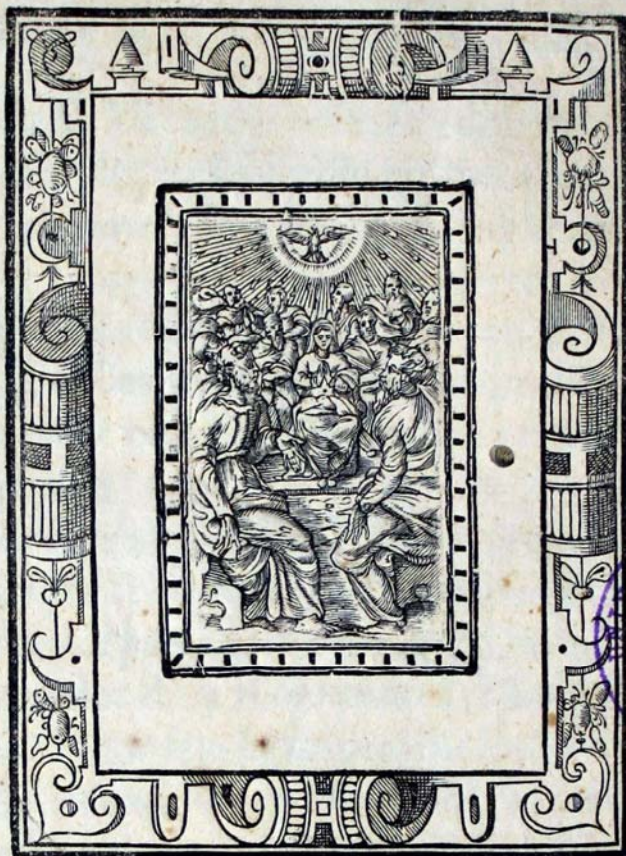


2^a 2

Beati qui faciunt iustitiam, & custodiunt eam
omni tempore. Psal. 104.

Spiritus enim paraclētus docebit vos omnia.



C A S O Y I N F O R M A C I O N
en derecho, por parte de don Fráncisco Die-
go Lopez de Zuñiga Duque de Bejar, en
el pleyto contra el Cardenal Arçobispo de
Toledo, sobre lo tocante a los diezmos de
su villa de Capilla, y lugares de su juri-
dicion, que se traxo a este Consejo
por via de fuerça.

ESTE ES EL CASO Y HECHO DEL PLEYTO
entre el Duque de Bejar de la vna parte, y de la otra el Cardenal Arçobispo de Toledo, sobre los diezmos de Capilla, q̄ està visto en el Cõsejo por los Señores Licenciados Guardiola, Laguna, Doctor don Alonso de Agreda, Licéciados Valladares, y don Luys de Mercado.



ANTE todas cosas se adierte a **V. S.** q̄ este pleyto se diuide en dos partes. ¶ En la primera se trata de vna suplicacion, que el Duque interpone de ciertos autos proveydos en el Consejo por querrela del dicho Cardenal, pretendiendo el dicho Duque se han de reuocar, y remitir la causa toda a la Rota de su Santidad donde pende.

¶ En la segunda se trata, de que el Duque por via de fuerça se querrela en el Consejo, de los juezes eclesiasticos, que a instancia del Cardenal proceden a la execucion de ciertos executoriales, emanados de la Rota contra el dicho Duque, pretendiendo que el Consejo ha de remitir la causa a la Rota de su Santidad, declarando que los dichos juezes eclesiasticos hazen fuerça.

¶ En quanto a la primera parte, se supone y adierte en el hecho lo siguiente.

¶ Lo primero, que auiedo se tratado pleyto sobre los dichos diezmos en la Rota de su Santidad, entre el dicho Cardenal y el Duque de Bejar, padre del que es oy, parece que el Cardenal obtuuo vnas letras executoriales el año de 88. en virtud de tres sentencias que tuuo en la dicha causa contra el dicho Duque.

¶ Y el de 89. parece, que en 24. de Março, embio el dicho Cardenal a Andres Gonçalez del Castillo notario, que notificasse, e intimasse al dicho Duque difunto los dichos executoriales. Y el dicho dia en Bejar hizo el dicho notario la dicha intimacion. A la qual el dicho Duque respondio, apeládo de los executoriales, y expressando muchas causas,

Estos executoriales, y esta intimacion, respuestas, y apelacion del Duque, estan en la pieça 2. B. donde está las inhibiciones y autos que presenta el Duq̄, desde foj. 109. hasta foj. 129.

por las quales justificaua la dicha apelacion, y cõ esta respuesta parece que el notario se boluio, y entonces no hizo mas autos.

Esta inhibitoria con los autos q̄ sobre ella se hizierõ està en la dicha pieza. 2. B. desde la hoja primera, hasta la hoja 40.

¶ El Duque difunto, en virtud desta apelacion parecio por su procurador en la Rota: y alli alegò, e introduxo las dichas causas, y aun pidio en la Signatura se passasse comission para obtener restitucion in integrum. Y auendosi passado la dicha comission, y cometido se, en tanto que se trataua sobre si al Duque difunto se le concederia la dicha restituciõ, se pidio inhibitoria in partibus para los juezes de España, con clausula *Sine praiudicio legitima executionis*. su data. 27. de Deziembre del año de noueta, segun nuestra cõputaciõ, y de nouenta y vno segun la cõputacion de la Curia Romana, en que el año se cuenta desde 25. de Diziembre.

Estos autos de posesion, y apelaciones del Duque, està en la pieza. 2. B. de la posesiõ que presenta el Cardenal, fol. 1. hasta el fol. 34.

¶ En tanto en la Rota se estaua tratado la causa de restitucion in integrum, y apelacion que el dicho Duque interpuso a la intimacion, y que introduxo en la Rota, sin que parezca otra diligencia despues de la intimacion por parte del Cardenal. ¶ Parece que en diez y seys de Agosto de noueta, requirio la parte del Cardenal al Licenciado Peragullano con las dichas Bulas executoriales, y le pidio le diesse posesion de los dichos diezmos: lo qual passò vn año y cinco meses despues que al Duque le hizo el notario la notificacion, de que se ha hecho mencion.

¶ El dicho Licenciado aceptò la juridiccion, y començò a dar la posesion al dicho Cardenal desde los diez y seys de Agosto de noueta, y no parece que para hazer los dichos autos se aya hecho notificacion al Duque difunto, ¶ Hasta que en 19. del dicho mes y año, la parte del dicho Duq̄ parecio ante el dicho Licenciado Peragullano, y contradixo la posesiõ, con protestaciones y reqrimiẽtos de retenerla, y no caer della, y alegando q̄ el Duque auia apelado de la intimacion referida: y que la causa pendia en la Rota, donde primero se auia de determinar, y facar declaratoria, que se pudieffen executar los dichos executoriales: y que asì se lo requeria, y ape-laua de nuevo de la posesiõ que yua dando, y de todos los autos que sobre ella se hizieffen. Y esto mismo tornò a alegar en veyntidos del dicho mes y año ante el dicho juez, y que se auia ya hallado, y venido a su noticia nuevo titulo de los

los diezmos del Papa Urbano. ¶ Sin embargo parece que el juez fue procediendo por la possession adelante, sin embargo de las contradicciones, protestaciones y apelaciones referidas.

¶ Parece que ya quando estos autos de possession se hizieron, auia salido en la Rota el Duque que es oy, por su derecho e intesse en vida de su padre, como sucessor en estos Estados, y pedido restitution in integrũ contra las sentencias, que se auian dado contra su padre, y en la Signatura se passo comission, y en virtud della se començo en la Rota à tratar sobre la restitution que pedia el Duque que es oy, y las clausulas con que auia de ser oydo. ¶ Y en el entretanto se le dio inhibitoria para los juezes in partibus: *Sine preiudicio trium conformium*, su fecha en Roma en.16. de Março de.92. La qual fue notificada, y con ella requerido el Maestrescuela de Auila don Antonio de Arevalo: el qual parece, que la embio à notificar a los juezes Ecclesiasticos de Cordoua y Toledo, y Capilla, que procedian a pedimiento del Cardenal: y porque ellos no se inhibian, antes pretendian que se auia de inhibir el dicho Maestrescuela, parece que el Nuncio los inhibio a los vnos, y a los otros por veynte y quatro dias, y mando traer todos los processos antesi, y en.17. de Otubre de.92. dio vn auto, por el qual declarò, que los juezes del Cardenal podian proceder, y inhibio a los vnos, y a los otros, y a si mismo. ¶ El qual auto se notificò a la parte del Duque en.19. de Otubre de aquel año: y por su parte se apelò.

¶ Parece que en virtud deste auto del Nuncio, los juezes Ecclesiasticos del Cardenal, prosiguieron y profeguiã en su juridicion, y estando el trigo, o alguna parte del, en las cillas, y troxes, en que solia estar el pan que se recogia de los diezmos, y estaua alli puesto por los arrendadores, los dichos juezes, y los agentes del Cardenal quisieran entregar el dicho trigo al dicho Cardenal, y los agentes y ministros del Duque se lo impidieron, y sacaron de la yglesia el dicho trigo, porque lo yuan lleuando alli los agentes del Cardenal, y lo embiaron en azemilas a poder del Duque.

La inhibitoria, notificaciones, y los demas autos referidos hasta el del Nuncio, estan en la dicha.2. pieça. B. de las inhibitorias, ãs de fol. 40. colu.2. hasta fol.348.

Desde aqui comiençan los pleytos que estan
en este Consejo.

Estos autos está en la pieça primera del Cardenal de su querrela por toda la dicha pieça. A.

Y las informaciones que ante diuerfos juezes hizo el Cardenal sobre esta querrela, estan en la pieça. B. segūda, de la possefsion del Cardenal a fo. 36. hasta fo. 95.

Esta suplicacion, y decision, y replicas de las partes está en la pieça de la suplicacion en toella.

PArece, que en dos de Deziembre de. 92. se querello el Cardenal en este Consejo del Duque, y de sus ministros por la fuerça y violencia que le auia hecho en quererle despojar y perturbarle de la possefsion, en que estaua, y auelle lleuado el trigo, de que se ha hecho mencion. ¶ Y diose Receptor, y con la informacion que truxo, se mando en reuista que fuesse vn juez, y hiziesse poner el trigo en las partes, y lugares donde estaua, y lo entregasse a las personas que entonces lo tenian: y este juez fue y executo lo contenido en su comission.

¶ El Duque suplicò en el Consejo, si necessario era, de estos autos, y pidio que esta causa se remitiesse a la Rota, y que los autos se reuocassen: Porque dixo, que se auian dado sin su citacion, y que el Cardenal, no podia pretender que era perturbado en possefsion que nunca auia tenido, especialmente estando pleyto pendiente sobre su possefsion en la Rota, y controuertiendose en ella la dicha possefsion, y auiendo declarado la Rota que el Duque fuesse oydo, y que impedia la execucion de las tres sentencias: y presento la decision de la Rota, su fecha en Roma a quinze de Março deste año de. 93. Cuyo tenor es como se sigue.

Heronymus Pamphilius I. U. D. SS. D. N. Papa Capellanus, & ipsius sacri palatij causarum Auditor, causa que & causas, ac partibus infrascriptis iudex, & Commissarius ab eodem Sanctissimo Domino nostro Papa specialiter deputatus, vniuersis & singulis presens publicum decisionis instrumentum visuris, lecturis pariter & audituris, necnon illi vel illis, ad quem, vel ad quos presentes nostre litera peruenerint, salutem in Domino, & presentibus fidem indubiam adhibere. Noueritis, quod uertente lite & causa in Sacro Rota auditorio coram nobis inter Illustrissimum D. Ducem de Bejar Iuniorē ex una, & Illustrissimum ac Reuerendissimum D. Cardinalem Archiepiscopum Toletanum de & super decimis loci de Capilla Toletanae Diocesis, rebusq; alijs in actis causa & causarum latius deductis, & illorum occasione, vigore specialis comissionis nobis de super presentata, cuius etiā vigore nos in causa & causis huiusmodi inter partes

3

partes prefatas, sed verius earum legitimos procuratores ad quam plures actus & terminos iudiciales, citra tamen cause huiusmodi conclusionem, processimus. Tandem causa huiusmodi die Veneris. 19. Februarij presentis anni. 1593. in plena Rota, partibus hinc inde informatibus, propoſita fuit facta infraſcripta reſolutio, seu decifio, tenoris, videlicet: Poſt latis tres ſententias contra Ducem ſeniores de Bejar ſuper iure decimandi, ad fauorem Archiepiſcopi Toletani fuerat remiſſa cauſa reſtitutionis in integrum, cum clauſula, Sine preiudicio legitime executionis: & modernus Dux pretendens decimas iſtas ad ſe, vt primogenitum de domo, ſpectare nomine maioricatus, tanquam tertius & pro ſuo intereſſe, mediante perſona procuratoris ad hoc ſpecialiter conſtituti, oppoſuit ſe, & venit ad cauſam, appellando a ſententijs latis, quatenus ſibi aliquod preiudicium inferre poſſent, & nonnullos alios actus fecit, quouſque prefata commiſſio reſtitutionis in integrum fuit ad inſtantiam Archiepiſcopi reſormata, vt ſtaret cum clauſula Parito iudicato: a quo citra procurator moderni Ducis nihil amplius egit in cauſa, ſed obtinuit nouam commiſſionem, prout in prim. ſuper iniuſtitia, & inualiditate ſententiarum, cum clauſula, Quam & quas, &c. & Sine preiudicio trium conformium. ¶ Et quia pro parte Archiepiſcopi habitus fuerat reſuſus ad Signaturam gratie, vt apponeretur huic vltima commiſſioni clauſula Parito iudicato, & pro parte Ducis pretendebatur eſſe etiam delendam clauſulam Sine preiudicio trium conformium, cum ſententijs ipſum non afficiant, & tanquam tertius poſſit impedire illarum executionem, Sanctiſſ. D. N. mandauit, quod in Rota diſcuteretur quomodo in hac cauſa eſſet procedendum, & ideo dubitavi, an modernus Dux poſſit impedire executionem trium conformium, vel potius debeat procedi cum clauſula Parito iudicato: & Domini cum preſuppoſito quod Dux modernus veniat ex propria perſona, tanquam primogenitus de domo, & ſucceſſor in maioricatu vigore inueſtiturarum antiquarum, non autem tanquam heres Ducis Senioris, ¶ Dixerunt ipſum poſſe impedire executionem, & per conſequens non eſſe apponendam clauſulam Parito iudicato, qua importat quod prius & ante omnia fiat integralis executio: iuxta not. in. c. fin. de reſtitu. ſpoliat. Staphil. de litt. iuſti. S. dices. nu. 42. Communis eſt enim Doctorum omnium conſuſio, quod tertius veniens pro ſuo intereſſe, impedit executionem rei iudicate, & eſt audiendus ſuper iuribus ſuis. Innocent. in. c.

