que se proponen para de- negarle la jurisdiccion, ni el declarar si son, ò no Iuezes, nam ad quemlibet Iudicem pertinet cognoscere, & determinare an sua sit iurisdictio, in l. 2. vbi DD. ff. si quis in ius vocat

non erit, l. si quis ex aliena, ff. de iudic. l. in prescriptione, C. si
 contrarius Canonista in cap. super literis de rescript. vbi Pa-
 norm. à num. 10. & Butr. à num. 37. Scac. de iudic. lib. 1. cap.
 101. num. 29. cum seqq. Barb. in d. l. si quis ex aliena, nu. 23.
 Coch. in tract. de iurisd. in exemp. 2. part. quest. 12. num. 1.
 Tamb. de iure Abb. tit. 1. disput. 15. quest. 10. à nu. 1. Carleu.
 de iurisdic. lib. 1. tit. 2. disput. 5. num. 10. Dom. Valenç. conf.
 52. à num. 23. vbi quod præcipuè in Iudice ordinario, Gàm.
 decis. 340. num. 3. ibi: Cum de exceptione nullitatis propter
 incompetentiam Iudicis tractatur, tunc coram illo, que in
 competentem pars allegat exceptio ista tractari oportet, Ca-
 ued. decis. 41. num. 1. part. 1. ibi: Is casus sape in Senatu occur-
 rit, & distinguendo casus, sic semper decisum fuit: si Iudices
 Ordinarij sint, tunc ipse met cognoscit, an sua sit iurisdic. tio,
 & pronuntiant super exceptionibus dilatorijs sui in competē-
 tia, Fragos. de regim. Reipubl. 1. part. lib. 4. disc. 10. §. 2. n. 150.
 vers. Questionis est. Dom. Salgad. de Reg. proct. 4. part. cap. 6
 à num. 27. & 2. part. cap. 10. à nu. 80. & de retent. Bull. 2. p.
 cap. 16. num. 2. & nouissimè paucis ex his relatis Dom. Die-
 go Ant. Frances Pastoral regul. 2. part. q. 4. à nu. 10. 12. &
 seqq.

188 ¶ El agrauio y fuerça estuiera en si el Obis-
 po y su Prouisor no huieran admitido las excepciones cõ-
 tra la incompetencia de jurisdiccion, vt præcitati DD. dicunt
 præcipuè, Dom. Salgad. pero auendolas admitido llanamē-
 te, y sobre ellas recibido el pleyto aprueua para determinar
 sobre la jurisdiccion, como lo deuiò hazer precisamente, por
 auer de ser lo susodicho con conocimiento de causa, vt etiã
 dicunt dicti DD. no se alcança en que pueda estar la fuerça, ni
 en q̄ el Obispo y su Prouisor ayã hecho agrauio al Cabildo,
 pues fue a quiẽ le estuuo mas bien el auto de prueua, y quien
 necessitava de el para comprouar las dichas excepciones de
 incompetencia, el fundamento de la Iglesia, y priuilegios q̄
 estan redarguidos, la possession en que tanto insiste.

189 ¶ Luego no puede auer sobre que cayga el
 grauamen, y mas quando por ser tan poco justificada la di-
 latoria pudiera muy bien auer procedido ad vltiora en lo
 principal, sin que en ello hiziera fuerça, ex cap. 4. sect. 7. c. 7.
 sect. 13. cap. 10. sect. 24. Concil. Trid. Macerat. var. libr. 1.
 resolut. 50. n. 31. copiose D. Salgad. de Reg. proct. 2. p. cap. 10.
 à num. 80. & seqq.

190 ¶ Pues pretender que puede auer auto,
 que

que el Obispo y su Prouisor haZen fuerça en conocer y proceder, siendo la causa mere Ecclesiastica, no es posible, porque fuera determinar sobre la jurisdiccion que toca solo al Ecclesiastico, como reprehendiendo a Zuallos lo funda el señor Salgado de Regia protectione, 1. part. cap. 2. à num. 217. ibi: *Qui nunquam vidit, aut audiuit tam reprobum stilum, nõne hætenus nos fuimus professi hæteriam Doctorum sequuti, ut Senatores non se intromittunt in declaratione iustitiæ principalis, iustitiæ, aut iniustitiæ sententiæ, aut appellatiõnis, sed dumtaxat circa qualitatem, & naturam appellatiõnis, quantam sufficiat ad detegendam vim in denegata delatione, & sententiæ executione.* Y auiendo convencido a Zuallos con grandes razones in num. 221. ad med. sic concludit,

191 ¶ Ibi: *Hætenus de tam nefando decreto, si enim ex proposito aliquis dolo, & malitia tumidus voluisset formare aliquod decretum repugnans ex diametro, iustificatio huius Regiis recursus certè aliter non possit concipere.* Et in num. 222. ibi: *Quid enim ex eo decreto reseruaturo superiori Ecclesiastico terminaturo articulu, cum totus principalis ibi per tale decretum est omnino determinatum, & idem de retentione Bullar. 1. part. cap. 16. à num. 63. & sequent.* Y es de advertir, que el caso en que habla el señor Salgado aun podia tener alguna salida para semejante auto, porque es quando dos Iuezes Ecclesiasticos se quieren excluir el vno al otro, que era fuerça que a el vno le tocasse el conocimie-to, y que el otro no pudiera proceder.

