

En el pleyto que los Fiscales de su Magestad tratan contra Don Francisco de Fõseca, y Don Antonio su sobrino, y Doña Luyfa hija de Don Atanasio, sobre el Estado de Ayala, los articulos que de conformidad entre los dichos Fiscales se acordò se hiziefen, fueron quatro en la forma siguiente.

Primus Articulus.

QVE el Estado de Ayala, sobre que se litiga, y todos los bienes de Don Pedro Conde de Saluatierra, aunque fuessea de mayoradgo pudieron ser confiscados, y se confiscaron y metieron è incorporaron en la corona Real, por los notorios delitos de traycion, y crimen lesæ Maiestatis in primo capite, cometidos por el dicho Conde Don Pedro, contra el Emperador nuestro señor, y la corona Real destos Reynos.

Secundus Articulus.

QVe sobre la dicha confiscacion del dicho Estado de Ayala y bienes del dicho Conde Don Pedro, ay cosa juzgada en fauor de la corona Real, que se puede y deue executar.

Tertius Articulus.

QVe no obsta contra lo susodicho, ni ha de aprouechar a los dichos oppositores la capitulacion y concierto hecho con Don Atanasio hijo del dicho Conde, ni tampoco les puede aprouechar la prescripcion de que se quieren ayudar.

Quar-

Quartus Articulus.

Que aunque en virtud de las dichas sentencias no huuiesse lugar la via executiua, alomenos tienen fuerça para que se aya de determinar en difinitiuua, sobre el derecho que su Magestad tiene al dicho Estado en fauor de su Magestad, sin dar lugar a la dilacion que la parte de Don Francisco pretende, pidiendo ser recebido a prueua, y que en qualquier euento no se puede determinar el pleyto entre los dichos oppositores, sin que primero, o juntamente se determine sobre el derecho que su Magestad tiene al dicho Estado de Ayala.

Destos quatro Articulos que en la forma referida se hizieron de conformidad, se me ordenò, que escriuiesse sobre el tercero, y quarto articulo, que suplico a V. m. mande ver por la notoria justicia que su Magestad tiene en este pleyto.

Tertius Articulus.

Folio. i.

ESTE Articulo tiene dos partes. La primera es, lo que toca al assiento y transaccion tomada cō don Atanasio. La segunda, lo que toca a la prescripcion.

Y para probar la primera parte deste Articulo, se ha de presuponer lo primero, que las partes contrarias tienē presentado el dicho assiento: y por el conseqüente, videntur fateri omnia contenta in eo. Iuxta doctrinam Bart. in l. scripturæ. in 1. lectura in fine C. de fide instrum. Matthæus de Afflict. decisio. 25. num. 5. Latissimè Craue. de antiquitate 1. p. in .c. quod incipit viso de verbis enuntiatiuis num. 35. cum sequentibus. vbi probat quòd presentans scripturam videtur eam approbare. Y como en esta transaccion se confiesa y presupone que este estado de Ayala, y los demas bienes del Conde don Pedro estauan confiscados, è incorporados en la corona Real, presentando, como presentã, las partes contrarias la dicha transaccion, confirman mucho lo contenido en el primero y segundo Articulo: porque quien se ayuda de beneficio de Principe, confiesa el defecto que tenia sin el tal beneficio, Vt dixit eleganter Baldus in .l. filium cum de finimus. ff. de his qui sunt sui vel alieni iuris in 2. lectura, num. 1. qui iuuatur (inquit) legitimatione fatetur se in natalibus pati defectum, & dispensatio Principis semper præsupponit veritatem in contrarium, vt dixit idem Bald. in .l. 2. nume. 1. C. de iure aureor. an null.

Lo segundo se presupone, que en este negocio su Magestad tiene fundada su intencion: Porque estos bienes sobre que se litiga, de su primera naturaleza son de la corona Real, por ser villas y lugares in quibus in Hispania Rex non solùm fundat cōtra omnes quoad iurisdictionem, vt probatur in .l. 1. & 2. tit. 1. lib. 4. Recop. sed etiam fundat quoad dominium ipsarum ciuitatū villarum & Castrorū, etiam contra possidentes, vt docuit Gregor. Lopez in .l. 1. tit. 18. part. 2. verbo de derecho, & declarat benè Matienço in .l. 3. tit. 10. lib. 5. Recop. gloss. 7. num. 2. & videtur

A

ad hoc

ad hoc expressa. l. 1. tit. 15. lib. 4. Recop. y por la confiscacion y reincorporacion in Regiam coronam, se boluieron in pristinum statum cum res de facili reuertatur in naturam suam. gloss. verbo numerandum in. c. statutum. de præbend. lib. 6. quam exornat late Iason in. l. si vnus. §. pactus ne peteret. nu. 6. ff. de pact. & Bellonus conf. 2. num. 16. vbi considerat, que aunque desta reducion se siga daño à tercero, adhuc est fauorabilis & fauorabiliter interpretanda.