ueniens. el. 2. sub nu. 3. quæ ibi omnes sequuntur, de testibus. Rota
decis. 2. de re iud. in antiq. etiã si tractetur de executione sententiã-
rum trium conformium. Cardin. in Clement. ut calũnijs. q. 4. Et
ibi Vitalinus. nu. 89. Et sequentib. de re iud. Rot. decisio. 13. eo.
tit. in antiq. Et decis. 14. de probat. in nou. Alexã. consi. 83. nu.
12. lib. 3. Gabri. conclu. 1. de re iud. nu. 19. Et fuit resolutum in
causa Burgen. Vnionis de Elines coram Domino meo Orano
26. Nouemb. 1588. ¶ Et iste tertius impedit executionem, nedũ
ueniens ad causam in statu, Et terminis in quibus causa repe-
ritur, sed etiam personaliter comittendo causam, prout in prima,
ubi venit personaliter pro suo interesse, non autem ad alterius de-
fensionem. Ioã. Andre. in. c. 2. nu. 2. vers. ille autẽ prouisus, Et ibi
Geminia. sub num. 9. ut lit. pendẽ. in. 6. Couarru. pract. qq. cap.
13. in princip. Et tenuit Rota in causa Corduben. statutorũ. 24.
Ianuarij. 1590. corã Dño meo Seraphino: maximè quòd sentẽ-
tia non loquuntur de moderno Duce, nec ipsum afficiunt, cum
non fuit citatus, saltem per proclama, prout requiritur ad effe-
ctum ut sententia lata contra possessorem maioricatus, praiudi-
cet successoribus: iuxta opinionem quam sequitur Rota, ut per
Achill. decisio. 3. de re iud. Pute. decis. 91. lib. 3. Et in istis termi-
nis resolutum fuit in causa Hispalen. decimarũ de Villalua, die
15. Iunij. 1582. corã Dño meo Lauretano, Et in omnẽ euentũ
moderno Duci, tanquam successori, licita fuit appellatio, ut per
Alexand. in. l. filius familias. S. diui. num. 9. in fin. de leg. 1. cum
alijs per Pinel. in. l. 1. in. 3. part. sub. 50. num. in. 3. limitat. C. de
bonis mater. ¶ Præsertim cum possit considerari aliqua negligẽ-
tia Ducis senioris, qui succubuit ex eo, quòd examinavit testes
rusticos Et vassallos, omittendo examinare alios testes integros,
quos modernus Dux examinare intendit: quo casu sententias nõ
afficere successores in maioricatu, indistinctè tradunt Doctores
allegati per Pinel. sub d. num. 50. in. 4. limit. Et Molin. de Pri-
mogen. Hispan. lib. 4. cap. 8. num. 7. Et sensit Rota in dicta causa
Hispalen. decimarũ de Villalua. ¶ Neq; obstare, quòd modernus
Dux veniẽs ad causam restitutionis in integrũ post latas tres sen-
tentias, videatur fecisse sententias, Pute. decisio. 71. lib. 3. cum
cõseatur admissus in statu Et terminis in quibus causa reperitur,
Et aliter admitti non potuerit. c. 2. S. fin. ut lit. pend. in. 6. Fel. cap.
cum super. num. 15. de re iudic. Couar. pract. qq. c. 13. in princip.
Quia illud procedit, quando tertius venit ad causam, adherẽdo
condem-

cōdemnato, & ad illius defensionē: secus verò quando venit pro suo interesse, deducēdo personaliter ius suum, quod non habet cōnexionem cum iure litigantis, ut post Ioan. Andr. Gemin. & alios in. d. c. 2. resolverunt Domini in prædicta causa Corduben. statutorum: maximè quòd ex comparitione procuratoris constat ipsum non fuisse admissum in statu & terminis in quibus causa reperiebatur, sed venisse pro suo interesse, tanquam tertium, & appellasse à sententijs quatenus ex eis sibi fieret aliquod præiudicium: qui est modus proprius, quando tertius venit, prout in prima: cum certi iuris sit tertium posse appellare, etiam post tres sententias. Abb. post alios, in. d. cap. cum super. num. 26. Deci. in cap. sua nobis. nu. 10. de appell. Couarru. pract. qq. cap. 15. nu. 8. Et tantomagis, quòd in commissiōe restitutionis in integrum adest clausula, Quam & quas & c. cuius vigore potest procedi prout in prima. ¶ Neque etiam obstare, quòd pro parte Archiepiscopi pretendatur Ducem modernum non possidere, vel saltem dici intrusum, stante possessione vigore sententiarum capta per Archiepiscopum, viuentē Duce seniore: quia hac possessio Archiepiscopi controuertitur. ¶ Et iudem Domini dixerunt, quod aut est facta executio, & tradita possessio Archiepiscopo, & non est opus clausula Parito, sed modernus Dux audietur manente executione: cum nullibi reperiatur, quòd tertius possit reuocare executionem factam, nisi prius in causa obtineat: & si interim Archiepiscopus pretendat se turbari, agat interdictoretinenda, & petat mandatum de manutenen. Aut non est facta executio, & intrat supradicta, quòd modernus Dux impediatur executionem, exceptis tamen decimis perceptis per Ducem seniore, in quibus ipse condemnatus fuit, quarum respectu commissiō remanere debet cum clausula Sine præiudicio trium conformium: quia non constat de aliquo interesse moderni Ducis, cuius ratione possit impedire executionem, cum venit ad causam ex propria persona, & tanquam successor in maioratu; non autem ex persona vel iure ipsius Ducis senioris. Postmodum comparuit coram nobis die infrascripta Reuerend. Dominus Christophorus de Lobera, in Rom. Cur. causarum, & supradicti Illustrissimi Domini Ducis de Bejar personalis procurator, prout de sua procurationis mandato nobis constat legitimis documentis, & nomine quo supra procuratorio, & sibi, partiq; sue præfate instrumentum præinsert & decisionis in forma solita, & consueta

decerni, & concedi per nos instanter postulauit. Nos tunc Hieronymus Pamphilius Auditor præfatus, attenden. requisitionem huiusmodi fore iustam & consonam rationi, idcirco instrumentum decisionis præinserta necessarium, & opportunum in forma solita, & consuetã decernendum duximus, & concedendum, prout decernimus, & concedimus præsentium per tenorem. In quorum omnium, & singulorum fidem & testimonium præmissorum, præsens publicum decisionis instrumentum exinde fieri, & per notarium nostrum publicum, & huiusmodi causa coram nobis scribã infra scriptum subscribi & publicari mãdauiimus, sigilliq; nostri iussimus & fecimus appensione cõmuniri. Dat. Ro. apud sanctum Petrum, in palatio causarum Apostolico, sub anno à natiuitate Dñi 1593. indictione sexta, die verò Luna decima quinta, mēsis Martij, Pontificatus sanctissimi in Christo Patris & D.N.D. Clementis, diuina prouidentia P.P. Octaui, anno eius primo: præsentibus, ibidẽ Dñis. Hierony. Aymeto, & Curtio Quidoto, sacri Palatii Apostolici causarum Cõnotarijs publicis, scribisq; nostris testibus ad præmissa omnia, & singula vocatis, habitis, atq; rogatis. Et quia ego Io. Baptista Martellus Curis firmanus, sacri Palatii Apostolici causarum notarius, de præmissis omnibus rogatus fui, ideo hoc præsens publicum duplicatus instrumentum subscripsi & publicari rogatus & requisitus.

Concordat cum originali. Didacus de Villalobos Notarius.

Estos arrendamientos q̄ presenta el Duque, estan en la pieza. C. tercera de los Arrendamientos y posesiones del Duque, desde fol. 1. hasta fo. 81.

DESTO se dio traslado al Cardenal, y respondio, que la decision era en su fauor, y que sin embargo della se auian de confirmar los autos. El Duque replicò y presentò las inhibitorias, y papeles, de q̄ se ha hecho mencion, y la intimacion de los executoriales, y los arrendamientos q̄ auia hecho el y su padre de stos diezmos, para prouar q̄ siẽpre auia continuado la dicha posesion, sin auer decaydo della.

El testimonio de Pedro Tellez, esta en la pieza. B. 7. de la posesion del Cardenal, fo. 35. y los demas autos de las quantas que tomo a los arrendadores, estan en la dicha pieza fol. 96 hasta fol. 284.

El Cardenal boluio à replicar, y presento mas escripturas para comprovar su posesion, que fueron las quantas, q̄ tomò Pedro Tellez escriuano real por comision del Consejo de Hazienda a los arrendadores de los diezmos: en virtud de las quales el dicho Pedro Tellez dio testimonio, que auia hecho pago de los diezmos del año de. 91. a la parte del dicho Cardenal, en cantidad de ochenta y dos mil y nueue marauedis: fecho el dicho testimonio en. 15. de Orubre de 92.

de. 92. ¶ Y para inteligencia destas quantas, y del testimonio deste escriuano, y de la juridicion con que hizo todo esto, se aduierte, que parece, que por el año de. 92. a tres de Junio, à pedimiento del Fiscal de Hazienda, su Magestad diò cedula para que el dicho Pedro Tello fuesse a Capilla a tomar cuenta a los arrendadores de los diezmos, y aueriguar el valor dellos, desde el dia de la contestacion de la demanda del pleyto que sobre ello se auia tratado en Roma, entre el dicho Cardenal, y el Duque defunto, y que hiziesse pago a su Magestad, de lo que desde entonces deuiessse auer por las tercias por los dos nouenos, y que si la parte del dicho Cardenal pidiesse al dicho escriuano cobrassse lo que se le deuiessse de los dichos diezmos, y le hiziesse hazer pago de lo que se le deuiessse, lo cumplierse assi. ¶ Y en virtud desta cedula parece que el dicho Pedro Tello escriuano real, hizo los dichos autos, y dio el dicho testimonio.

Y estando el pleyto en este estado sobre la suplicación del Duque susodicha, el Duque ofrecio que sin perjuizio de su derecho, y para que se acudiesse a la persona que lo huiesse de auer, depositaua en dinero a la tassa el trigo, sobre q̄ era el pleyto: y en el Consejo se declaró en. 16. de Julio deste año de. 93. que con el dicho deposito cumplia el Duque.

Está el dicho ofrecimiento, y los demas autos referidos sobre el en la pieza. F. 6. folio. 62 hasta el fin desta pieza.

Y con esto se acaba el primer Ramo de los dos que estan vistos en el Consejo.

Siguiese el segundo Ramo deste pleyto.

EL segundo Ramo deste pleyto, es sobre que el Duque se querella en este Consejo, por via de fuerça, de los juezes Ecclesiasticos del Cardenal, conuiene a saber, de Francisco Morejon Tesorero y Canonigo de la santa Yglesia de Toledo, y del Doctor Antonio Vazquez, y del Bachiller Sebastian Gomez juezes de Capilla, pretendiendo el dicho Duque, que en proceder los susodichos en la execucion de los executoriales, de que se ha hecho mencion, hazen fuerça, no obstante la apelacion interpuesta por el Duque.

Y en quanto a este segundo pleyto, lo que ay que aduertir en el hecho, es lo siguiente.

Lo primero que parece, que el dicho Francisco More-

jon,

Este auto de Francisco Morejon, esta en el processo executiuo de los juezes Ecclesiasticos, fol. 169.

jon, en primero de Junio deste año, diò vn auto, por el qual mandò, que se notificasse a los ministros y hazedores de ré-
tas, y a otras personas del Duque de Bejar, que no arrienden
estos diezmos, ni hagan arrendamientos dellos en ninguna
manera: y si los huieren hecho, no valgan, ni en virtud
dellos se cobre, ni los arrendadores vsen dellos, y que Pe-
dro Muñoz vezino de Penalsordo, y Pedro Cauallero vezi-
no de la çarça, y Gonçalo de Aranda, bueluan a Iuan Bap-
tista Ruyz, o a quien su poder huuiere, cinquenta y siete car-
neros, y veynte y siete ouejas con sus crias, procedidas del
diezmo del ganado estrangero, so graues penas.

Está estas letras de
Fráncisco Morejón, y
la notificación de-
llas al Duque, en
la dicha peça exe-
cutiua de los jue-
zes Ecclesiasticos
del Cardenal, fol.
372-373.