192 ¶ Pues en no otorgar es mas sin duda, porque las apelaciones que hasta aora se han interpuesto han sido condicionales, pidiendo al Obispo y su Prouisor que se inhiban, alegando en lo principal, y apelando de lo contrario, quia huiusmodi appellatio est nullius momenti, & non deuoluit causam ad superiorem, nec causat attentarum, vt ex Put. Graf. Mart. Scaccia, Lancelot. & alij, Dom. Salgad. de Regia protectione, 2. part. cap. 2. à num. 13. & seqq. & in nu. 17. vers. *Quare, ibi: Quare cum hac conditionalis appellatio sit contrarium feceris, vel à grauamine nondum illato, sit nulla, pariter nullos iuris effectus operatur, tunc quia causam non deuoluit ad superiorem.*

193 ¶ Y es esto tan sin duda, que aunque aya auto y determinacion contraria, es necessario que se buelva a apelar, y que no se admita la apelacion, y se proceda adelante

te a la execucion dello determinado, para que pudiesse auer fuerça en no otorgar, dict. Dom. Salgad. vbi proximè à nu. 125. ibi: *Sed nihilominus contrariam opinionem, imò quod conditione & grauamine superueniente non reuiscat, nec conualescat, appellatio precedens, imò quod alia sit necessaria à dicto grauamine post modum interponenda, ut ueriores amplector quoniam omnes Doctores superius ad principium citati ex rationibus, quas in fundamentis sursum adu-ximus, unanimiter fatentur appellationem conditionalem, & à grauamine non illato, sed inferendo esse nullam, non de-uoluere, nec causare attentatum, tanquam nullam, ergo post-modum non potest conualescere, quia quod à principio non ualeat tractu temporis, non firmatur.*

194 ¶ Et idem expresse decisum est in l. 36. tit. 5. lib. 2. Recopilat. ibi: *Y si por el dicho processo pareciere la dicha apelacion no ser justa, y legitimamente interpuesta, remita tan luego el tal processo a el Iuez Eclesiastico con condenacion de costas si le pareciere, para que el tal proceda, y haga justicia, no es posible que para lo que se vá fundando pueda auer disposicion mas expresse que esta ley, porque segun sus palabras no basta el que aya apelacion, si no que ha de ser justa, y legitimamente interpuesta.*

195 ¶ Ni menos se podrá dezir, que por auer procedido el Prouisor ad vltiora, y proueydo el auto de prueua despues de auerse puesto la declinatoria, haze fuerça: por que a questo procediera si passara adelante a determinar en lo principal, pero no quando el auto de prueua solo cayò sobre las declinatorias, para que el Cabildo las verificasse, que fue lo mas que pudo desear, en tanto grado, que si no lo huiera proueydo, se pudiera mas bien ajustar la fuerça, ex notat à Dom. Salgad. de Reg. protect. part. 2. cap. 1. num. 135. & 138. Con que se manifiesta claramente, que no ay ni puede auer fundamēto en que se justifique la fuerça q̄ se pretende.

Satisfacese a lo que se opone de auerse procedido por censuras.

196 **N**O es disputable, ni para poner en contienda, que el Obispo pudiesse y tuuiesse jurisdiccion para mandarle, y amonestarle al Dean y Cabildo, y sus Prebendados le diessen la possession a sus prouisos

pena de excomunion, porque fuera negarle la jurisdiccion que tiene de derecho Diuino y Canonico para poder promulgar censuras, *cap. nemo contemnat 11. quest. 3. ibi: Nemo contemnat vincula Ecclesiastica, non enim homo est qui ligat, sed Christus, qui nobis hanc potestatem dedit, & ex plurimis authoritatibus Sacrae paginis, & Consiliorum Dom. Couarr. in cap. alma mater, de sentent. excommunicat. in initio prioris partis, num. 8.*

197 ¶ Y assi las pueden promulgar contra todos sus subditos, y personas Ecclesiasticas, *cap. Romana, in fin. de sentent. excommun. in 6. cap. si duobus de appellat. Hostiens. in summa, tit. de sentent. excommunicat. §. quis possit excommunicare, vers. Nedum autem, num. 5. Vgolin. de censur. tab. 1. cap. 2. §. 18. num. 3. & 4. Zair. de cens. lib. 1. cap. 5. nu. 29. & 30. & alijs quam plurimis Narbon. in l. 20. tit. 1. lib. 4. Recopilat. glos. 22. num. 57.*

198 ¶ Y contra los Canonigos, porque tambien estan sujetos a la jurisdiccion del Obispo, *cap. irrefragabili 13. de offic. iudic. ordin. ibi: Per censuram Ecclesiasticam corrigere non postponat. Gratian. discept. cap. 100. num. 64. ibi: Quia de iure communi Episcopus habet iurisdictionem in Capitulum, & Canonicos, cap. cum persona 11. quest. 1. Tondot. resolution. benefical, part. 1. cap. 62. nu. 1. Vbi quod Episcopi ex dispositione iuris communis habeat iurisdictionem in Canonicos, & alios Ecclesiasticos, & saepius sic est iudicatum per Rotam, ut in decis. 525. part. 3. recent.*

199 ¶ Y a no poderlas promulgar, y a sus subditos obligar con esta pena, a que le obedezcan, y cumplan sus mandatos, quedara sin jurisdiccion, ex notat ab Innocent. *in cap. transmissa, de electione, Viuius decis. 93. nu. 2. Sarau. in iurisdiction. in adiunct. quest. 15. nu. 14. & 15. Vbi, quod excommunicatio prouenit ex mero Imperio, siquidem los Prelados no tienen otras armas para defender su jurisdiccion, y que sus mandatos se obedezcan, cap. absit 11. quest. 3. cap. ceteris, in fin. 25. quest. 2. Diuu. Ciprian. martyr lib. 1. epist. 11. ibi: Sub spirituali gladio superbia contumaces necantur, dum de Ecclesia eijciuntur, bene Leonard. Duard. in Bullam Cæne Dom. lib. 1. cap. 5. quest. 6. à num. 1. & seqq. Y en el nu. 5. sic eleganter ait, ibi: Et quemadmodum Princeps temporalis gladio, uti debet eodem modo Prelatus Ecclesie excommunicatione tanquam spirituali gladio utitur, ut eo contumaces coerceat.*