Y de lo dicho se infiere, quod in hac lite, Rex non agit de lucro captando, sed de damno vitando, pues las partes cõtrarias tienen contra si la presumpcion, Et sic durioribus & clarioribus probationibus debent suam intentionem probare, vt benè per Decium conf. 495. incipit pro resolutione num. 4. optimè Menochi. conf. 311. num. 4. & 5. lib. 4. & in terminis facit. d. l. 7. ti. 15. lib. 4. Recop. iuncto. c. 1. de præscriptio. lib. 6.

His præsuppositis prima pars Articuli clarissima esse videtur in Regis fauorem ex sequentibus.

Primò, quia Rex habet fundatam intentionem vt dictũ est. Por la naturaleza de la cosa sobre que se litiga, y por la senten- cia, y reincorporaciones hechas destos bienes en la corona Real: y assi auian de mostrar las partes contrarias titulo y priuilegio claro en contrario, iuxta regul. d. c. 1. de præscriptio. in. 6. probat gloss. verbo actore. in c. 7. vt Ecclesiast. beneficia, & gloss. 1. in cap. fin. 6. quæst. 5. in vers. item cum auctor. Que resueluen que vno de los efetos del que tiene fundada su intencion, in re de qua agitur, es q̄ no està obligado a prouar aunque sea actor, & quod reus clarè debet probare vt vincat, de quo late Pacianus in tract. de probationibus lib. 7. c. 8. nume. 5. Y no solo las partes contrarias no prueuan tener derecho por la dicha transaction, immo in ipsa transactione expresse probatur cõtrarium: Porque en dos capitulos de la transaction se dize, que al dicho don Atanasio se le auian de restituyr todos los bienes de su mayorazgo, ecepto lo enagenado, y las mercedes q̄ estuuiessen hechas: por quanto a estas dos cosas, no auia de poder pedir el dicho don Atanasio cosa alguna sino por Iusticia, como se contiene en el memorial del hecho en el articulo 6. nume. 29. & 30.

vt patet ibi, ecepto de todo lo que se vendio, &c. Et iterum ibi: 2
Item, ecepto las mercedes en q̄ no ha auido compra, q̄ aquello
no pueda pedir sino por justicia el dicho don Atanasio, &c. Sed
ita est, que a todas las villas y lugares del Estado de Ayala se les
hizo merced, y se les dieró priuilegios en plenissima forma, de
que siempre estarian en la corona Real: y que no serian sacados
della, por via de donacion ni venta, ni en otra manera alguna, y
que no serian bueltos ni restituydos al Conde don Pedro, ni a
sus hijos ni descendientes, ni parientes, por seruicio, ni por via
de restitution, ni por otra via, y que la enagenacion que se hi-
ziesse fuesse en si ninguna, y que no se transfiriesse por ella pos-
sion ni propiedad: y que por ningun transcurso de tiempo
se pudiesen prescriuir: Y que sin embargo de la enagenacion
quedassen para siempre en la corona Real, con muchos vincu-
los, y firmezas, y juramento, en forma que tienen las cedula
Reales y priuilegios concedidos a las dichas villas y Estado de
Ayala, vt patet en el dicho memorial en el sexto articulo nume.
10. 11. 12. & magis in specie en el num. 13. donde se haze relació
del plenissimo priuilegio que se dio a la tierra y estado de Aya-
la: ergo por la misma transaction estan conuencidos las partes
contrarias, de que en la dicha transaction y restitution no se
comprehendieron estos valles y estado de Ayala: y esto fue
conforme à justicia, quia nunquam restitutus à Principe in-
telligitur restitutus ad bona alienata vel donata antè resti-
tutionem, vt expresse & late probat Andreas de Ifernica in ti-
tu. de vassallo decrepitæ ætatis num. 4. & 5. latissimè Alex. in l.
Gallus. §. & quid si tantum. ff. de lib. & posth. nume. 19. cum se-
quentibus, vbi cum ingenio resoluit quod nunquam quis resti-
tuitur ad ea quæ nouo facto adquisita fuerant ab alio, como en
nuestro caso, que por nueuo priuilegio y nueuo contrato se re-
incorporaron estos Valles y estado de Ayala en la corona Real.
Demanera, que aunque no se huuiera declarado por el dicho as-
siento, de iure inerat quòd per dictam restitutionem & gratiã
concessam Domino Atanasio non fuit reuocatum priuilegium
concessum al estado de Ayala. Imò disputant Doctores in. d. §. &
quid si tantum. an Princeps de potentia absoluta posset contra-

uenire contra semejantes mercedes, vt patet per Alex. vbi supra num. 22. & ibi Iason. num. 63.