Item parece que en Toledo a nueue de Iulio deste año
de. 9 3. dio sus letras el dicho Francisco Morejon, para que
se notificasse al Duque de Bejar que no consintiesse ha-
zer los arrendamientos susodichos, ni los hiziesse, ni diesse
poder a ninguna persona para hazellos de los dichos diez-
mos, y si algunos huuiesse dado, los exhibiesse ante el dicho
Francisco Morejon, y los libros, arrendamientos, autos, y
pregones, en que huuiesse cosa tocante al arrendamiento de
los dichos diezmos: y luego reuocasse qualesquier poderes,
que huuiesse dado para lo susodicho, y dexasse libremente
cobrar los dichos diezmos a los mayordomos, y coge-
dores del dicho Cardenal, y a las personas que tenian recudi-
mientos de Francisco de Mansilla, mayordomo del Carde-
nal, en el partido de Capilla, y de Iuan Baptista Ruyz.

Ya queda dicho
dónde se hallara es-
ta notificación.

Este auto y letras parece, que se notificaron al Duque
personalmente en. 2 5. de Iulio deste año, y sintiendose por
agrauiado apelò, y protesto la fuerça, y se presentò en este
Consejo.

Estos autos todos,
y lo que se presen-
to está todo en vna
pieça del rollo del
pleyto de fuerça
de los juezes de
Capilla.

Asi mismo parece que el Duque se agrauia de algunos
autos hechos por el Bachiller Sebastian Gomez, y por el Do-
ctor Antonio Vazquez, juezes que se dizē Apostolicos, que
proceden apedimiento del Cardenal, y protesta la fuerça, y
se presenta.

Y el agrauio, y fuerça de que el Duque se querella; es
dezir que auiendo mostrado ante los dichos juezes Eccle-
siasticos todos los actos de possession que tiene: y que el Car-
denal nunca tuò, ni tiene possession, especialmēte auiendo
presentado ante los dichos juezes la decision de la Rota, que
esta presentada en este pleyto: y constandoles por ella, que
el Duque

el Duque es oydo en la Rota, y q̄ puede impedir e impide la execu-
cion de las sentēcias, y q̄ en la Rota de su Santidad està pendiente
el mismo pleyto y causa, de q̄ ellos quieren conocer y conocen:
cō todo esso aunq̄ el dicho Duq̄ les req̄ria, q̄ no pareciessen, y se
abstuuiesse, cō todo esso hā procedido y procedē queriēdole im-
pedir, y perturbar su possessiō y arrendamiētos, y aun q̄riēdo de
hecho dar mādamiētos para q̄ se arrienden los diezmos por par-
te del Cardenal: y desto se querella el Duque por via de fuerça.

Item se adierte que notificandosele al Canonigo Morejon la
prouision real compulsoria, responde, q̄ los dichos juezes no ha-
zen fuerça: porque en las Chancillerias de Valladolid y Granada
se ha declarado asy, y por sentencia del Nuncio: Por manera, q̄
ahora no se puede tratar por parte del Duque de fuerça como di-
ze, q̄ todo consta de las sentencias que se figuen.

La Primera dize, q̄ es la del Nuncio q̄ se dio en 17. de Otu-
bre de 92. quādo se ofrecio aq̄lla cōpetencia de los juezes del Car-
denal, con el juez inhibitorial del Duque: por la qual el Nuncio
como arriba se ha referido declarò, q̄ los juezes del Cardenal po-
diā conocer, y passar adelāte en la dicha execucion, y q̄ los inhibia
a ellos, y a si mismo. En virtud deste auto dize el dicho Fran-
cisco Morejon en su respuesta, q̄ este pleyto esta ya determinado
por el Nuncio. Porque dize q̄ alli se tratò de lo mismo que agora,
y entre las mismas personas. Deste auto se adierte, que se ape-
lò legitimamente por parte del Duque: y no parece en el pleyto
que se aya lleuado al Consejo por via de fuerça.

El segundo auto a q̄ se refiere el dicho Frācisco Morejō, es el q̄
se dio en la Real Chancilleria de Granada en cinco de Abril deste
año, auiedose lleuado por via de fuerça vno destos pleytos ecclesia-
sticos a la dicha audiencia, dōde se declarò, que por agora no hazia
fuerça el Doctor Antonio Vazquez Curade Garlitos, en hazer
vn processo contra Gonçalo de Aranda mayordomo del Duque
de Bejar, y cōtra Diego de Aranda, Alguazil mayor de la dicha
villa de Capilla, por el trigo y ceuada que los susodichos auian lle-
uado de los diezmos que dize que tocaron al Cardenal sobre que
es el pleyto que pende en este Consejo.

Para entendimiēto deste auto se supone, q̄ quādo los ministros
del Duque, Gōçalo de Arāda, y otros, interuinierō en sacar el tri-
go de las cillas y troxes en q̄ estaua, sobre q̄ es el primero pleyto,
de q̄ se ha hecho mencion q̄ pende en este Consejo, el Doctor
Antonio

Este auto del Nu-
cio esta en la pieç
z.B. de las inhibi-
torias.

Este auto esta
la pieça executi-
de la fuerça. foli-
124.

Antonio Vazquez Cura de Garlitos començo a conocer, y proce-
der contra los dichos criados del Duque y ministros suyos, y dio
auto en que los declarò por excomulgados, y mandò poner cessa-
cion à diuinis. Y desto apelaron los dichos criados del Duque, y
por no se les otorgar llevarõ el pleyto a la dicha Audiencia de Gra-
nada, donde se dio el auto de que se ha hecho mencion.

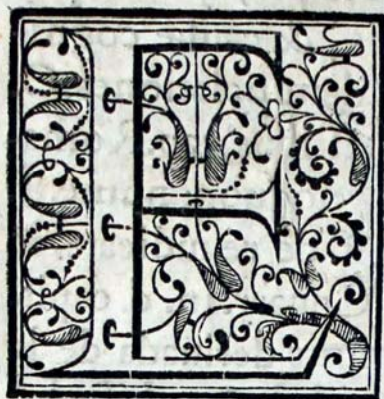
Este auto de Va-
dolid esta folio
en el pleyto e-
cutiuo de Capi

El vltimo auto, a que se refiere el dicho Francisco Morejon en
su respuesta, que dize que salio de la Audiencia Real de Valladolid,
es, que parece, que procediendo cõtra los mismos ministros cria-
dos del Duque, Francisco Morejon en Toledo sobre lo mismo
del trigo y ceuada que sacaron de las cillas, los dichos ministros
por no se les otorgar la apelacion, llevarõ por via de fuerça los au-
tos a la Chancilleria de Valladolid, donde en seys de Abril deste
año se dio auto, por el qual se declarò que no hazia fuerça el dicho
juez ecclesiastico Francisco Morejon.

Parece para entendimiento deste auto, que ante este juez eccle-
siastico parecieron los arrendadores destes diezmos, y pidieron
que compeliessse a los dichos ministros del Duque, q̄ les boluieffẽ
el trigo que auian sacado de las cillas, y que no les tomassen las lla-
ues de las bodegas donde metian el vino de los diezmos: y final-
mẽte el dicho juez ecclesiastico mandò que se dè mandamiento
para que los criados del Duque bueluan el trigo, y les den las lla-
ues de donde estaua, a los arrendadores del Cardenal. ¶ Y deste au-
to el Duque y ministros se querellaron en la dicha Audiencia de
Valladolid, donde salio el dicho auto de q̄ se ha hecho menciõ.

Vltimamẽte se adierte, que ante los dichos juezes ecclesiasti-
cos, quãdo se protestò la fuerça de los autos sobre q̄ se fue a las Chã-
cillerias como se ha dicho, ni en las dichas Chãcillerias, no pare-
cen exhibidas ni presentadas las inhibitorias, ni la dicha decision
de la Rota, de que se ha hecho mencion, ni parece que el Duque
aya llevado a la dicha Audiencia de Granada el pleyto que alli se
lleuò, sino sus ministros. ¶ Y parece assi mismo, que los dichos
dos pleytos de los dos juezes ecclesiasticos fueron sobre lo mismo
que ya pendia en el Consejo, como en el primero destes dos ra-
mos se ha visto, conuiene a saber, sobre el trigo que los ministros
del Duque sacarõ de las cillas de los frutos del año de 92. y el pley-
to de fuerça de agora es sobre los autos proueydos por Morejon
despues aca, por Iunio y Iulio deste año, de q̄ se ha hecho menciõ.

El buen fin
de par...



N E L Pleyto que V. S. tiene visto entre el Duque de Bejar, y el señor Cardenal Arçobispo de Toledo, supuesto el hecho que esta referido en este Memorial, por parte del Duque se suplica à V. S. considere lo siguiente.

Deste Memorial resultan dos puntos, en que consiste la determinacion deste pleyto, en los quales como en Articulos principales se diuide esta informacion.

Primero, que los autos dados en virtud de la querella y demanda del señor Cardenal, por los quales se mando que fuese vn juez y hiziesse poner cierto trigo en las partes donde estaua, y lo entregasse a las personas que entonces lo tenian, se deuen reuocar, dexando al Duque vsar de la possession de los diezmos de Capilla libremente, como antes de la querella la tenia y vsaua.

Segundo, que el Doctor Morejon y juezes Ecclesiasticos que conocen desta causa, y de la execucion y cobrança judicial de los dichos diezmos, en conocer en ella hazen fuerça al Duque, y en proceder y executar innouado despues de la apelacion legitima que dellos ha interpuesto para ante su Santidad, protestando el remedio de fuerça.

Para inteligencia del primero Articulo se supone, q los autos pronunciados en Consejo, en que se mando que el Duque boluiesse a los dichos lugares el dicho trigo, como consta del Memorial, fol. 2. se dieron a pedimiento del Cardenal, con informacion que hizò vn Receptor, sin citacion del Duque, y asì legitimamente pudo apelar y suplicar de los dichos autos, por ser en su perjuizio. l. ab executore. §. alio. ff. de appellatio nibus, cap. cum super. de re iudicata. c. super eo. de officio delegat. l. 4. & .7. titu. 2 3. part. 3. Couarr. practicar. cap. 15. in prin-



N E L Pleyto que V. S. tiene visto entre el Duque de Bejar, y el señor Cardenal Arçobispo de Toledo, supuesto el hecho que esta referido en este Memorial, por parte del Duque se suplica à V. S. considere lo siguiente.

De este Memorial resultan dos puntos, en que consiste la determinacion deste pleyto, en los quales como en Articulos principales se diuide esta informacion.

Primero, que los autos dados en virtud de la querella y demanda del señor Cardenal, por los quales se mando que fuese vn juez y hiziesse poner cierto trigo en las partes donde estaua, y lo entregasse a las personas que entonces lo tenian, se deuen reuocar, dexando al Duque vsar de la possession de los diezmos de Capilla libremente, como antes de la querella la tenia y vsaua.

Segundo, que el Doctor Morejon y juezes Ecclesiasticos que conocen desta causa, y de la execucion y cobrança judicial de los dichos diezmos, en conocer en ella hazen fuerça al Duque, y en proceder y executar innouado despues de la apelaciõ legitima que dellos ha interpuesto para ante su Santidad, protestando el remedio de fuerça.

Para inteligencia del primero Articulo se supone, q̄ los autos pronunciados en Consejo, en que se mando que el Duque boluiesse a los dichos lugares el dicho trigo, como consta del Memorial, fol. 2. se dieron a pedimiento del Cardenal, con informacion que hizò vn Receptor, sin citacion del Duque, y asì legitimamente pudo apelar y suplicar de los dichos autos, por ser en su perjuyzio. l. ab executore. §. alio. ff. de appellatio nibus, cap. cum super. de re iudicata. c. super eo. de officio delegat. l. 4. & 7. titu. 2 3. part. 3. Couarr. practicar. cap. 15. in prin-

cipio. Et ratio huius conclusionis est notoria, quoniam vigor pronuntiationis nascitur calore iudicij, in quo per citationem quis includitur, Bald. & plures relati ex Tiraquelo in tractat. res inter alios acta. in principio, num. 3. Y no auiedo sido citado el Duque, ni respecto del auido conocimiento de causa, euidenter concluditur, que no solo puede apelar ò suplicar de los autos, sino que mero iure, en quanto a su perjuizio se pueden tener por nullos, ex defectu citationis, & causæ cognitionis. l. de vnoquoq; ff. de reiudicata. l. tres denunciations. C. quomodo & quando iudex. c. cum olim. de testibus, cap. Romana. de appellationib. in. 6. Marsilijs. d. l. de vnoquoq; nume. 8. iuncto num. 3. 1. DD. communiter. l. sæpe. ff. de re iudicata, & per totum titulum, vt lite non contestata. Couarr. in. d. capit. 15. num. 2. ¶ Et confirmatur eleganti ratione deriuada de la naturaleza de la accion que intento la dignidad Arçobispal, q̄ fue demanda y querella deturbatiua, pretendiendo que el Duque le despojaua de la possession que tenia de cobrar los diezmos de Capilla, como consta del Memorial, fol. 2. & natura huius interdicti est, vt concedatur restitutio, siue manutentio, & prohibeatur vis, citato tamen aduersario, & causa cognita. l. 1. §. q̄ ait. ff. de superfi. l. superficiario. ff. de rei vindicatione. Bald. consi. 338. lib. 5. Deci. consi. 366. nu. 13. Puteus decisi. 216. lib. 1. incipit, Coram Domino Mohedano: y por ordenanças y reformaciones de la Curia Romana, assi esta prohibido, teste Menochio de retinenda possessione, rem. ultimo. num. 3. Virginio Boccacio in tractatu de manutentio. cap. 20. num. 8. vbi late resoluit: y requiriendo la naturaleza deste juyzio esta citacion y conocimiento de causa, esset absurdum priuar al Duque della, & absurdum que sin oyr sus defensas se le pudieffe causar perjuizio. Por lo qual legitimamente ha suplicado de los dichos autos, pretendiendo la reuocacion dellos: & hæc prima conclusio est notissima.