200 ¶ Et est, singular en los mismos terminos, el *capitulum*, *cum Ecclesia Vulterana de electione*, de que tanto se vale el Cabildo para la justicia principal, por el qual consta, que auiendo vn Obispo hecho algunas elecciones, mandò con censuras al Cabildo, que le diessen la possession; y el Cabildo lo cõtradixo, no porque no se les pudiesse excomulgar por ello, sino porque tenian possessiõ legitimamente prescripta, para poder hazer la elecciõ; y auiendose ocurrido al Põfice, mandò que se les absoluiesse; porque respeto de la possession que prouarõ, y de que en las Iglesias de Tucia auia aquesta costumbre, no se le hazia injuria al Obispo en no dar la dicha possession, ibi: *Canonicos absolueri non post ponas, quia non videtur iniuria facere, qui utitur iure suo, cum per testes longè melius sit probatum. Et inferius: Absolueri studeos Canonicos supradictos maxime si sit notorium, quod in Tuscia generalis consuetudo probetur;* de que claramente se prueua, que sino huiera la dicha costumbre, se tuieran por legitimas las censuras, y no se dixera, que los Canonigos no auian hecho injuria al Obispo en nõ auer admitido sus prouisos, per argumētum à contrario sentu, quod in iure fortissimum est.

201 ¶ Del qual tambien se verifica claramente, que quando el Cabildo no cumple los mādatos del Obispo, ni le dà la possession a los que prouee, le haze injuria, por impedirle su jurisdiccion, que puede y deue defender con censuras, ex singul. text. in *cap. cum dilecto de sentent. excom. in 6. Et cap. venerabilem 34. de elect. cap. 1. de pœnis in 6. ibi: Si hac oblatione sua in his impediatur iurisdictio, pro iniuria huiusmodi dummodo existat notoria propria auctoritate punire, vbi communiter DD. & præcipuè August. Barbos. multos referēs Narb. in d. l. 20. tit. 1. lib. 4. Recopil. glos. 18. n. 10.*

202 ¶ Replicase por el Cabildo, que por lo menos no se pudieron despachar contra todo el, ex *cap. Romana de sentent. excommunicat. in 6.* y que menos le pudo digar, ni a sus Prebendados, por no auer tenido noticia de ellas, y auer apelado.

¶ Atamen hæc non obstāt, porque aunque se ha dudado si valdrá la excomunion contra vn Colegio, o comunidad; y muchos tienen que si, præcipuè glos. in *d. cap. si Romana de sentent. excommunicat. in 6.* verb. *ut pœnitus in fine*, Enriquez *libr. 3. cap. 25. n. 24.* vbi D. Couar. Nauarr. Siueter, & alios citat.

¶ Pero quando tenga alguna dificultad, ex cogentis nouissimè à Leandro *de censuris, tractat. 1. disput. 3. quest. 25.* cessa, quando por todo el Cabildo se cõtrauino, D. Couarr. *lib. 2. cap. 8. num. 9.* Candidus, *disquis. 22. art. 9. dub. 1. ver. Dico secundo*, Pellizar. *in manuale Prælat. tom. 2. tract. 7. cap. 1. num. 54. § cap. 3. num. 6.* D. Diego Anto. Frances *in Pastor. Regular. 2. part. quest. 19. nu. 6.* & in hoc casu idem probatur ex *dict. l. Romana*, ibi: *Sed illos duntaxat de Collegio, vel Vniuersitate quos culpabiles esse constiterit; & idem quãdo consideratur, vt corpus politicum constans, ex quadam multitudine hominum*, Suarez *de cens. distinct. 28. sect. 3. nume. 4.* & ex Pellizar. *in d. cap. 3.* D. Diego Ant. Franc. vbi proximè *num. 7.*

¶ At in præsentí casu, la excomunicaciõ no fue al Cabildo, sino a el Dean, y Canonigos, como particulares, & tunc absque dubio tenet excommunicatio, & omnes ligat, vt cum Vazqu. & alios tenet nouissimè Leandro. *de cens. tract. 1. disput. 3. quest. 27.* & melius *quest. 28.* vbi ferè, en el mismo caso; demas que a los que se declarõ no fueron mas de algunos Canonigos, q̄ en particular se auia opuesto contra los mandatos del Obispo; y otros a quiẽ nominatiu se les auia notificado, y hecho saber las cẽsuras, ex tunc nullus dubitat eos ligasse, vt præcitati DD. y el Cabildo lo reconoció pidiendo absolucion para sus Prebendados, de que todos usaron, vt sup. in facto diximus.

¶ Pues dezir que no tuuierõ noticia, ni ciencia, y que assi no les pudo ligar, no es digno de alegarse, ni auerse representado en Tribunal tã superior, pues como cõsta de lo que queda aduertido en el hecho, desde el *num. 19.* D. Iuan Collado presentò en el Cabildo peticion con el titulo, en que estauan infertas las censuras, y el Notario certifica, que hizo saber, y se entendio todo lo que se pidio por D. Iuan, y en la citacion q̄ se le hizo al Obispo impuso las mismas cẽsuras y penas, para que los Canonigos no procediesse a la elecciõ, despues se notificò en persona a algunos de los Prebendados, los demas se ocultaron, y impidierõ la notificacion, aunque se les fue a sus casas a buscar; y en el mismo Cabildo del dia 12. de Março el Arcediano de Cartageña dixo, que vn Notario del Obispo le auia notificado mandamiento con censuras, para que no procediesse a la eleccion, y sin embargo de todo lo susodicho la hizieron, con q̄ no puede auer ninguna ignorancia, y si la huuo fue inuencible,

ble, que no escusa de las censuras; la qual se dà quando alguno ignora lo que pudo saber, Hurtad. *de censur. in commun. diffinit. 21. num. 87.* Thom. Sanch. *in Summ. libr. 1. cap. 16. à nume. 1.* vbi latè Bonacin. *de cens. disput. 1. quest. 2. punct. 1. à n. 1.* Leandr. *de cens. tract. 1. disp. 9. q. 1.* vbi latissimè.