Nec dicatur que las palabras del dicho assiento num. 30. ibi. *Item, excepto las mercedes en que no ha auido compra, que aquello no pueda pedir sino por justicia el dicho don Atanasio.* Quod hæc verba debent verificari, & intelligi de mercedes hechas a otros terceros, y no de las hechas a las dichas villas, quia hoc non dicit dict. transactio, & quod non cantat instrumentum nec ego cãtabo, dixit Bald. in cap. Venerabilem num. 15. in fine de electione, & quod non dixit lex, nec nos dicamus. l. si seruum. 70. §. non dixit prætor. ff. de acquir. hæred. & cum generalia sunt verba generaliter sunt intelligenda. l. 1. §. & generaliter. ff. de legat. præst. & si aliud voluisset expressisset maximè in re notabili, & que speciali nota digna erat vt in. c. inter corporalia de trãslatione Epif copi, vbi notat Bald. gloss. in. c. 2. verbo dignitatum. de præbẽd. lib. 6. Y aũque en las dichas palabras huuiera alguna duda, que no ay, teniendo su Magestad fundada su intencion, como la tiene, vt supra dictum est, a la parte contraria le incumbia, que esto estuuiesse claro, Et procedit regula legis veteribus. ff. de pactis vbi sic, summat Bart. conuentio interpretatur contra eum pro quo profertur, de quo latissime Burgos de Paz in. l. 1. Tauri, numero 16.

Et confirmatur, Porque la merced hecha a las villas y estado de Ayala, para q̄ fuesen Prouincia sobre si, y no sujetos a otra Prouincia ni jurisdicion alguna, y que siempre quedassen, y estuuiessen en la corona Real, sin poder ser enagenados ni sacados della, ni bueltos al dicho Conde don Pedro, ni a sus hijos ni parientes, es muy considerable y de mucha estimacion. Iuxta ea quæ tradit Couarru. in. c. quamuis pactum. 2. part. §. 2. nume. 4. versic. ciuitas autẽ, & fermè interminis nostræ quæstionis Xuarrez a llatione. 9. num. 6. quia nimis miserabile est esse subditos dominis temporalibus vt latissime per multos numeros docet Neucanis inter consilia Brunii consil. 12. num. 99. cum sequentibus & Franchis decisio. 17. per totam maximè nume. 2. tom. 1. Y la Magestad del Emperador estaua obligado a cumplir la merced y priuilegio que auia dado a las dichas villas y valles de Ayala,

3
la, aunque fuera por causa gratuita, Ex his quæ tradit late Molina lib. 4. c. 3. num. 17. Mayormente auiendo sido por causa onerosa de los grandes seruicios que las dichas villas hizieron contra los comuneros: y particularmente contra el dicho Conde don Pedro, cuyas eran, vt patet in. d. memoriali, en el. 6. articulo num. 13. in principio. Y assi està determinado en los propios terminos en que estamos, per Crauetam omnino videndum consil. 241. incipit Princeps illustrissimus per totum consiliũ: vbi infinita allegat, & latissime omnium Ioannes de Nouisanis in d. consil. 12. inter consilia Bruniper totum consilium, & Xua rez allegatione. 9. quam fecit ad probandum, que si alguna villa o ciudad dexò al señor que tenia, y se sometio è incorporò en la corona Real, debaxo de pacto y condicion, de que no pudiesse mas ser enagenada ni sacada de la dicha corona, Illud pactum obseruandum est inuiolabiliter à Principe, neque potest talis villa vel ciuitas vllomodo alienari neque extrà coronam extrahi.