Lo segundo se supone, que aunque el Consejo dio provision para que se executasse el auto referido, y el Duque la obediencia, fue con preservacion y protestacion, que fuesse sin perjuizio de su derecho, y assi le quedo el que tenia saluo y ileso para proseguirlo en Consejo, reuocandose los dichos autos, y restituyendose lo q̄ en virtud de la dicha pusiõ desembolso: quia natura reservationis est cõseruare partem indēnē. l. si yēditor.

§. si in veditioe. ff. quibus modis pign. vel hypot. soluitur, ibi: *Nisi salua causa pignoris sui consenserit: nam solent multi salua causa pignoris consentire, & ibi gloss. verb. Salua. Paris. in. l. Gal. l. §. & quid si tantum. num. 125. ff. deliberis & posthum. Plura congesit Menochius, consi. 2. num. 57. cum pluribus omisis.* ¶ Y assi es verdaderissima hæc secunda conclusio, que constando de la justicia del Duque, este pleyto está en estado, no obstante la execucion de los dichos autos, de poderse reuocar.

Quibus suppositis, la dignidad Arçobispal para fundar su querrela de despojo y turbacion de possession destos diezmos, presenta por el vnico fundamento los executoriales referidos en el Memorial, y los autos de possession que Pedro Angulano, que fue el juez ante quien se presentaron, hizo, dandola a la dignidad Arçobispal en. 16. de Agosto del año passado de. 90. ¶ Y en la nulidad y vicio desta possession y forma de proceder deste juez, consiste la notoria justicia del Duque, y conocimiento desta causa: & probatur ex sequentibus.

Primò, porque aunque en los executoriales se da facultad al executor para que los intime y proceda hasta la execucion real, nihilominus conforme a derecho, practica, y estilo de la Rota, el tal juez executor no puede dar la possession, sino solo intimar los executoriales, y cõ la respuesta que diere la parte a quien se notificaren, se han de boluer a reproducir en la Rota, donde se examina la respuesta, y si se halla que no es releuante, se da declaratoria, y en virtud della se puede tomarla possessiõ: y si la respuesta es justificada, no se procede ad vltiora, porque se deniega la declaratoria: por manera que el primer juez executor a quien se dirigen los executoriales, no tiene jurisdiccion para poderlos executar, y si lo haze, innoua, y atenta, y despoja de hecho, y da possession nulla y violenta, y se llama intruso el que en virtud de semejante titulo, y por autoridad de semejante juez entra en possession. Felin. in cap. ad approbandũ, nu. 6. de reiudicata, Cassador. decisi. 6. sub tit. de causa possessiõnis, & proprietatis num. 10. & 11. inter decisiones Canonicas, fol. 324. post quem, & Sarnensem, Geminianũ, Rebuff. Miles, & alios plures, latissimè Mandosius in reg. 29. Cancellariæ, sub tit. de subrogandis collitigantibus, quæst. 4. nu. 5. ibi: *Ex antiqua obseruantia & notorio stylo Romana curia, executorialium*

rialium vigore non potest quis possessionem propria autoritate
capere: imò neq; etiam per executores in possessionem immitti, ni-
si praua intimatione illarum, ac post lapsum triginta dierum à
tempore intimationis, seruatis quibusdam terminis ad dicendum
contra, & deinde obtenta declaratoria, & tandem decreto bra-
chio seculari, & ita constat quòd talis possessio est iniusta, & in-
fecta: nemo enim possessione sua etiam facto iudicum, seu superio-
rum, nisi ordine iudiciario premissis, & seruatis seruandis, priua-
ri deuet. & ibi latissimè allegat, & resoluit ante numer. 7. ibi:
Vnde sequitur quòd iste possessor vigore executorialium possit large
dici intrusus, & sub dispositione de intrusis loquente comprehensus.
& melius resoluit in tracta. commissio num, commissione. 14.
de attentatis, verb. reuocandi, quæst. 1. ad fin. ibi: *Contrarium
concludendum est, quòd imò possessio huiusmodi sit attentata, reuo-
canda, & restituenda.* Idem Mandosius in cōmissione execu-
torialium. 29. in quæst. 10. ibi: *Forma autem executorialium est,
ut iudices de partibus exequantur, ac si exequerentur alio non ex-
pectato, omnia nulla, & attentata & reuocanda essent, ut aperte
conclusi supra in decimaquarta commissione attentatorum.* Y
alli aduerte que porque los juezes in partibus no se engañen,
siguiendo la letra muerta de los executoriales, aconsejó que se
quita sé dellos las clausulas en que se les da facultad para execu-
tar, porque no errassen executando lo que no podian ni de-
uian: & melius resoluit ibidem quæst. 24. ibi: *Secunda conclu-
sio sit, quòd nec iudicis, neq; executoris autoritate id facere licet,*
Octavianus Vestrius in practica Romanæ Aulæ. lib. 8. cap. fin.
num. 16. versi. & quamuis, fol. 293. ibi: *Nihilominus mos inole-
uit in Palatio, ut executores in partibus dumtaxat literas execu-
toriales condemnato intiment, & primam partem ipsarum litera-
rum dumtaxat videlicet, & ante dictæ monitionis Canonica ad
parendum, & ubi literæ executoriales fuerint legitime intimatæ
non procedatur ad ulteriorem executionem coram dictis execu-
toribus, sed habita relatione legitima intimationis earundem litera-
rum, reproducantur literæ, unà cum relatione intimationis in Cu-
ria coram auditore executionis ad effectum procedendi.* Mando-
sius tractatu de monitorijs quæst. 75. num. 1. cum sequentibus,
Gomez in regula Cancellariæ detrienali possessore, quæst. 27.
num. 5. cum sequentibus. Mascardus. de probationibus, concl.
1374. num. 6. cū sequentibus, ubi loquitur post Ripā, Cosmā,
& alios

& alios, latissimé Lancel. tract. de attentatis, in. 2. p. c. 4. de attē tatis lite pēdēte, n. 304. vers. Tertiò, dōde por dos colūnas re- fiere diuerfas decisiones, en Castilla, Portugal, y otros Reynos, dōde asì se ha guardado, siguiēdo en todo à Mādosio vbi supra, & comprobat ex Gigante in tractatu de intruso, numer. 17. Manfredus eodem tractatu de attentatis concl. 18. per totam, post Gomez in regula de subrogandis, quæst. 4. num. 2. & in- ter decisiones sacri palatij in tom. 3. lib. 2. decisi. 51. & decisi. 758. lib. 3. Y esta practica tiene dos razones que dan estos Do- ctōres, concluyentes y precisas. ¶ La primera que la Rota que decernio los executoriales, como quien tiene noticia de la causa principal, quiere verla y examinar la respuesta del con- denado antes que le despoſtea: lo qual no puede hazer el juez executor in partibus, que no tiene noticia de los meritos de la causa principal. ¶ La segunda que porque, vt in plurimum, es- tos pleytos se figuen en la Rota por procurador, y las partes estan tan distantes del lugar del juyzio, el que se ha hecho en la Rota, lo justificā con la intimacion personal de los executoria- les a la parte, y viendo lo que responde, se haze la vltior execucion, o se niega conforme a la substancia de la respuesta. ¶ Y asì esta conclusion es indubitable practica obseruadissi- ma, que la possession dada por el executor a la dignidad Arçobis- pal, fue irrita y de ningun momento, ni el executor tuuo juridiccion para darla, y queriēdo se valer della el Arçobispo, se confieſſa intruso, violento, y despojador. Mandosius, & supra relati.

Reconociendo esta verdad la dignidad Arçobispal, cōfessò a la vista del pleyto, que no se podia valer deſtos executoriales, ni deſta possession, quia refragabatur cōmunis iuris dispositio, & Curiaē praxis: pero que se aprouechara dellos, porque el Duque padre del muerto, auia consentido en esta possession, y executoriales, y que asì el vicio y nulidad deſta possession se sobresanaua con el consentimiento de la parte; quia beneficiū iuris non confertur in inuitum. ¶ Sed salua pace, in factō & in iure errant. Porque auiendo començado el juez executor a dar la possession (sin citar al Duque, vt infra latiùs) desde 16. de Agosto, como consta del Memorial, fol. *primo*. a los 19. del mesmo mes, teniendo noticia el Duque deſta possessiō furtiua y clandestina, alego ante el executor muy en forma,

apelando , y presentando escrituras y bulas, requiriendole que no procedieffe, y sin embargo desto y de la apelaciõ, el executor procedio ad vltiora, y anfi es imposible q̄ se diga cõsentir el q̄ tã particularmẽte cõtradixo y reclamò. ¶ Secũdò & fortius, tienen los DD. por tan viciosa esta possessiõ dada por el executor, sin q̄ preceda la forma referida, q̄ aunque la parte que la tomò por autoridad del juez estè en ella muchos años, nõ purgatur vitiũ spoliij, nec dicitur altera pars consentire, nisi lapsus temporis sit inter præsentis decem, & inter absentes viginti: quod est singularissimum ad casum, eruditè & latissimè comprobatur Mandosius in. d. commissi. 29. de forma executorialium, in. 24. quæst. in. 4. conclusi. & in commissione. 14. de attetatis, verbo. reuocandi. quæst. 2. & quæst. 3. & refert plures decisiones Fabius inter decisiones sacri Palatii. lib. 2. vol. 3. decis. 51. prouando que entõces purgara el vicio de despojo, y desta possessiõ clandestina tomada en virtud de semejãtes executoriales, y por esta forma, quando huuiere, ò consentimiento expreso, ò tacito por trãscurso de diez, ò veynte años. ¶ Por manera que por este primer fundamento principal prouamos dos cosas. ¶ La primera, que el titulo en cuya virtud se dio la possessiõ a la dignidad Arçobispal, que fueron los dichos executoriales, no auiendo se guardado la formã necessaria, fue titulo inutil y vicioso, y en cuya virtud no se pudo dar. ¶ Segundo, q̄ el juez executor que dio la dicha possessiõ, no tuuo juridiciõ pera poderla dar.

Secundò principaliter confirmase la nulidad y vicio de la possessiõ del Arçobispo, y la practica y estilo de la Rota, considerando lo que Bart. notablemente adierte in. l. iuste possidet. ff. de acquirend. possels. in princip. communiter receptus. Socin. consi. 18. incipit, Prosequendo ordinem prædictarum quæstionũ, vol. 1. nu. 20. vers. est enim in hoc regulare, que para que la possessiõ judicial haga a vno possedor, debet, precedere Prætor rite faciendo, scilicet seruato ordine iuris, licet non procedat rectè, id est, secundum iustitiam partis: y este juez executor etiam omiffa practica Rotæ, procedio non ritè, quia non seruauit ordinẽ iuris. Licet enim DD. cõtrouertant, an in executione sententiæ debeat præcedere citatio, vel nulla præcedente citatione, & causæ cognitione, procedatur ad executionem realem, & aliqui in ea fuerint opinione, quòd executor non

non tenetur citare partem, & si aliquando fiat citatio, potius sit abundans, quam necessaria. c. de cætero. de re iudicat. DD. in c. pastoralis. de officio delegati. Bald. Innocent. Imola, & cū alijs Alex. ad quem multi recurrūt, in l. à diuo Pio. §. in venditione. num. 30. ff. de re iudicat. ad fin. d. nu. 30. defendit, quòd tutius est citare condemnatum: & nu. 31. resoluit, quòd in puncto iuris, etiam si executio debeat fieri in eadem re in qua est facta condemnatio, quòd requiratur citatio, ex l. meminere. C. vnde vi. cui dicit non videri vnquam responsum, & in puncto iuris hanc fatetur esse veriore: & num. 35. aduertit debere præcedere citationem, & causæ cognitionem, quando executor exequitur, & non ipsemet iudex qui tulit sententiam. Menochi. de recuperanda possessione, rem. 8. quæst. 4. num. 77. cum sequentibus. Deci. consi. 97. Maranta in praxi. part. 6. actu ultimo. num. 16. Afflict. decisi. 157. & 396. num. 9. Inter has tamen opiniones obtinuit in praxi singulare dictum Innocenc. in cap. proposuit de concessione præbendæ. nu. 5. versi. & nota. que el executor esta obligado a citar y tener conocimiento de causa, antes que despoje ni de possession de los bienes, ibi: *Sed tamen in eis debet præmittere cognitionem, & audire sententiatum illū, qui possidet: & si non habet ius, tunc non feret sententiam, sed mandabit, & coget de facto dimittere: sicut de facto tenet & si hunc ordinem executor dimitteret, cassaretur quod fit ab eo. c. cum in nostris. infra eodē, & c. literas. & ff. de re iudicat. l. à diuo Pio. §. si super. Et in vers. executor hoc modo procedet,* pone la practica y auto como deue citar y tener conocimiento de causa: & ad fin. d. nu. resoluit in hæc verba. *Et si iudex vel executor, per iuris ignorantiam, & simplicitatē male procedat, sicut etiā hic illud cassabitur, sicut & hic cassata fuit male facta collatio: sed nihilominus manebit parti ius saluū per literas cōcessum: & dictū Inoc. esse receptū in theorica, & praxi probat Nauar. lib. 2. cōsiliorū, in tit. 13. de restitutione spoliatorum, consi. 1. nu. 7. fo. 104. comprobatur Ripa. in l. qui pro tribunali. nu. 9. & nu. 10. vers. ex hoc inferitur, & ibi Iass. nu. 18. ff. de re iudic. latē idem Ripa in l. intra dies. nu. 3. ff. de re iudicata, Bart. in l. meminere. nu. 5. C. vnde vi. vers. procede ulterius. Quirofredi praxim in hac re notatu, & admiratione dignam appellat, vt antequam procedatur ad realem executionem, citandus sit aduersarius, vel rei dominus: aliàs extant pœnæ. d. l. meminere. & est singularis resolutio,*