207 ¶ Y si la ignorancia es afectada, est absque dubio, el que no solamente ligue, sino que antes aumente la culpa, D. Thom. *q. 6. c. 76. artic. 4.* & probatur ex *cap. eos qui de temporib. ordinand. in 6. ibi: Seu affectata ignorantia, vel quocumque alio figmento quasi; & tunc dicitur affectata quãdo quis scire potuit, sed noluit imò dissimulauit, l. qui contra, C. de incest. nupt.* D. Couarruu. *in cap. alma mater de sentent. excommun. 1. part. §. 10. num. 17. vers. Decimo quinto,* vbi quod idem operatur, si adesset, & ita tenet glos. *in Clement. 1. de consanguin. verbo, scienter,* Suar. *de censur. disput. 4. sect. 10.* Filuc. *tom. 1. tract. 11. cap. 8. quest. 12. dict. 1. vers. 220. vers. Secundũ de affectata,* & alijs quã plurimis Leandr. *tract. 1. disput. 9. à vers. 1. usque ad finem.*

208 ¶ Vnde, luego que los Canonigos contraui-
nieron, incurrieron, sin que huiera necesidad de otra amo-
nestacion, Innoc. *in cap. Sacro, de sentent. excommunicat. &*
Felin. num. 5. Sairus *lib. 1. de censur. cap. 12. num. 6.* Vazq. *de*
excommunic. dub. 12. num. 11. Bonacin. *disputat. 1. quest. 1.*
punct. 9. sub num. 1. Leandr. *de censur. tractat. 1. disputa. 5.*
quest. 3. Cardin. Lug. *in respons. moral. tit. 2. dub. 6. n. 2.*

209 ¶ Y assi auiendo reincidido, se les pudo justa,
y legitimamẽte declarar, aunque interpusiesen apelacion,
quia *excõmunicatio trahit secum executionem, cap. is cui,*
in fine de sentent. excommun. lib. 6. cap. Pastoralis, §. verum
de appellat. in 6. Suar. *de censur. lib. 3. disput. 6. num. 5. c. 6.*
Thom. Sanch. *in consil. Monach. lib. 3. cap. unic. lib. 32. nu.*
240. latissimè D. Salgad. de Reg. protect. part. 2. cap. 5. à nu.
3. c. 4. ibi: Quod adeò verum est, quod etiam post appella-
tionem emissam declaratio suscipi possit, copiosè D. Amaya
selectar. libr. 2. cap. 15. num. 24. vbi reddit rationem, *nempè*
quia declaratio nihil addit, excõmunioni, sed est sola quaedã
ceremonia, ut ab omnibus evitetur. Y aqui la apelacion fue
despues de auerseles declarado, & sic non est dubium, Lug.
in respons. moralib. lib. 2. dub. 6. per totum, vbi tantum dubi-
tat, an ante declarationem talis excommunicatus possit vi-
tari.

210 ¶ La distincion pues recebida, y que incon-
culca-

cusamente se sigue, es, que quando el precepto es condicional con censuras de que se haga alguna cosa, y que si no se incurra en ellas; si deste precepto se apelare luego, se suspenderá la excomunion; pero no quando se interpone la apelación despues de auerse contrauenido, o passado el termino, que se señalaua, para que se cumpliesse, sic copiosé D. Salgad. *de Reg. protect. part. 2. cap. 5. à num. 18. & multis sequentib. & D. Amaya select. lib. 1. d. cap. 15. Leand. de cens. tract. 1. disp. 4. q. 18. & multis sequentib. & antecedentib.*

211 ¶ Y a questo no obstará el dezir, que algunos delos Prebendados, a quien se notificó el dicho mandamiento, en la notificacion dixeron, que apelauan, porque es de ningun efeto semejante apelacion, y no suspende, ni debueluc la causa al superior, sino para que lo hiziesse era necesario, que ante el Obispo, o su Vicario, se huuiesse apelado dentro del termino, vt probatur ex text. *in l. 1. §. libelli, sub ff. de appellation. & relationib. tenent Franch. in cap. vt debitus in secundo principio, num. 11. de appellation. in 6. Guid. Papa in tractat. de appellat. quest. 10. nu. 17. Regineld. in tractat. de appellat. §. 2. cap. 3. num. 13. y procede lo mismo, aunque el auto sea interlocutorio, Specul. titul. de appellat. §. qualiter autem, numer. 1. in fin. Franch. in dict. cap. vt debitus, quest. 7. numer. 26. de appellat. in 6. cum plurimis Scac. de appellat. quest. 4. artic. 1. à num. 1. usque ad 9. & cum multis sic tenet Dom. Salgad. *de Reg. protectio. part. 2. cap. 2. à n. 75. & 77. vbi omninò videndus; y la causa es; porque se deue proponer ante el luez, para que tenga noticia della, y no haziendose, es nula, y no releua, D. Salgad. vbi proxime, & in cap. 10. à num. 54. & in 3. part. cap. 11. num. 217.**

112 ¶ De todo lo qual, parece que queda bastanteamente comprouado, que de ninguna manera ha hecho, ni haze fuerza el Obispo, ni su Prouisor, sino que han procedido justa y legitimamente, y que quien ha procedido, ex abrupto, sin guardar forma, ni orden judicial, ha sido el Cabildo, haziendo vn acto nulo notoriamente, por auerse resuelto a hazer eleccion de las dichas Prebendas, sin atender a los preceptos, y mandatos de su Prelado, cui omnes debent obedire, non solum Ecclesiastici, sed seculares, quamuis in dignitate sint constituti, vt ex multis Paul. Galerat. *de iure publico, libr. 3. cap. 9. de offic. Episcop. à num. 24. vbi ex Diuo Chrysof. Diuo Gregor. & multis iuribus Pontificib. exornat.*

Y vn

213 ¶ Y vn acto tan frustratorio como lo fue, por estar excomulgados, que en este caso no puede tener subsistencia la eleccion, aun quando tuuiera derecho para hazerla, *cap. unico de Sede vacante. in 6. cap. qui à diuersitate, de concession. Præbend. late Leand. de cens. tractat. 2. d. sput. 10. quest. 10. Et multis seqq.* Lo qual procede aunque algunos solo lo estuuiessen excomulgados, y no todos, ipse Leand. *vbi proximè quest. 6. Et 9. vbi, aunque sus votos no fueren necesarios para conseguir la eleccion.*