Et confirmatur prædicta, Porque aunq̃ concedieramos (quod non est concedendum) que podia reuocarse el dicho priuilegio, era necessario para reuocarse, que se hiziera en el segundo priuilegio expressa mencion deste primero que se reuocaua. Aliàs, no vale el segundo, iuxtà regul text. in cap. veniens. 19. de præscriptio vbi bona gloss. verbo nullã latissime Deci. post alios in. c. 1. de rescript. ex num. 46. & est. l. Regia. 39. titu. 18. partita. 3. vbi Gregorius, verbo Postura, dicit vnum mirabile post Deciũ vbi supra num. 58. quod in tantum hoc procedit, quod etiam si primũ priuilegium nihil habeat vltra ius commune, sed sit cõforme iuri cõmuni adhuc secundũ priuilegiũ vt valeat debet facere specialem mentionem primi & ità in nostro casu, como quiera que estos valles y estado de Ayala tuuiesen priuilegio de la Magestad Imperial, de que se auian de conseruar en la corona Real, y no auian de ser quitados della por venta ni donacion, ni en otra manera alguna enagenados ni entregados al dicho Conde, ni otra persona alguna, aunque este priuilegio, eset conforme iuri cõmuni, & nihil haberet contra ius commune erat precisse necessariũ, para reuocarse, quod in secundo priuilegio reuocatorio fieret mêtio primi priuilegij reuocati aliàs

non valeret secundum, & est benè notanda d.l. 39. vbi expresse deciditur quòd in hoc casu, no basta la clausula general reuocatoria, sed quod debet fieri specialis mentio primi priuilegij.

Et quod non sufficiat quod in secundo priuilegio sit clausula generalis derogatoria in nostris terminis Neuizanus vbi supra in d. conf. 12. nu. 52. in fine & 53. & fuit solemnis Iasonis doctrina in l. si mihi & tibi. §. in legatis. 2. lectura. ff. de legatis. 1. num. 15. & 16. & Xuarez in d. allegatione. 9. num. 8. vbi num. 10. & 11. concludit, quòd quando in primo priuilegio est iuramentum, & aliqua specialis conuentiones oportet: que para derogar el primer priuilegio, fieret mentio specialis iuramenti & particularium clausularum, que estauan en el primer priuilegio, y en la dicha transaction, y asiento hecho con el dicho don Atanasio, no ay palabra en que se deroguen las cédulas y priuilegios concedidos primero a las dichas villas y Estado de Ayala.

Immò, en la dicha transaction se dize expressamente nume. 25. que se le han de restituyr a don Atanasio todos los bienes que fueron del Conde su padre, *No siendo de los exceptados en esta capitulacion, &c.* Igitur, non solum non est derogatum, por esta capitulacion, a las enagenaciones y gracias que estauã hechas, y priuilegios que estauã dados por el Emperador nuestro señor, immò por la misma capitulacion estan confirmados, y dicho en ella que no se auia de estender a los casos exceptados en el numero. 29. y 30. de la dicha transaction, que son las enagenaciones y las gracias.

Nec dicatur, que en las cédulas que se le dieron al dicho don Atanasio, en execucion de la dicha transaction, se dizen estas palabras. *Y mandamos que todo lo susodicho se haga y cumpla, assi sin embargo de qualesquier prouisiones y priuilegios, que ayamos dado en contrario desto, quæ verba habentur in d. 6. articulo nume. 35. in. 2. col. circa finem.* Por las quales palabras forsan dicerent partes contrariæ, que se reuocaron los priuilegios dados a las villas y Estado de Ayala, quia facilimè respondemus, que al fin de la dicha transaction, vt patet num. 33. in. 2. col. se dize expressamente, que para efeto de lo contenido en el dicho asiento, y para que le fuessen bueltas a don Atanasio las villas y otros bienes

4

nes que quedaron del Conde su padre , y las que auia de auer conforme al dicho asiento , se le diessen las cedulas necesarias: por lo qual las dichas cedulas ni lo que en virtud dellas se hizo, no se pudieron extender a mas de lo contenido en el asiento, iuxta regulam Clementinæ. 7. circa finem de præbend. ibi in cõ- cessione gratiæ, ad quam non augendam sed exequendã, &c. iuncta glos. verbo gratiæ, quæ notat quod gratia quæ certos modos habebat expressos per clausulas posteriores, & positas in executionem contractus non extenditur, de quo latè Ias. in. l. ius ciuile. 6. ff. de iustitia & iure nume. 8. & ita ex his verbis nullum potest considerari mysterium: maximè, que en las mismas cedu- las se dize tambien expressamente , y muchas vezes que se vea el dicho asiento, y que conforme a el se haga la restitucion, & quæ specialiter prouisa sunt debent cõsiderari in omni disposi- tione. l. vxorem. §. codicilis. ff. de legatis. 3. & generalia verba in- telligenda sunt, vt non derogent eis quæ specialiter sunt pro- uisa, vt resoluit Gregorius in. l. 3. titulo. 10. partita. 6. & glos. 1. in princip.