quam

quã supra relati prætermittūt (quę sola sufficit pro victoria) quã tradit Afflict. in cōsuetudinibus. lib. 1. rubr. 67. vers. de Burg petit. n. 5. vers. quarto quæro. fol. 142. ibi: *Quidã Clericus tenebat beneficium Ecclesiasticũ: alius Clericus habuit à Commissario Apostolico literas executoriales eiusdem beneficij, & priuauit illum Clericum possessorem possessione dicti beneficij: ille comparet corã Rege, & dicit, quòd non potuit defacto priuari ab illo Commissario, sine citatione, per ea quę notantur in cap. licet Episcopus. de præben. in. 6. & implorat defensionem Regiam: an sit ei præstanda dicta defensio charitatiua? Respondeo: Præstanda est dicta defensio, quia iniuriam, & spoliũ fecit possessori beneficij in priuando eum possessione beneficij, eo non vocato. & ibi latè allegat post Innoc. Ioan. Andr. Abbatem, Roman. Alexand. & alios, etiam si fiat authoritate executoris: & resoluit, ibi: *Et ita vidi seruatum in Consilio, & in executore Pontificis, post Philippum Francum in. d. cap. licet Episcopus. in. 3. notab. consuluit Ferretus confi. 27. num. 11. & confi. 10. num. 10. & confi. 27. num. 10. & confi. 30. num. 1. & 2.* ¶ Este es el propio caso de nuestro pleyto, porque en tanto fue viciosa y nula la possession dada por este executor, que por remedio de fuerça y authoridad Real, se reuocara desde luego, si quando el Duque parecio ante el juez executor, y alego agrauios, y dixo de nulidad, y apelo, se presentara en Consejo: porque aunque en este caso de Afflictis, la materia era merè spiritual, y las personas merè Ecclesiasticas, y auia auido executoriales, el supremo Consejo lo reuoco todo por via de fuerça, por no auer sido citado ni llamado el poseedor del beneficio: que es el propio tema de nuestro caso: porque auiendose presentado estos executoriales ante el juez executor, sin citar ni llamar al Duque, ni hazer ningun conocimiento de causa con el, de hecho, furtiua y clandestinamente dio la dicha possession nulla. Vnde singulariter Socin. confi. 18. volum. 1. incipit Prosequendo ordinem prædictum, nu. 21. resoluit in hæc verba: *Quinimo voluit singulariter Bart. confi. 143. incipit Quidam Magister, quòd talis qui ingreditur possessionem virtute decreti iniusti, posset accusari & puniri de viturbatiua: dicit enim, quòd licet in sententijs adhibeatur distinctio ad validitatem, vel nullitatem, vt cum sit expressus error, vel non sit expressus, tamen in decretis non adhibetur illa distinctio, imò in distincte quando Actor obtinuit, tale decretum est ipso iure nullum:*
& ibi*

5

& ibi latè allegat & resoluit. *Neq̄ est necessariū, quod intentetur aliquod iudicium nullitatis, quia cū lex hoc reprobet, nō est necesse, quod hoc peratur à iudice. l. nā & si sub conditione. S. fin. ff. de conditio institu. & sufficit in iudicium deducere ius suum, & si opponatur de sentētia, vel decreto, replicabitur de nullitate.* Y esta misma doctrina, quòd possit accusari de vi turbatiua, qui positus est in possessione vigore decreti, prætermisso iuris ordine, sequitur idem Socin. confi. 158. nu. 15. ad fin. versi. ista conclusio, vol. 2. comprobat latè Iass. in. d. l. iuste possidet. num. 12. vbi auctoritate. d. l. meminerint. C. vnde vi. concludit, que la daciō de possession judicial, prætermisso iuris ordine, maximè si fuit omisa citatio, no excusa al q̄ toma la possession, de vi turbatiua, ni de delito, ibi, lateq; cōprobat post antiquos, & est text. in. c. conquerente. de restitutio. spoliator. & in. d. l. meminerint. Menochi. his non relatis, de recuperanda possessione, remedio. 8. ad dictam legem meminerint. nu. 18. versi. declaratur tertio. & num. 69. cum sequentibus: quia spoliatus à iudice non habente iurisdictionem, statim restituitur absque alia iniustitiæ probatione: & idem si prætermisit iuris ordinem: latissimè, superioribus tamen omisis, Mascardus de probationib. vol. 3. conclusio. 1324. nu. 5. cum sequētibus, quia est cōclusio infallibilis, quòd ita demum quis iuuatur possessione, si legitima sit. c. ad decimas. de restitutione spoliator. ibi: Nisi euidenter docuerint, quòd earum possessionem legitimè assecuti fuissent.

¶ Y deste segundo fundamento se inferen tres conclusiones, que con particular verdad muestran la justicia del Duque.

¶ La primera, confirmacion del estilo y practica de la Rota, y de todo lo referido in primo fundamento. ¶ Segunda, que el juez quando huuiera tenido titulo exequible, y juridicion para executar, por auer pretermittido la citacion y dando la possession sin ningun conocimiento de causa, hizo notorio despojo. ¶ La tercera, que este despojo fue hecho por los ministros de la dignidad Arçobispal, de tal manera que pudieran ser acusados de fuerça y violencia, & de vi turbatiua: y assi se concluye que por ninguna via la possession dada por el dicho executor, pueda aprouechar al señor Cardenal, ni tener nombre, ni efectos de possession.

Tertiò principaliter, de la resolucion verdadera destes fun-

damentos precedentes, se infiere necessariamente que se hã de reuocar los autos dados en fauor de la dignidad Arçobispal. Et probatur apertissimè, porq̃ si el recurso q̃ tuuo el Arçobispo al Consejo, fue por el remedio subsidiario q̃ se cõcede a las personas ecclesiasticas, ne fiat alicui iniuria, aut violentia, siue indebitè possessione, quã obtinet, spoliatur. Couar. pract. c. 35. n. 2. in 3. col. vers. sexto. Esto huuiera lugar quando el Arçobispo mostrara dos cosas, possession legitima de su parte, y violècia y despojo de la del Duque. Couar. vbi supr. Afflict. decis. 24. n. 2. ibi: *Provideri notoriè & euidenter oppresso, & spoliato, &* decis. 85. n. 2. Vincenti. de Franc. decisio. 163. in. 1. part. & melius cæteris Afflict. in constitutio. lib. 1. rub. 67. nu. 8. vers. septimo quæro.

¶ El segũdo remedio q̃ pudo intẽtar el Arçobispo, fue de vi turbatiua, ò mãdatũ de manu tenẽdo, ò q̃ se prohibiesse el Duq̃, ne vis fieret Archiepiscopo ingrediẽdo in suã possessionẽ, q̃ es el remedio ordinario q̃ cõpete al juez seglar, y mas propio a la demãda del Arçobispo: y esta accion interdicti consiste substancialmente, en que el que la intenta aya de prouar ex parte sua possession legitima, obtenta non vi, non clam, nõ vitiose, vel precario. l. 1. in principio. & . §. est hoc interdictum. ff. vti possidetis. l. 1. C. vti possidetis. §. hodie. institutis. de interdictis. Bart. in. d. l. 1. Rebus. tertio tomo ad leges Regias, tracta. de materia possessoria, arti. 1. glos. 2. nu. 40. & arti. 2. gloss. 3. num. 9. Menochius de retinenda, remedio. 3. quæst. 1. nu. 8. & remedio. 3. nu. 556. decisio Pedemõta. 99. nu. 51. Parisi. nu. 61. lib. 1. Virgin. d. tractatu de manutentione. c. 14. nu. 28. vers. præterea actor debet probare. Ruin. conf. 28. nu. 6. lib. 4. Anton. Gom. l. 45. Tauri. nu. 168. vers. ex quo infertur, & melius. nu. 169. vers. aduertendum tñ, vbi latiùs. Couar. pract. c. 17. nu. 2.

¶ Y segun lo que està prouado por los fundamẽtos precedentes, es cosa notoria que el Arçobispo no prueua ni puede prouar q̃ sea possedor legitimo, ni q̃ el Duque le aya despojado: por que si todo el fundamẽto de su possessiõ lo deriva de la q̃ le dio el dicho juez en virtud de los executoriales, manifestissimè probabimus, que aquella no fue possession sino intrusiõ, violencia y detentacion, y que semejante possessiõ dicitur vis turbatiua, & verum spolium, quod non purgatur ex auctõritate iudicis iniuste, & non ritè mittentis in possessionem. ¶ De que

que se infiere, que como el fundamento deste juyzio es legitima possession, si consta que la possession no es legitima, el juez no puede mantener a la parte que se vale della; porque seria aprouar la nullidad de vicio y despojo que se hizo tomando la possession nulliter, & de facto: eleganter Bart.in.l. si duo.num.4. vers. sed si vnus. ff. vti possidetis. Ruin. confi. 28. nu. 6. & 7. lib. 4. Virginius tractat. de manutentio. c. 2. nu. 105. vers. secus si iniuste possidet. & in. c. 3. num. 2. & 3. & latius post plures decisiones. nu. 10. & nu. 21. & 22. & c. 4. per totum, elegãter Cassador. decis. 5. de iure patronat. Rebus, in praxi beneficiati, tit. de missione in possessione. nu. 37. nu. 15. cum sequentibus. Craue. confi. 104. nu. 14. Quod in tantum procedit, que no solo se le deue denegar manutencion a semejante possedor, sed etiam possit accusari, & præueniri vi turbatiua, vt supra latissimè cū Bart. Socin. & alijs obseruabimus, Iass. in. d. l. iuste possidet. nu. 12. ff. de acquiren. possessio. & meliùs. n. 27. vers. quarto adde, quòd auctoritas iudicis, & ibi Alexand. nu. 20. & 21. ¶ Y assi por este fundamento se conuence, que en qualquier sentido que se quiera considerar la demanda intentada por el Arçobispo, semper verum est dicere, que no le compete la accion que intenta, & quod deficit in substantialibus iudicij, pues no prouea, ni puede prouar possessio legitima, y los autos de que se vale descubren su injusticia.

Quartò principaliter, a dos estados se reduce la pretension del Arçobispo: ò fundandose en possession, la qual esta deshecha por los medios de quibus supra: ò en la execucion de los dichos executoriales: la qual si se considera como execucion hecha por el juez executor dellos, esta fue ninguna en quanto a la possession que dio, vt latius vbi supra: y si se considera respeto de la execucion furtiua, que se puede deriuar de los dichos executoriales, por emanar de tres sentēcias conformes, en este articulo el Arçobispo està vencido por el Duque, por la decision de Rota que està presentada en este Memorial, la qual haze clarissima la justicia del Duque, y decide quatro cosas sustāciales, las quales breuitati inferuiens por remissio a ella referiremos. ¶ La primera, la litispendencia q̄ ay entre el Arçobispo y el Duque sobre lo propio que en este pleyto se litiga. ¶ La segunda, que el Duque impide la execucion de las tres sentencias conformes, de tal manera que se denegò al Arçobispo la clausula

Sine praiudicio legitima executionis. Y la clausula *Sine praiudicio trium conformium.* Porque el Duque como tercero, qui venit ex propria persona, & ex proprio iure, impide la execucion, y con el se ha de litigar de nuevo. ¶ La tercera, que desde luego cõstò de bono iure Ducis moderni tertij oppositoris, porque las sentencias dadas contra Ducẽ seniore, se fundaron en omision y negligencia del Duque, padre del moderno, que pudiendo examinar testigos integros, se valio de testigos no tales. ¶ La quarta y vltima, que el Arçobispo, ya que no se puede valer de execucion contra el Duque moderno, tampoco se puede aprovechar de possession, *Quia possessio Archiepiscopi controuertitur:* verba quidem singularissima, con las quales se declaro la justicia del Duque, quia vt supra probauimus in tertio fundamento, el ser y substancia del juyzio intentado por el Arçobispo en este Consejo, es fundarse en possession, la qual deduxo en la Rota donde se declaro, *Quòd possessio controuertebatur,* q̄ fue declarar que el Arçobispo no la tenia, de manera que se pudiesse aprovechar della por los defectos de substancia y orden judicial que resultã del fundamento primero, y segundo. ¶ De manera, que estando denegada la execucion en la Rota al Arçobispo, y determinado que no auia lugar hazerse, y esto en fauor del Duque, es cosa sin ningun fundamento pretender en el Consejo el Arçobispo, que de estos executoriales se puede fundar ninguna execucion ni juyzio possessorio, porque el autoridad y fuerça de la cosa juzgada en el tribunal original legitimo desta causa, ya lo tiene sentenciado y acabado, y seria absurdo que en el tribunal original se determinasse vna cosa, y lo contrario della en los que conoçẽ por comision de aquel tribunal, o en execucion de lo alli determinado: que fuit ratio l. singulis. ff. de exceptione rei iudicatę, ibi: *Unum iudicati finem sufficere, probabili ratione placuit: ne aliter modus litium multiplicatus summam, atq; inexplicabilem faciat difficultatem: maxime si diuersa pronuntiarentur. Parere ergo exceptionẽ rei iudicatę frequens est.* Neque oberit, dezir la parte del Arçobispo, que por la decision de Rota, aunque se le deniega la execucion, no se le deniega ni declara que no tiene possession: sed hoc excluditur ex sequentibus.