214 ¶ Y por auerle abrogado la jurisdiccion del Obispo, a quien priuatiua y particularmente toca la colacion y institucion de qualesquiera Beneficios, *cap. 2. Et 3. de instit. cap. 1. de institut. lib. 6. Item. plures de iure patronat. Barb. de offic. Et potestat. Episcop. part. 3. allegat. 72. num. 176. copiosissime Viuian. de iure patronat. lib. 12. cap. 2. per totum. Vbi excludit capitulum et si habuisset aliquod ius ad concurrendum in electione, & late in cap. 3. seq. per totum, vbi num. 8. Et 9. Quamuis in fundatione contrarium fuisset dispositum, ibi: Hodie autem ex dispositione Sacrosancti Concilij Tridentini, Sess. 14. de reformat. cap. 12. Institutio huiusmodi Episcopo, Et non alteri inferiori reservari debet.*

215 ¶ Y fue mayor su resolucion por auer hecho las colaciones estando excomulgados, como lo quedaron luego con el hecho antecedente de auer contrauenido, y hecho la eleccion, quia collatio facta ab excommunicato, est nulla, & nullius momenti, quamuis sit occultus, *cap. cura iter, vbi DD. de electione, multis Paris. de resignat. tom. 2. lib. 11. quest. 1. num. 16. & quamuis ignorasset excommunicationem, glos. in cap. pen. de Cleric. excommun. ministr. Abb. in cap. Pastoralis, s. verum, Paris. vbi proximè num. 17.*

216 ¶ Y tãbiẽ por auer de hecho dado la posescion estando pendiente el litigio con don Iuan Collado, que por esto solo fuera nula y atentada, y no huiera adquirido ningun derecho la persona que el Cabildo nombiõ, *Casiod. decis. 9. de causa possessionis Et proprietatis, Flores Diaz de Menalib. 1. cap. 4. s. 3. à num. 36. melius Ioan. Baptist. Coccin. decis. 243. vbi, aũque fuesse en virtud de letras Apostolicas, & plures decisiones Rotæ recenset.*

217 ¶ Et quod magis est, que quando tanto se exclama de que el Obispo hiziesse las prouisiones en personas tan benemeritas y capaces, de que forçosamente tendria grandes experiencias, y mucho conocimiento, por dezir
que

que no precedió examen de habilidad in lectura, & cantu, requisito que se pretende ha de concurrir segun sus preuilegios, no deuiendo el Obispo, aunque estuuiesen en observancia, elegir segun ellos, si no como pudiera su Santidad, en cuyo lugar se subrogó por la vacante de la Sede Apostolica, vt diximus; el Cabildo no solo no observó lo susodicho, si no a quien eligió fue a persona que no auia residido en la dicha ciudad, y que actualmente no estaua en ella, deuiendo advertir, que para querer notar tan acertada elecció, era necesario que la fuya no tuuiese defecto, cum irreprehensibilis debeat esse qui alterius actiones corrigere vult, ex notat ab August. Barb. *de potest. Episcop. tit. 2. glos. 3. n. 4. § 9.*

218 ¶ Reconociendose aquesta nulidad a la vista se dixo por vno de los Abogados del Cabildo, que aunque fuesse nula su eleccion, por auerse adelantado a dar la posesion era bastante para que a el que nombró se le manteniessen, y para esto se citó a Loterio *de re beneficiaria, lib. 2. cap. 21. num. 82.* pero no se advirtió que en el numero siguiēte dize, que para ello era necesario que huuiesse buena fee, y que fuesse conciencia y paciencia del vno de los dos que pretendian tener derecho a hazer la eleccion, ibi: *Si bona fide facta sit. Et inferius: Et institutus possessionem caperit sciente, & paciente eo, in cuius preiudicium vergere potest.* Vease pues si aqueste lugar se ajusta a nuestro caso.

219 ¶ Hizose tambien para lo dicho en el numero antecedente grande ponderacion del texto *in l. 1. §. si vir uxori, ff. de acquirend. posses.* para prouar, que aun por el acto nulo se transfere posesion, lo qual no se prueua por aqueste texto: porque la donacion inter virum & uxorem de q̄ habla, quāuis dicatur nō valere habet statum validationis, y está pendiente de la muerte del marido para su confirmacion, *l. Papinianus, l. cum hic status, ff. de donat. inter vir. cap. fin. eod. tit. l. 4. tit. 11. part. 4.* & sic ex ea potest transferri possessio, quia traditio non est omnino sine causa, & recipit tomentum ab spe confirmationis, vt advertit Anton. Gom. *in l. 45. Taur. num. 31. Noguera allegat. 3. nu. 23.* como asimismo sucede quando teniendo alguno facultad de elegir, conferida al tiempo de la muerte, si eligiere antes valdrá la eleccion, y consequentemente la posesion que en su virtud se diere: pero para su confirmacion estará pendiente de la muerte del que eligió, y antes la podrá reuocar, ex text. *in l. unum ex familia, in princip. ff. de legat. 2.*

& ibi Barch. Alv. Valasc. *consult. 102. num. 34.*

220 ¶ Lo qual no procede en la dicha eleccion, aunque se tomasse la possession por las nulidades que quedã referidas, y auer sido atentada, y infecta, & sic non potest esse manutenibilis, *Pocius de manutent. obseruat. 46. a num. 1. & seqq. & decis. 1507. & melius in decis. 174. num. 3.* Rot. *diuers. ubi quod iudicatur ac si data non fuisset, Poc. d. obseruat. 46. num. 3. & 5.* Con que por ningun medio se podrá justificar la fuerça que se pretẽde, ni darle color a la eleccion del Cabildo.

PUNTO TERCERO.

221



RECONOCIENDO el Cabildo que no tienẽ subsistẽcia todas las causas por dõ depretende que el Obispo, ni su Vicario no tẽgã el conocimiẽto de aquesta; por vltimo remedio se vale, de q̄ quãdo puedan ser luezes, ha de ser cõ el adiunto q̄ el Cabildo nombra todos los años, conforme a sus executoriales, y a la disposicion del *cap. 6. sect. 25. de reformat. Conc. Trid.* y en lo que se funda, es en dezir, que se procede con cẽsuras, y penas contra los Capitulares, para que dẽ la possessiõ de las Prebendas que prouey õ en la vacante Apostolica: y de nueuo se põderõ a la vista, que por auerse alegado en vna peticion que el Cabildo trataua de vsurpar los derechos de la Dignidad, se deue reputar la causa de calidad en que no se pueda proceder sin adiunto.

222

¶ Bien se pudiera omitir el satisfacer aquesta pretension, pues della misma se conoce quan sin fundamento sea: pero se haze porque se vea que tiene el mismo defecto de justificacion que las demas, nam *verum esse non potest, quod in incerto principio fundatur, l. cū filius, S. haeres, ff. de leg. 2. Monach. decis. Florent. 48. num. 1.*

223

¶ El Obispo tiene por si el derecho comun para proceder en qualesquiera causas contra los Eclesiasticos y Prebendados, vt fundauimus en el principio del punto antecedẽte, y assi el q̄ pretendiere que no puede proceder contra el, ha de tener, no solo priuilegios, si no possessiõ inmemorial, y miẽtras no lo justifiicare se le ha de mãtener en su possessiõ al Ordinario hasta q̄ estẽ vencido por tres sentẽcias

R

cias

cias conformes, taliter, que no basta lo vno sin lo otro, *cap. cum persona de privileg. in 6. Marefc. variar. resolut. libr. 1. cap. 11. num. 18. Dom Couarr. pract. cap. 18. num. 6. Serafin. decis. 295. num. 2. optimè & copiose Dom. Salg. de retent. Bullar. 2. part. cap. 16. à num. 7. vsque ad finem, & nu. 24. optimam decisionem Rotæ referens, Tambur. de iure Abbat. tit. 1. disp. 15. q. 8. n. 2.*

224 ¶ El Cabildo no tiene ninguna possession, ni la ha alegado, de que el Obispo no pueda proceder con censuras contra los Preuendados, si no solo se ha valido de las executoriales que tienen para que todos los años se nombre vno del Cabildo, que en las causas criminales, graues, ò leues, proceda juntamente con el Obispo, ò su Provisor, vsque ad sententiam, y que en esta forma ha nombrado siempre, y se le concede que lo podrá hazer para las dichas causas a vn Canonigo, ò Racionero (por tener por costumbre voto los Racioneros en la dicha Iglesia) vt cum Agust. Barbof. & Ric. & ex declar. Cardinal. attestatur Marsob. in tract. habendi concurs. praiud. 21. num. 3.

225 ¶ Y el capitulo 6. de la sect. 25. de la reformation de el Concilio habla en los mismos terminos, y solo en causa criminal, ibi: *In criminalibus autem; & ibi: Et in his, quæ ex incontinentia fuerint, inferius, & in atrocibus delictis vbi fuga timeatur, & inferius, iuxta qualitatem delicti ac personarum delinquentes ipsi in loco decenti custodiantur.*

226 ¶ Lo mismo resuelven todos los Doctores, porque no siendo la causa criminal, no es, ni puede de adyūto, Agust. Barbof. alleg. 73. à num. 7. & 9. & in summa decis. collect. 11. à num. 2. Serafin. decis. 70. num. 12. Nicol. Garc. de benefic. 3. part. cap. 4. num. 21. ibi: *Quia ista non est causa criminalis, Narbon. in l. 59. tit. 4. lib. 2. Recop. glos. 1. nu. 39. ibi: Criminales capitularium causas: aunque dize, que en la Iglesia de Toledo no se observa esto, Mohed. decis. 2. de foro comp. alias 242. Sarau. de iurisdic. adiunct. quest. 5. num. 1. quest. 15. per totum, vbi late, præcipuè num. 13. n. 16. & 17. & quest. 18. per totam, Tondot. quest. benefic. 1. part. cap. 61. à princip. & quest. 62. etiam à principio, vbi in n. 2. vers. Verū, quod de iure poterit in qualibet causa procedere sin adiuncto, Estefan. Gratian. discept. forens. cap. 50. num. fin. vbi quod hodie Episcopi præscripserunt contra capitula, & poterunt punire excessus sine adiuncto, & nouissimè cum*
mul-

multis, Pat. Hurt. in *quæst. moralib. tit. 2. tract. 12. cap. 1. resolut. 24. §. 2. & 3.* vbi latissimè.

227 ¶ Nec solum sufficit quod causa sit criminalis, sed etiam requiritur, quod criminaliter sit intentata, Sarau. *dict. quæst. 15. num. 15.* ibi: *In causis criminalibus, criminaliter intentatis, & in num. 16.* Si vero, sit causa criminalis, criminaliter intentata, & *quæst. 18.* ibi: *Cum ageretur non criminaliter.* Y es esto tan sin duda, que aunque la causa ciuil tenga anexa causa criminal como la de concubinato, quæ ciuilitèr potest haçtari, Marefc. *variar. libr. 2. cap. 35. num. 78.* serâ solo el conocimiento del Obispo, Sarau. *dict. quæst. 15. num. 15.* y lo mismo procede en la de vfura, que aunque es tan graue, si se intentare ciuilitèr (como se puede, ex text. in *cap. per tuas 32. de simon.* ibi: *Cum ageretur non criminaliter, vt deponeretur ab ordine, sed ciuilitèr vt ab administratione moueretur.*) tãbien aurâ de conocer solo el Obispo sin adiunto, Sarau. *dict. quæst. 18. à nu. 10. & seqq.*

228 ¶ Quod procedit ex eo quia adiunctus non est Iudex Ordinarius, sed tantum delegatus ad certum genus causarum, Sarau. *quæst. 4. in fin.* Gratian. *cap. 100. n. 49.* Y el delegado para causa criminal no puede tener conocimiento si ciuilitèr fuerit intentata, Rot. *decis. 19. in antiq.* Menoch. *de arbit. lib. 1. cas. 82. num. 3. & 4. & loquenti in adiunctis,* Sarau. *quæst. 15. num. 16.*