Lo primero, confessio partis superat omne genus probationis, y el Arçobispo reconociendo que no tenia possession, pidio en la

7

en la Rota execucion de los executoriales contra el Duque, la qual le fue denegada. ¶ Segundo, porque el mismo Arçobispo confieffa que el no posee, pues confieffa al Duque por poseedor debaxo de nombre de intruso, vt patet, ibi: *Neque etiam obstare quòd pro parte Archiepiscopi pratendatur, Ducem modernum non possidere, vel saltem dici intrusum*. Lo qual en efecto fue confessar la possession del Duque. l. 3. §. ex contrario. ff. de acquirenda possessione, ibi: *Contra naturam quippe est, vt cum aliquid ego teneam, tu quoq; id tenere videaris, vbi Bart. & communiter omnes*. ¶ Tertiò (& hoc fundamentum est vrgentissimum) quia eo ipso que la Rota decidio, ibi: *Quia hac possessio Archiepiscopi controuertitur*, declaro que el Arçobispo segun el presente estado del pleyto, no era poseedor. l. nemo. C. de acquirenda possess. ibi: *Vtramq; autem ita demum esse legitimam, cum omnium aduersariorum silentio, & tacitate firmatur: interpellatione vero, & controuersia progressa, non posse eum intelligi possessorem, qui licet possessionem corpore teneat, tamen ex interposita contestatione, & causa in iudicium deducta, super iure possessionis vacillet aut dubitet*. Y siguiendo la Rota la decision desta ley, ibi: *Controuersia progressa*, dixo para declarar que el Arçobispo no poseya, *quòd ipsius possessio controuertebatur*, quia cum nomine, *controuersia*, veniat tam ea quæ fuit in iudicio, quàm extra iudicium: de qua controuersia constabat, pues el mismo Arçobispo dezia que el Duque era poseedor intruso. l. Lucius. §. tres fratres, & ibi glossa. ff. ad Trebell. l. controuersia. iuncta. l. 1. & l. de his. ff. de transactionibus. Bart. Alexand. Socinus Aretin. Iass. Georgius. Natta, & alij plures, ex quibus Rebuff. in. l. restituere. 75. versic. controuersia. ff. de verbor. significat. vltra quem latissimè Ripa in. l. res iudicata num. 1. cum sequentibus. ff. de re iudicata. Y es sumamente de ponderar que la decision de Rota para no hazer caso desta possession del Arçobispo, tuuo por razon final y causatiua, ibi: *Quia hac possessio Archiepiscopi controuertitur*: y aunque bastara la controuersia extrajudicial, vt supra citati. D D. latè, aqui tambien la ay judicial, porque el Duque antes y despues deste pleyto, y el dia presente ha sido y es legitimo poseedor, y con esta possession se defendio en la Rota: y porque alli consto deste derecho y possession del Duque, la q pre-

tendia el Arçobispo, se dio por cõtrouertida, y de ningun efecto para el caso presente. ¶ Quartò, porque aunque la decision de Rota reserua su derecho al Arçobispo, para que si se tiene por possedor, y funda su derecho en ello, agat interdicto retinendę, & petat mandatum de manutentione, sus letrados siempre se apartaron deste remedio. y siguieron el de la execucion, porque para que le pudiera pertenecer remedio possessorio, eran necessarios los requisitos de possession legitima, y solene orden judicial, en cuya virtud se diera, de qua in tertio fundamento, donde prouamos que el remedio de manutencion se daua al que tenia possession legitima contra el violento despojador: y en este pleyto esta euidentemente prouado, que la possession de que se vale el Arçobispo, es viciosa y reprouada y con vicio de espolio. l. improba possessio. C. de acquirenda possessione. l. meminerint. C. vnde vi. Y en virtud della no puede pertenecer manutencion, Doctores in dict. 3. fundamento. l. ass. num. 1 2. iuncto. num. 27. l. iustè possidet. & vt cumque sit, bastara para la justicia del Duque, que por agora el Arçobispo no estuiera declarado por possedor en el tribunal original, que es en la Rota donde se trata el pleyto, para que en el interim el no fuera despojado, como lo ha sido por los dichos autos del Consejo, de que pide reuocacion: quia litependente non est innouādum, vt per totum. C. ff. & in Decretalibus, vt litependente, & est solennis text. ad casum, in. l. fin. C. vt litependente, ibi: *Qui licitam prouocationem omiserit, perpetuò silere debet, neque à nobis impudens petere per supplicationem auxiliũ tentet Quod si fecerit, desiderio suo carebit, & ignominia pœna notabitur.* iuncta. l. 2. eiusdẽ tituli: que iura decidunt casum. Porque estando determinado por la dicha decision, que no ha lugar execucion, y estando el pleyto pendiente sobre la causa principal en la Rota, y declarado, *quòd possessio Archiepiscopi controuertitur*, por ninguna via se pudo intentar el remedio de la demanda que se presento en el Consejo por el Arçobispo, al qual ni le compete execucion, ni tiene possession legitima que produzga efectos de amparo, vt est expressum in dicta decisionne Rotæ, auctoritate rei iudicatę. ¶ Quintò superiora omnia mirificè confirmantur, considerando la deriuacion que ha tenido este pleyto en la Rota desde la intimacion de los executoriales, y la serie y orden de los tiempos, de que tambien haze relacion

relacion.d.decisio Rote. Ex quibus liquidò constabit que el Ar
 çobispo no se puede valer de execucion ni de possession, porque
 como consta del Memorial, fol. *primo* en. 24. de Março de. 89.
 vn Andres Gonçalez intimò los executoriales al Duque di-
 funto, el qual apelo y introduxo la causa en la Rota, donde se
 despacho comision con clausula de restitucion in integrum
 en. 27. de Deziembre del año de. 90. nueue meses antes que el
 juez executor tratara de executar los executoriales, porque el
 començo desde. 16. hasta. 22. de Agosto de. 90. en el qual tiem-
 po el Duque que es oy suceffor de su padre, ya auia salido a la
 causa, y auia sido admitido, dandosele inhibitorias con clausu-
 las, *Sine præiudicio trium conformium*: la qual se reformo
 despues por la decision de la Rota, que fue en Março deste año.
 Demanera que nueue meses antes que se tratara de executar
 los executoriales, hasta el dia presente se ha ydo cõtinuando el
 pleyto en la Rota, entre el Arçobispo y el Duque difunto, y
 el que oy posee: y la duda entre las partes ha sido, como cõs-
 ta de la decision, pretender el Arçobispo que se pusiesse la clau-
 sula, *Parito iudicato*: y la de los Duques que no se auia de poner,
 hasta que por la dicha decision se declaro contra el Arçobispo
 que la clausula, *Parito iudicato*, y las clausulas: *Sine præiudicio le-
 gitima executionis, & trium conformium*, no se auian de poner, y
 declarose que no auia lugar executar se los executoriales contra
 el Duque. Deste hecho resultan dos efectos. ¶ Primero, que
 es imposible dezirse por parte del Arçobispo que tiene posses-
 sion en virtud de execucion de executoriales, pues en la Rota
 se ha estado litigando, si se deuián executar, o no, & obtinuit,
 que no se executassen en perjuizio del Duque, y assi no se pue-
 de tratar de efecto de execucion, que es la possession, pues el
 origen y principio della, que es si los executoriales se deuián
 executar ò no, se ha estado litigando hasta que se declaro con-
 tra ellos. ¶ El segundo efecto es, que si estos executoriales es-
 tuuieran executados legitimamente, y en virtud dellos se huie-
 ra obtenido possession legitima, frustra se huiera dudado en
 la Rota con tanto acuerdo y gasto y dilacion de tiempo, si se de-
 uian o no executar, imò veritas luce clariùs elucescit por la cõ-
 fession del Arçobispo, el qual instando que se executassen los
 executoriales, confesso no estar executados, y con mayor razón
 no tener possession que es el efecto de la execucion: lo qual se
 confirma

confirma por la confesion del mismo Arçobispo, y por la decision de la Rota, en quanto refiere la pretension de las partes. Et confirmatur euidenter, porque la primera comision se despacho por Deziembre de. 90. nueue meses antes que se tratasse de executar los executoriales en España, que fue en Agosto del dicho año, y la comision fue virtualmente con suspension de execucion, porque tuuo clausula, *appellationis & restitutionis in integrum*: la qual suspende la execucion, quando cessat *præsumptio calumnię*, de qua in Clement. 1. de re iudicata. Y el derecho del Duque desde luego consto ser bueno y no calunioso, pues la decision de Rota confiesa que las sentencias contra el Duque se fundaron en omision y negligencia del Duque, qui omisit examinare testes integros: quo casu non obstantibus tribus sententijs conformibus, *restitutio in integrum suspendit executionem, & verior est sententia Saliceti, & praxi recepta in l. vnica. C. ne liceat tertio prouocare. Cassador. decis. 1. de restitutione in integrum: latissimè Sfortius Odda, tracta. de in integrum restitutione, i. par. quæst. 43. art. 3. nu. 55. versi. sed in contrarium. Cęsar Contardus in repetitio. l. vnice. C. si de momentanea possessione, limitatione. 8. num. 51. Couar. practicar. cap. 25. nu. 7. Grauatus in praxi Octavian. Vestrij lib. 8. c. 3. num. 25. & eodem libr. cap. 1. num. 29. Latissime præ cęteris Mandosius tracta. de attentatis in. 2. par. cap. 18. num. 22. versi. secundo cum sequentibus, iuncto. num. 88. vbi num. 102. latissime exornat intellectum ad textum in. c. suscitata. de restitutione in integrum. defendēdo communem, & praxim Rotæ.*

¶ Neque oberit, que esta comision se despacho con clausula, *Sine præiudicio legitime executionis*. Porque pudiera ser duda, quādo tratara el Arçobispo de querer executar los executoriales despues de obtenida declaratoria: la qual nunca se le ha dado, y qualquiera execucion hecha en el interim, vel pendente causa restitutionis, fue nulla y atentada. DD. vbi supra in. d. 1. fundamento: & etiam post commissiōem, stante dicta clausula, si causa restitutionis pendebat, singulariter ad casum Mandos. d. tracta. de attentatis. 2. part. cap. 18. nu. 54. versi. decimo amplia. Y esta duda nunc prorsus cessat estante la decision, por la qual esta declarado que no ha lugar la dicha execucion contra el Duque: & ita res est clarissima in fauorem Ducis. Porq̄ basto, quādo estuieramos en solo terminos de la

de la comission con clausula de restitucion que la causa se hu-
uiera cometido en la Rota, y que se dudara, an restitutio in in-
tegrum concedenda esset, vel non, para que por el mismo caso
no se pudiera proceder en la execucion de los executoriales. l.
vnica. C. in integrum restitutione postulata, nequid noui fiat.
Covarr. vbi supra cap. 25. num. 7. & est expressa glossa in. d. l.
vnica. verb. postulata, late Mandosius tracta. de inhibitionibus
quæst. 107. num. 2. & melius num. 4. versi. aut interim dum
discutitur. Lancelotus. d. tracta. de attentatis cap. 18. num. 10.

¶ Y asì deste quarto fundamento resultan tres conclusiones.
¶ Primera, que los executoriales no se pueden executar contra
el Duque. ex. d. decis. Rotæ. ¶ Segunda, que menos pudo tener
el Arçobispo possession en execuciõ de los executoriales, pues
la execucion le esta denegada, porque de la decisiõ resulta no
tener derecho de executar, y por confessiõ del Arçobispo no
tener possession, pues el pleyto fue sobre la execucion. ¶ Ter-
cera, que todo lo hecho in partibus, por el Arçobispo, contra
la litis pendencia de la Rota, fue innouado y atentado, y intru-
sion, de la qual no se puede valer, vbi supra in primo fundamen-
to, cum sequentibus, latissimè Mandos. de attentatis. 1. part.
cap. 3. num. 69. vsque ad num. 77.

Quintò principaliter, ya que tenemos prouado que el Ar-
çobispo no pudo tomar possession legitima en virtud de los
executoriales, & quod magis est, que la execucion dellos le es-
ta denegada contra el Duque, ex. d. decis. Rotæ, facilis est res-
ponsio a la vnica oposiciõ del Arçobispo, en que se vale de
ciertos actos de cobrança destos diezmos: ex quibus infert con-
tinuationem possessiõis, hasta que se querello, y puso la demã
da contra el Duque: sed facili medio excluditur ex sequētibus.

¶ Primò, porque estando prouado por los fundamentos pre-
cedientes, maximè in. 1. 2. & 3. que el inicio desta possessiõ fue
con vicio de intrusion y espolio, y fuerça turbatiua, destructo
principali, corruunt omnia: porque quando el inicio de la
possessiõ fue nulliter, & de factõ, si postea intrusus cadat à pos-
sessione, denegatur ei mandatũ de manutenendo, latissimè in
d. 3. fundamento. ¶ Secundò, porq̃ vt vbi supra probauimus,
semejante possessiõ no puede tener efectos de continuacion,
ni vale nada, sino fuere con consentimiento tacito de la parte,
que se induce de la possessiõ longeva de. 10. ò. 20. años. Caf-
fador.

fador. Sarnensis Abb. Iaff. & alij plures, ex quibus Mandosi. in
14. commissiōe attentator. verbo. reuocandi. q. 2. & 3. & in
comissione executorialium. 29. in. 24. q. in. 4. conclus. vbi post
Oldradum, Imolam, Alexan. Afflict. Cassador. Ioa. de Amicis,
Probū, Mohedanū, Puteū, & alios plures sic resoluit: y en este
caso, ni vna sola hora ni momento de possessiōn puede articu-
lar ni prouar el Arçobispo, pues consta de las apelaciones del
Duque de la litispendencia en la Rota, & quod verius est, que
el Duque nunca decayo de su possessiōn, y siempre la conti-
nuò hasta el dia de oy. ¶ Tertio, porque las cartas de pago
que el Arçobispo presenta de lo que dize que cobrò decier-
tos dezmeros, o arrendadores, no prueuan possessiōn, ni
estos fueron parte para despojar al Duque de lo que tenia, ni
darla al Arçobispo: in terminis Barto. in. l. qui vniuersas. §.
quod colonum. & in. l. quanuis. §. si conductor. & in. l. pere-
gre. §. quibus explicitis. ff. de acquirenda possessiōne. de com-
muni Aretin. in. §. Quod per colonum. num. 7. latissimè Mas-
card. de probat. vol. 3. conclu. 1180. nu. 14. & est elegās text. in. l.
fin. C. de acq. poss. qui elegantē rationē assignat, ibi: *Nil peni-
tus dño præiudicij generetur, ne ex aliena malignitate alienum
damnū emergat.* l. 13. tit. 30. p. 3. Rip. in rubr. de interdictis. nu.
7. Menoch. de recuperāda possessiōne. reme. 14. ¶ Quarto, quia
tūc demum solutio pensionis probat possessiōnem, vel conti-
nuationem habitæ possessiōnis, quando soluitur præcedente
titulo legitimo ad transferendum dominium, & ad adquiren-
dam possessiōnem: singulariter declarat Abb. in cap. bonæ. nu.
15. versi in glossa super verbo, vnam procurationem, de ap-
pellationibus. comprobatur Mascardus dict. conclusione. 1180.
numer. 23. versiculo quinto. Y como prouamos in dict. primo
& secundo fundamento, el Arçobispo no solo no pudo tomar
la possessiōn legitimamente, antes siendo el titulo los dichos
executoriales, ex dict. decisione Rotæ, le està negada la execu-
cion, y cerrada la entrada, para que no pudiendose execu-
tar los executoriales, no se pueda tomar possessiōn en vir-
tud dellos, vt expressum habetur in dict. dispositione. ¶ Quinto,
porque en la possessiōn de las cosas incorporales res aliter
se habet, de lo q̄ acótece in rebus corporalibus, porq̄ para q̄ se di-
ga adquirida la possessiō de vn derecho incorporal, es neces-
sario que se prueue el vso, aliter non dicitur tradita possessiō. l.
quoties.

quoties. ff. de feruitutibus, ibi, *Ego puto vsum eius iuris pro traditione possessionis accipiendum esse*, quia cum incorporalia tangi non possunt, vñ per tēpus legitimū continuū succedit loco traditionis. Socin. in l. naturaliter. nu. 3. ff. de acquir. possessione Ripa in rubri. de causa possessionis, & proprietatis. nu. 23. Menoch. de recuperanda. remed. 1. nu. 74. & in indiuiduo, para q̄ se diga adquirir la possession de dezmar, resoluunt eleganter Butr. Abb. Arctin. & alij in. c. fin. de iudic. plura enim requiruntur: Primū bona fides. Secūdo sciētia, & patientia subiecti, vbi habetur possessio. Tertio, quod iudex verbo restituat, & in possessionem inducat, & per legitimā executionē habentē iurisdictionem partem compellat, ad præstandum exercitium iuris decimandi, eleganter Cassador. sub titulo de causa possessione, & proprietatis. decis. 7. num. 17. & ibi dicit non esse textum contrarium dicentem. Y todos estos requisitos faltaron en esta possessiō cessando el legitimo inicio della, vt supra latē ¶ Sexto, porque el acto que se presenta en este pleyto, para prouar la dicha possession, es vn testimonio de Pedro Tellez escriuano Real, juez executor, despachado por sola la relacion del Arçobispo, con comission del Consejo de hazienda, al efecto contenido en el memorial, fol. 4. y este dize que de los frutos de nouenta y vno pagò al Arçobispo su parte, auiendo executado cō mano Real a los deudores de diezmos: de lo qual se apelo por el Duque, y se introduxo la causa en Consejo de hazienda, adonde esta pendiente, porque la comission se ganò con falsa relaciō, & quod magis est, estos fructos no pertenecian al Duque que oy bive, sino al heredero de su padre, porque corrierō en su tiempo, y el Arçobispo como no tenia possessiō, vel veriūs, sus agentes machinarō por aql camino poder cobrar los frutos, porq̄ por otro no podiã: pues no teniã possessiō, y el Duq̄ estaua en ella, & probatur euidenter, porq̄ auiedo tomado el Arçobispo la possessiō en Agosto de 90. los primeros frutos auian de ser los de 91. y estos no los cobro el Arçobispo, y el executor Real por el año de 92. dize auer cobrado frutos de 91. lo qual hizo con violēcia y fuerça, auiedo pagado los diezmos otra vez. Y para este efecto de dar a entēder q̄ el Arçobispo tenia possession, sus agentes dauã cartas de pago fingidas, ofreciendolas de gracia a las partes, como consta de la informacion presentada por el Duq̄ en este pleyto: quo casu elegāter Corn.

confi. 6. nu. 3. vol. 3. verfi. neque est eadem ratio, aduertit, quòd huiusmodi solutio mercedis magis creditur facta à tertio impellente, quàm ab ipso colono. ¶ Y así considerada la brevedad del tiempo en que se funda esta possessiõ del Arçobispo, y que solo ay vna paga, y essa no voluntaria, sino por mano del executor Real, y auindola pagado al Duque, y obtenida con violencia: quibus stantibus videtur extra omnium controuersiam, que lo que llama el Arçobispo continuacion de possessiõ, no lo ay en este caso, quia status & qualitas rei repugnat por estar el Duque en possessiõ. Butrius in cap. cum ad sedem. nu. 29. de restitutione spoliator. Alexand. in l. stipulatio ista. s. hæc quoque. num. 2. ff. de acquirenda possessiõne. ¶ Ex quibus liquidò fit, que el Arçobispo no ha tenido possessiõ ni continuacion de possessiõ, y que los actos de que se vale, son nulos, y sin efecto juridico.

Prueuase la justicia del Duque ex clusa la pretensió del Arçobispo.

¶ Ultimo principaliter, conforme a todo lo referido luce clarissimè fit, que los autos del Consejo dados a pedimiento del Arçobispo, fundados en su relacion, y en la informacion que presentò en el Consejo, se deuen reuocar. ¶ Y para conseguir esto, el Duque como reo contra quien se dieron, no tiene necesidad de mas prouança que mostrar como el Arçobispo carece de justicia en su pretension, para que el como tal reo sea absuelto y reuocado lo q se hizo en su perjuizio. l. qui accusare. C. de edendo. l. 39. tit. 2. part. 3. cum mille omisissis: & in terminis, q el reo conuenido por la accion y remedio intentado por el Arçobispo, que es amparo de possessiõ, si actor nõ bene probauerit legitimam possessiõnem, absolendus sit, etiam si de iure, & possessiõne rei non constet: así lo determinò el Papa Innocencio y toda la Rota, ex cap. ex literis. de præbendis eleganter per plures Mascard. de probatio. vol. 3. conclusi. 1190. nu. 49. ultra quem eleganter post Felin. Ægidium, Ancharra. Compostellanum, & alios, Virgin. d. tractat. de manutentio. c. 15. nu. 11. & num. 17. ¶ Adhuc tamen, porque la supplicacion y pedimiento del Duque contra estos autos es calificado en dos puntos diuersos, concluyendo q se reuocquẽ los autos y se remita la causa a la Rota, donde pende, que es el segundo punto, y parte següda de su supplicacion, prouaremos dos cosas breui compendio. ¶ Primera, la possessiõ del Duque. ¶ Segunda, que esta causa se deue remitir a la Rota, donde pende.

Et quoad

Et quoad primum, en este pleyto es indubitable conclusion, que de tiempo immemorial a esta parte, hasta el año de 90. por Agosto, la possession de los Duques en estos diezmos fue continuada, quieta y pacificamente, y desto no se duda en tanto q̄ la misma decision de Rota confieffa esta immemorial del Duque, aunque pone defecto en los testigos por no auer sido integros: y en esto nota de omision y negligēcia al Duque difunto, porque por la prouaçã que se presentò por parte del Duque que oy posee, constò desta immemorial por testigos mayores de toda excepcion, y asì este punto de la possession del Duque, solo consiste en prouar, que el y su padre tuieron possession desde Agosto de 90. hasta que se introduxo la causa en Consejo por el pedimiento del Arçobispo: id̄que probatur ex sequentibus. ¶ Primò, porque en fauor del Duque asiste la presumpcion del derecho, quia olim dominus, hodie pr̄sumitur dominus, gloss. in. l. certum. §. 1. verb. confessus. ff. de confes. l. ass. in. l. cum quid. nu. 30. & ibi Bolognetus. nu. 66. ff. de rebus creditis. & olim possessor, hodie pr̄sumitur possessor, Alciat. in. d. l. cū quid. nu. 39. Menoch. de pr̄sumptionib. lib. 1. q. 48. nu. 8. Mascard. de probatio. vol. 3. conclus. 1195. num. 1. 10. 11. cum seqq. ¶ Secundò, & fortius, porque la possession de que se vale el Arçobispo, es possession reprobada, q̄ no induze interrupciõ, ni es de ninguna consideraciõ en perjuyzio del Duq̄. l. clam possidere. ff. de acquiren. possessione. DD. latissimè in. d. 2. & 3. fundamēto vbi supra, & est text. in. l. 1. & quasi per totū. C. si per vim, vel alio modo absentis possessio occupata sit. Gomez. l. 45. Tauri. nu. 148. Mieres in. 3. part. quæst. 19. Menochi. de recuperanda possessione, remedio. 6. & est elegans text. in. l. in proba. & meliùs, in. l. si nulla iusta ex causa. C. de acquiren. possessione, & in terminis vltra tradita in. 2. & 3. fundamēto, si reus conuentus probet possessionem actoris clandestinã, excluditur actor, & obtinet reus, Bar. in. l. 1. §. fin. ff. vti possidetis. nu. 19. latissimè Mascard. d. vol. 3. cõclusi. 1190. nu. 37. vers. superiora omnia, latiùs in. d. 3. fundamēto. ¶ Tertiò, porque en concurso de dos possessiones, quando la del Arçobispo no fuera tan reprobada, o fuera aparente, o colorada cõ alguna justicia, bastaua ser la del Duque mas antigua para q̄ se prefiriera, y fuera mantenido y absuelto de lo que pide el Arçobispo: y

esto aun en caso q̄ fuera a^{ct}or, y no reo. cap. licet causam. de probationibus. Bart. in. l. si duo. nu. 4. vers. quando hoc. & vers. hoc tenent. ff. vti possidetis. Felin. in. d. c. licet causam. nu. 8. Deci. 9. Beroi. 51. Gomez. in. l. 45. Tauri. nu. 178. in. 2. col. vers. tertia cōclus. Mirādulanus in repetitione. l. fin. C. de edicto diui Adrian. tollen. nu. 544. Mascard. de probatio. conclusio. 1193. nu. 1. cum sequentib. elegāter Bald. in. l. super longi. nu. 16. vers. si verò dubitetur. C. de præscriptione longi tempor. quòd quando dubitatur de iustitia, aut iniustitia alicuius possessionis, si aliquis tertius possideat, tunc possessio de qua dubitatur, præsumitur iniusta, y se defiere la justicia en fauor de la possession antigua, y assi lo resuelue en notable caso Afflictis decisione. 363. nu. 5. & nu. 4. prouando que por esta causa el Consejo de Napoles denegò la manutencion al a^{ct}or, y la remitio a la causa ordinaria, porque se dudaua de la justicia de vna possession moderna, y constaua de otra possession mas antigua, y por esto se presumia mas justa. **¶** Quartò, porq̄ el Duque difunto reconociendo que la possession pretensa del Arçobispo, era nula, injusta, y viciosa, y sin efecto, y que en realidad de verdad no la tenia, cōtinuò su possession como de antes, y lo mismo el Duque que es oy, por muerte de su padre: & rei veritas se se commendat, porque al Arçobispo le fue notoria esta possession de los Duques para la paga de nouenta y vno, y en año de noueta y dos sus agentes vsaron de la cautela del executor Real del Consejo de Haziēda, y el Arçobispo insistio en la Rota en la execuciō de los executoriales contra el Duque muerto, continuando el pleyto contra su hijo, hasta q̄ fue vencido el Arçobispo, vt cōstat ex dicta decisione Rotæ. Vltimo, porq̄ con esto concurre tener prouado el Duque, q̄ ha cobrado y gozado de sus diezmos del tiempo que es suceffor, hasta que se proueyeron los autos del Consejo, y lo mismo hizo su padre de la paga de 91. & ex fructuū perceptione probatur possessio, quando procedio causa antecedente para poder llevar los frutos. l. Titia. ff. de solutio. ibi. *Omnia pro domina gessit, fructus exegit*, DD. cōmuniter in. l. 2. C. de acquirenda possessio. Ioan. Baptist. Pontaneus in tracta. de spolio. lib. 2. c. 14. nu. 182. vers. primum extremū Menochi. de retinenda, remedio. 3. nu. 564. vers. tertio probatur. difusè Mascardus. d. volum. 3. conclus. 1183. num. 1. cum sequentib. Y esta possession la justifica con la informacion de
lla, y

lla, y presentaciõ de los arrendamiẽtos: quo casu instrumẽtum locationis probat possessiõẽ, cap. inter dilectos. de fide instrumentorum, eleganter Claudius Saisel. in. l. quamuis. §. si conductor. columna. 1. versi. item nota. ff. de acquirenda possessiõne. Antonius Gabr. lib. 3. conc. 4. nu. 8. Mocius tractatu de contractibus, tit. de locatione, cap. de naturalibus locatio. num. 16. versi. & intellige. Vincentius Carro. tracta. locati & conducti. 7. part. conc. 30. quibus non relatis Mascardus de probationibus, conc. 1181. num. 7. & 8. Y esta es la mas identica prouança que se puede hallar en este caso, porque la possessiõ en los diezmos consiste en la percepciõ, vt est notissimum. ¶ Ex quibus liquidò fit, que para mayor justificaciõ de la pretenziõ del Duque, no solo prueua que el Arçobispo no tiene possessiõ, sed ipse docet de possessiõne sua: con lo qual justifica la reuocaciõ de los autos del Consejo, dados contra el. Et hæc de la primera parte de la suplicaciõ del Duque.