229 ¶ Ni quando el Obispo procede contra los que le perturban su jurisdiccion, aunque sea con censuras, nõ dicitur procedere criminaliter, sed ciuilitèr, y lo podrâ haçer sin adiunto, vt in *cap. dilecto de sentent. excomm. in 6. cap. 1. de offic. & potest. ordin. cap. 1. de pœn. lib. 6. & per eos,* Thom. Hurt. *moral. tom. 2. d. tract. 12. cap. 1. resolut. 24. §. 2. à num. 1674.*

230 ¶ Y en los mismos terminos de proceder cõ censuras, que no sea la causa de adiuncto, optimè & notanter Sarau. *in d. q. 15. à nu. 2.* vbi benè fundet; que no por ello sea causa criminal, y pone la diferècia de la vna, y la otra, & ex quo cognoscatur, & meliùs in *q. 18. n. 2.*

231 ¶ Et hoc est indubitatum, pues se dan tantos casos ciuiles, en que se podran despachar, siquidem propter res deperditas, *cap. 3. Sess. 25. de reformat.* Mart. *de iurisdic. part. 2. cap. 4.* y quando el seglar le deniega el auxilio, *cap. 2. de maled. cap. licet de iure iur. in 6.* verbo, *compellendo,*

tendos, Carleu. *de iudic. tom. 1. tit. 1. disput. 2. nume. 40.* Cancet. *lib. 2. varia. cap. 2. à num. 40.* & etiam propter culpam, quæ peccatum non inducit, Suar. *de cens. disputat. 70. sect. 2. per totam*, Abil. *de cens. 2. part. cap. 5. distinct. 2. dub. 3. concl. 2.* & propter actum, in quo nulla est malitia, Mari. Anton. *variar. lib. 3. cap. 11. num. 5.* benè Sarau. *d. q. 15. numer. 2. 3. § 4. cum seqq.* y ninguno de estos casos lo es de adiuncto, como tampoco lo es, quando pertinet ad forū conscientia, & poenitentia, Rot. *diuers. part. 1. decis. 740.* Sarau. vbi proximè *num. 4.*

232 ¶ Y aun en las causas criminales, si por todo el Cabildo se delinquo, puede el Obispo solo proceder, August. Barbof. *in collect. ad d. cap. 6. Sess. 25. de reformat. num. 21.* & *in Summ. decis. collect. 294. nu. 2.* Seraph. *decis. 1050.* Sarau. *de iurisdic. adiunct. q. 5. num. 4. § q. 6. ferè per totã, vbi in numer. 8.* quod si vnus non delinquit cum eo est associandus, Tondot. *d. q. 61. num. 6.* Y aqui quien no obedeciò a el Obispo fue todo el Cabildo.

233 ¶ Oposose contra esto, que cessa quando excedièdo todo el Cabildo, la causa fuere del Obispo, aut suorū, seu propter eius irreuerentiã; esta limitaciõ no es ni puede tener fundamento, porq̄ se diera mayor inconueniente, como fuera, que el adiuncto q̄ al Obispo se diesse pudiesse conocer de causa suya, y que no lo pudiera hazer el Obispo, de quien el derecho presume diferentemente, D. Salgad. *de retent. Bullar. 2. part. cap. 5. §. 1. num. 14.* ibi: *Quanto magis Episcopus ob eius dignitatem, propter quam non presumitur quid male.*

134 ¶ Ni menos se podra pretender lo contrario, por auerse por el Obispo puesto penas de quiniètos ducados en sus segundòs mãdamientos, quãdo ya por el Cabildo se cõtrauenia, porque el poner penas extraordinarias no muda la naturaleza de la causa, ni por ello podra interuenir adiuncto, August. Barbof. *in Summ. decis. collect. 11. nu. 18.* & *in collectan. 94. nume. 11.* & *in collectan. cap. 6. Sess. 25. Concil. num. 11.*

135 ¶ Et quod magis est, que no solo quando pone penas, sino quando procede a priuacion contra algun Prebendado, ob aliquam iuxtam causam, no se pueden entrometer los adjunctos, Sarau. *quast. 18. à numer. 7.* & melius Garc. *de benefic. 3. part. cap. 4. num. 21.* vbi alios refert, & expressam declarationem Cardinalium, siendo assi que en
esto

esto pudiera con mayor razón auer alguna duda, quia priuatio non ponitur nisi pro crimine graui, *cap. si inuettitum* 16. *quest. 7. Abb. in cap. tua de pœn. Bernard. Diaz in praxi, cap. 123.*

236 ¶ Y es de menos consideracion, que por el Fiscal Eclesiastico, ò don Iuan, se alegasse, que el Cabildo pretendia vsurpar los derechos tocantes a la Dignidad Episcopal, porque aquesto no se deduxo criminalmente, ni se concluyò que por ello se impusiesse pena alguna, como era necesario que se huuiesse hecho, porque a lo que se ha de estar en el libelo es a la conclusion, y no a la narratiua que en el se haze, *cap. ex parte el 2. & ibi Abb. de rescript. Mier. de maioratibus, 3. part. in initio, num. 12. Auend. resp. 1. nu. 18.* Demas, que aunque principalmente se huuiera intentado este derecho de la vsurpacion, ò despojo, no se tiene por causa criminal, *ex l. 2. § 7. tit. 13. lib. 4. Recopilat.* y aunque lo fuesse, potest intentari non solum criminaliter, sed ciuiliter, vt ex multis iuribus *Cancer. variar. cap. 7. de restit. spoliat. num. 1. ibi: Voluerunt eijs via ciuili, & criminali succurri.* Y como queda fundado, no basta que la causa sea criminal, si criminaliter non fuerit intentata.