En quanto a la segunda parte que esta causa se deue remitir a la Rota, donde pende, es clarissimo en terminos de derecho. Porque tratandose principaliter de causa de diezmos, pertinet ad iudicium Ecclesiæ. Clem. dispendiosam. de iudicijs. ¶ Secundò, quia lite pendente, coram vno iudice reus non debet molestari per diuersa tribunalia, ne connexio, siue causæ continentia dubitatur. Doctores communiter per textum ibi, maximè Iass. in. l. nulli. C. de iudic. & per totum titulum. ff. de quibus rebus apud eundem iudicem eatur. ¶ Y aunque Parisio, Achilles, Felino y otros DD. quos retulit Mádof. in. 4. cõmissione attetatorũ. q. 4. qui se refert ad tractatũ de inhibitionibus. q. 25. sed mēdosè, quia habeturi. q. 21. y cõ ellos duda si el q̄ obtuuo manutenciõ de la Rota, y inhibiciõ para no ser molestado, si adhuc de facto molestetur, si podria pedir manutencion coram Consilio Regio? & in. d. 4. quæst. negat, & in. d. quæst. 21. affirmar posse, quando es conforme a lo mandado por la Rota: qualquiera destas opiniones es en fauor del Duque: porque estante la decisiõ de Rota, por la qual esta denegada la execuciõ, y virtualiter la possessiõ del Arçobispo, el Duque esta por la mesma causa manutenido, y asì no se deue innouar contra esta manutencion, porque seria que el Consejo executasse lo que ha denegado la Rota, ex. d. decis. quod non est dicendum, ne contrariæ sententiæ ferantur super eadem

Prueuase que esta causa se deue remitir a la Rota, dõ depende.

rein diuersis tribunaliſibus. d. l. vel ſingulis. ff. de except. rei iudicatæ. Y quando ſe remita eſta cauſa a la Rota, que es la otra opinion que ſigue Mandosio, es lo miſmo que pretède el Duque. ¶ Y eſto es muy conforme a derecho, por controuertirſe entre las partes, y dudarſe de la ſubſtancia del titulo en q̄ ſe funda el Arçobispo: in quo caſu, quòd ſacrum Conſilium teneatur remittere cauſam ad iudicẽ competentem Eccleſiaſticum, refert Afflict. cuius doctrina mirabilis ſola ſufficit pro victoriacauſæ, in conſuetudinibus Rubr. 67. verſ. de Burgenſatibus petitorio. num. 6. verſ. quinto quæro, ibi: *Vacante beneficio Eccleſiaſtico, vnus cū Bulla Apoſtolica fuit ſolicitus, & accepit poſſeſſionem beneficij: alius clericus priuauit eum poſſeſſione, & produxit literas Apoſtolicas. Inuocatur deſenſio Regis per illum ſpoliatum: ille producit literas Papa, ita quòd eſt contentio an iure, vel iniuria fuit factum ſpolium, an ſit præſtanda deſenſio prædicta? Reſpondeo quòd non, quia non pertinet ad Regem iudicare de titulo beneficij: & ibi late allegat & concludit, ſed debet remittere ad iudicem competentem.* Quod etiam comprobatur ex his quæ tradit. num. 8. in. 7. quæſt. Y eſte caſo aun es mas fuerte que el nueſtro, porque el Duque mueſtra defecto notorio contra la poſſeſſion del Arçobispo, y que el titulo del Arçobispo, que ſon los executoriales, eſtan reformados por la deciſion de Rota, en que ſe declara que contra el Duque no ha lugar execucion: y aſi no ſolo ſe duda del titulo del Arçobispo, ſed euidèter apparet de eius nullitate. Y quando el Arçobispo quiera hazer eſte caſo dudoso, ha de ſer condemnado y remitida la cauſa al juez Eccleſiaſtico, que es compente juez del titulo y cauſa principal ſobre que ſe litiga: & idem eleganter aduertit Vrfilius in additionibus ad Afflict. deciſ. 24. num. 10. verſ. *Et inſuper ad intellectum eorum.* Y eſta razon eſta expreſſada in. d. deciſ. Rotæ in. 4. par. porque queriendo valerſe el Arçobispo de poſſeſſion, la Rota no hizo caſo della, porque ſe dudaua y controuertia, vt patet ex illis ſingulariſſimis, & prægnantibus verbis, ibi: *Quia hæc poſſeſſio Archiepiscopi controuertitur.* ¶ Ex quibus liquidò fit, bimembrem Ducis deſenſionem, ſiue ſupplicationem, eſſe iuri conſonam in vtroq; capite, no ſolo para q̄ ſe reuocuen los autos dados cõtra el, ſino para q̄ ſe remita la cauſa al juez Eccleſiaſtico, y Rota, donde pende. Et hæc de primo Articulo principali.

Segundo Artículo principal, que Francisco Morejon y juezes Ecclesiasticos que conocen desta causa, en proceder en ella executivamente contra el Duque, descomulgandole, y en proceder sin embargo de apelacion, hazen fuerça, y assi lo deue declarar el Consejo.

PARA inteligencia deste segundo Artículo, se supone lo que esta referido en el Memorial, fol. *quinto*. Lo qual supuesto, este Artículo de fuerça consiste en dos puntos. ¶ El primero en proceder en esta causa, sin poder ni tener conocimiento para ella. ¶ El segundo, que caso que pudiesen proceder, en executar no obstante las apelaciones del Duque, negandole el remedio que de derecho le compete, le hazen notoria fuerça.

Quoad primum, conclusion es llana e indubitable que el juez Ecclesiastico entre otros casos en que haze fuerça, es, en conocer de la causa que no tiene plena jurisdiccion, o en denegar el remedio de apelacion que compete al apelante, executando en perjuizio del. l. 2. tit. 6. lib. 1. Recop. l. 3 6. tit. 5. lib. 2. Recop. latissime per plura Couar. practicar. cap. 35. num. 3. vers. cæterum in hac Regia, & Castellana Republica; & sunt alij plures.

Quo supposito, Francisco Morejon, y los demas juezes que oy estan executando y descomulgando al Duque, y a sus arrendadores y mayordomos, procediendo como juezes competentes desta causa, cosa notoria es que hazen fuerça, porque ellos proceden en sola virtud de los executoriales. Los quales como prouamos, vbi supra in. d. 1. Artículo, & d. 1. fundamento, no dan al primer juez executor comission, para que proceda, y solo se resueluen en vna simple intimacion, y hasta tanto que precediera presentacion de los executoriales en la Rota, y se viera la respuesta del Duque, y se sacara declaratoria, no se podia proceder contra el Duque. Porque solo la comission de los executoriales era para citar y no mas. ¶ Idque luce clarius confirmatur, porque todos los. DD. que refieren del estilo de la Rota, aduertten que la possession dada, y execucion causada por el juez executor, es nulla, y que causa espolio y vicio de atentado, vbi supra in. d. 1. 2. & 3. fundamento. ¶ Y en este pleyto es cosa indubitable que aqui no ay otra declaratoria de la Rota,

ni mas autos que solos los executoriales que se presentaron ante Pedro Angulano, idq; est notissimum.

Secundo principaliter, porque ante estos juezes se ha presentado la decision de la Rota. Por la qual constan dos cosas. ¶ La primera la litispendencia que ay sobre este pleyto en la Rota. ¶ La segunda la determinacion que ay en fauor del Duque, para que no se puedan executar los executoriales contra el: y en perjuizio de la litispendencia proceden, & quod magis est, estando denegada por la decision de Rota la execucion, en menosprecio de la juridicion de sus superiores, proceden, quod est prohibitum, latius vbi vsuprain. d. 1 artic. fundamento. 5. ¶ Y assi en conocer y proceder en esta causa hazen fuerça.

Sine tamen præiudicio veritatis, supongamos que los juezes Ecclesiasticos tuvieran juridicion para conocer desta causa mero iure, tamen in isto casu esta notoriamente prouada la fuerça, porque no obstante las apelaciones del Duque, y en perjuizio dellas, innouan y atentan executando y descomulgando al Duque y a sus mayordomos y criados, y esta es notoria fuerça. d. l. 3 6. tit. 5. lib. 2. Recop. ¶ Y assi solo resta examinar, si al Duque en este caso le compete derecho de apelar.

Y aunque este punto antes de la sentencia y decision de Rota era disputable, cõforme a la clausula de la inhibicion del Duque: *Sine præiudicio trium conformium*, hodie tamen es punto sin genero de duda, determinado en caso mas fuerte q̃ el nõ: porque la decision de Rota absolutamente niega que contra el Duque, no ha lugar execucion, y assi la que se haze cõtra el, es nulla, y assi no solo tiene derecho de apelar en este caso de semejante execucion, sino la misma execucion en si es nula, porque executando los executores, los mismos executoriales contra el Duque, en la Rota esta declarado que estos mismos executoriales no se deuen executar contra el Duque. ¶ Por lo qual le compete al Duque derecho de apelacion cõtra esta execucion, quatenus de facto molestatur: gloss. in. l. 1. C. quando provocare non est necesse. Speculator, Ioan. Andr. Bart. Alex. Abb. Lopus, & alij plures, ex quibus Bancius tractatu de nullita. tit. quot & quibus modis nullitas, num. 9. cum sequentibus: & sunt alij plures. ¶ Ex quibus euidenter probatur, que estos juezes

juezes executores hazen fuerça y violencia al Duque, en cono-
 cer en esta causa executiuamente, y en descomulgar al Duque,
 y proceder en ella en perjuizio de sus apelaciones. Neque obe-
 rit, lo que contra esto opone la parte del Arçobispo, & erit pri-
 mum, que el Nuncio en. 16. de Otubre de. 92. declaro lo que
 se contiene en el Memorial, fol. 2 que en efecto fue inhi-
 birse a si, y a los demas juezes desta causa, declarando que los
 del Cardenal podian proceder en ella, porque deste auto esta le-
 gitimamente apelado, y pende la causa en la Rota, y despues del
 se pronuncio la decision de Rota, la qual se notifico a los jue-
 zes, para que no pudiessen executar, y assi ay dos razones para
 que este auto no impida. ¶ La primera, ser auto apelado. ¶ La
 segunda, que despues del, noua causa accessit, en que se declaro
 no auer lugar la execucion por la Rota, y assi esta determina-
 cion fenecio la causa, y por este nueuo derecho no pudieron
 los juezes proceder, aunque la primera sentençia del Nuncio
 huiera tenido fuerça de cosa juzgada. l. si mater. § deniq;. ver-
 siquis, ibi: *Si postea eum alia ex causa petat, causa adiecta non de-
 bet summoneri exceptione, & in. § eandem causam, ibi: Ceterum
 si forte petiero fundum, vel hominem, mox alia causa noua post pe-
 titiõnem mihi accesserit, qua mihi dominium tribuat, non me re-
 pellet ista exceptio.* l. 25. tit. 2. par. 3. Y esto es indubitable, porq̃
 el auto de la Rota fue posterior al del Nuncio, y assi absoluió
 todo el ser y conocimiento desta causa en fauor del Duque.

Ni obsta lo segundo el auto de la Chancilleria de Granada
 en. 5. de Abril deste año, en que se declaro q̃ por agora no ha-
 zia fuerça el Cura de Garlitos, porque ni en aquel pleyto se
 presento la decision de la Rota, ni litigo el Duque, & quod ma-
 gis est, pendia el pleyto en Consejo, desde dos de Deziembre
 deste año: y pendiéte la causa en Cõsejo, no se pudo tratar en la
 Chancilleria el dicho auto, el qual no fue perpetuo, ni hizo co-
 sa juzgada, pues solo dize que por agora.

Y lo mismo se responde al auto de Valladolid de. 6. de Abril
 deste año, porque la causa pendia en el Consejo, desde Deziem-
 bre, y assi no se pudo ver ni tratar en Valladolid, donde no se
 presentaron los recaudos del Duque, porque estauan en Con-
 sejo, y por esta causa se mando y dio prouision en Consejo,

para que se truxessen estos pleytos, y assi desta causa nunca se ha conocido plenamente, hasta que agora el Consejo la determina por todos los autos que justifican las pretensiones de las partes. De los quales resulta con notoriedad la justicia del Duque, assi para que se revoquen los autos del Consejo, dados sin citacion ni conocimiento de causa en perjuyzio del Duque, de quo in primo Articulo, como para que se declare hazer fuerça los juezes Ecclesiasticos, de quo in secundo Articulo.

Quæ omnia humiliter submittimus dignissimæ censuræ Dominationis vestræ, ad gloriã Dei, & Virginis Matris, &c.

*Joan de
Benitez
Pam*

*J. de
Matu*