237 ¶ Y todo lo susodicho procede, no solo en el Obispo, sino en su Prouisor, *d. cap. 6. Sess. 25. ibi: Episcopus vel eius Vicarius, Nicol. Garc. de benefic. 5. part. cap. 7. n. 23. August. Barb. in Summ. decis. collect. 717. num. 2. vbi declarationem Cardinalium, affert, Rot. diuers. 1. part. decis. 747. n. 5. § p. 2. decis. 521.*

238 ¶ Et ex dictis apparet, que el adiuncto no pudo despachar inhibitoria, ni requisitoria, para q̄ el Obispo, ni su Prouisor no pudieffen proceder sin el, por no ser aquesta causa de adiuncto; y aun quando lo fuera, tampoco lo pudiera hazer, porque las executoriales no le dan jurisdicciõ, ni menos el *cap. 6. de el Concilio*; sino antes expressamente dize, que quien solo ha de proceder es el Obispo, ibi: *Quod Episcopus procedat, & procedere teneatur*, y solo pone el gramen de que sea cõ consejo del adiuncto, lo qual no lo haze Iuez, vt singulariter ex *Mar. Burg. & Farin. in celeb. Concil. 85. n. 153. tenet Pat. Hurt. resolut. moral. vbi sup. d. resolut. 24. n. 1664. & seqq. vbi etiam*, que a el solo le toca el nombrar Notario, Fiscal, y el lugar donde se huuieren de juntar para proceder.

239 ¶ Et ex eo, la sentencia solo ha de salir en cabeza

beça del Obispo, singulariter Grat. d. cap. 100. n. 63. ibi: *Tunc concipienda est sententia nomine eius pœnes, quæ tantum quæ caput remanet iurisdictionis*; y auendolo fundado por las palabras del Concilio, refiere vna declaracion de Cardenales, y otra decision de la Rota, en pleyto de la Iglesia de Cartagena del año de 1596. & postea sic concludit: *Vbi ita fuit conclusum in controuersia Episcopi, & Decani, & Capituli quando deputatur adiunctus Episcopo per Capitulum.*

240 ¶ Con que no pudo despachar la dicha inhibitoria, ò requisitoria, quia cum iurisdictione sit anima inhibitionis, ille iudex tantum inhibere potest, qui iurisdictionem habet, Mart. in compilat. decis. tom. 1. tit. de inhibition. cap. 7. & 8. Lancell. de attentat. 2. part. cap. 2. in prefact. quest. 1. num. 22. Dom. Salgad. de Reg. protect. part. 2. cap. 10. per totum, precipue num. 90. Y assi quien en este caso hará la fuerça será el adiunto, y no el Prouisor, a quien por la dicha causa se le deve remitir el pleyto para que proceda, ex notatâ Zeuall. quest. 12. per totam, in tractat. de violent. Dom. Salgad. de Reg. protection. part. 1. cap. 2. à num. 221. & 226. & 2. part. cap. 10. per totum, precipue à nu. 65. usque ad 87. Thomas Sanchez consil. moral. tom. 2. lib. 6. cap. 9. dub. 5. per totum.

241 ¶ Y procediera aunque el adiunto tuuiera jurisdiccion, huuiera apelado, y el pleyto se huuiesse traydo por el, y huuiera auido determinaciõ, quia inhibitionis sententia est mere interlocutoria, vt cum multis docet Dom. Salgad. dict. cap. 10. num. 3. & 5.

242 ¶ Et demum, quando huuiesse alguna duda de que aquesta causa sea de calidad en que deua concurrir adiunto, q̄ no parece la puede auer, a quien toca el declararlo, es al Obispo, ò su Vicario, per ea quæ latè fundauimus supra in puncto 2. Y en esto no podrá tener conocimiento ninguno el que pretende ser adiunto, porque como su jurisdiccion es limitada, solamente para las causas criminales, nõ potest cognoscere an sit illa qualitas si ab Ordinario negetur, glos. in cap. accusatus, verbo, manifestè, de hereticis, lib. 6. & ibi August. Barbos. n. 24. y assi a quiẽ solo toca el hazerlo es a el Obispo, ò su Vicario, de quorum iurisdictione non dubitatur, optimè & eleganter Dom. Salgad. de reuerent. Bullar. 2. part. cap. 4. num. 29. & cap. 16. à num. 7. & seqq. multis, y en terminos de adiunto notatè Thom. Hurt. resolut.

36

Allegat 8

resolut. moral. tom. 2. cap. 1. dict. resolut. 24. §. 3. à nu. 1684.
¶ segg. ¶ 1688.

243 ¶ La grauedad de este negocio tuuo quatro dias detenida la Sala solo para el informe de los Abogados, y segun lo que por los del Cabildo se dixo, y los diferentes papeles que por el se han dado, es aqueste muy breue, por auer sido preciso el auer disputado las questiones, vt veritas inueniretur, ad text. in l. numerum 18. §. mixta, ff. de munerib. ¶ honorib. Y pues por lo que en el queda fundado consta tan claramente de la justicia del Obispo, y su Prouisor, se espera auerse de determinar en su fauor, declarando no hazer fuerça, pues en todo han procedido tan ajustadamente, que en ningun caso se pudiera mas bien hazer la condenacion de costas a quien ha traydo el pleyto a la Chancilleria, por auerse valido del recurso de la fuerça tan sin justificacion, est in l. 36. tit. 5. lib. 2. Recopilat. optimè Dom. Salgad. de Reg. protect. 1. part. cap. 2. num. 239. Dom. Gregor. Lopez in l. 13. tit. 13. part. 2. verbo, ni fuerça, Rodrig. de redditibus, lib. 1. cap. 17. sub num. 73. Gutierr. practic. lib. 1. quest. 20. num. 7. Sesse de inhibition. cap. 8. §. 3. num. 93. Salva in omnibus D. V. D. C.

El Licenc. Don Diego
Maldonado de Leon.

101
CASA/2025/211

11/11/16

BIBLIOTECA REGIONAL
MURCIA

101

El Licenciado Don Diego
Maldonado de Leon.