Et confirmantur prædicta , considerando vn capitulo de la transaction, que habla en la villa de Saluatierra, que està en el dicho articulo. 6. nume. 27. donde dize estas palabras. *En esta merced è restitucion que su Magestad haze al dicho Atanasio no entra ni ha de entrar la villa de Saluatierra: porque aquella esta incorporada en la corona Real, y aurapor bien su Magestad de dar cedula, que si algun derecho pretendiere don Atanasio se haga justicia, &c.* Pondera verbum, porque aquella, &c. Donde se dize que el no restituyr la villa de Saluatierra, es por el priuilegio que le estaua dado de incorporalla en la corona Real: y que por esto el dicho don Atanasio solo podia seguir su justicia, como des- pues la figuio y fue condenado , ergo idem est in nostro casu cùm prorsus militer eadem ratio, & casus quos necit paritas æquitatis & identitas rationis nõ sunt quoad iuris dispositione separandi. l. illud. ff. ad legē Aquiliam cum traditis ab Euerardo in loco. 13. qui est locus à simili nu. 7. cum seqq.

Ultimo in probationem prædictorum consideramus , que el dicho don Atanasio vsò de la dicha transaction , litigando mu-

chos años hasta el año de sesenta y ocho, y procurando por justicia, que se declarasse que los bienes de mayorazgo que tenia el Conde su padre, no pudieron ser cõfiscados ni incorporados en la corona Real: y esto es lo que pudo hazer conforme a la dicha transaccion, y lo hizo siguiendo el dicho pleyto: en el qual el Fiscal de su Magestad fue dado por libre, de lo que pretendia el dicho D. Atanasio, al qual le fue puesto perpetuo silencio como se dira en el articulo quarto: y tambien queda dicho en el segundo articulo. De manera que lo que le fue licito por la dicha transaccion, q̄ es seguir por justicia el dicho pleyto, lo hizo y quedo vencido, y lo quedaron todos los que podian pretender derecho al dicho mayorazgo: vt dicetur infra, & sic dicta transactio non solum non potest prodesse partibus contrarijs sed expresse nocet, & cum his sumus absoluti à prima parte huius tertij articuli.

Secunda pars tertij Articuli.

ACCEDENDO ad secundam partem del tercer articulo, constanter affirmamus quod partes contrariæ non possunt iuari vlla præscriptione, quod probamus ex sequentibus.

Primò, pro nobis est expressa. l. 1. titu. 15. lib. 4. recopi. que dispone quod quamuis aliquis possideat ciuitatem villam vel Castrũ adhuc requiritur præscriptio immemorialis, vt possit præscribere contra Principem sed hic non adest, nec potest adesse præscriptio immemorialis, vt patet, ergo partes aduersæ nõ possunt iuari præscriptione.

Nec dicatur, quod quamuis in aliquo casu requiratur præscriptio immemorialis, vt est in præsentì, sufficiat tamen præscriptio quadraginta annorum cum titulo, ex latè traditis per Molinam de primogenijs lib. 2. cap. 6. nu. 51. y 52.

Quia respondemus sequentia, lo primero porq̄ se ha de presuponer, que el dicho D. Atanasio despues que de hecho y contra el tenor de la transaccion, y contra el tenor de la misma cedula, que en virtud della se le concedio por Março del año de mil y

mil y quiniētos y veynte y cinco, como parece en el memorial, en el dicho articu. 6. n. 35. despues por el mes de Mayo del dicho año, vt patet ibi, en el nu. 36. se metio en la possession del dicho Estado de Ayala: y por este mismo tiempo poco mas o menos, vt patet ibi en el nu. 44. y 46. se començo el pleyto contra el dicho D. Atanasio. Sobre dezir q̄ la sentencia dada cōtra el Cōde D. Pedro su padre auia sido justa en todo, anfi quanto a la cōdenaciō criminal, como quāto al perdimiēto del estado y mayorazgo y vassallos, y en efeto en todo lo que en ella se cōtenia, y aunque el dicho don Atanasio contradixo que no se auia de conocer desto, ni en lo que tocava al perdimiento del dicho estado, nihilominus, se substanciò el pleyto sobre todo, y sobre todo se recibì a prueua: y aunque suplicò el dicho don Atanasio, se confirmo la sentencia de prueua sobre todo, Vt patet ibi num. 49. cum sequentibus. Y el pleyto se sentenciò, en vista, en fauor de su Magestad, en. 17. de Julio, de. 1537. Y auiendo suplicado el dicho don Atanasio, se sentenciò en reuista el dicho pleyto en fauor de su Magestad, confirmandose la sentencia de vista en todo, salvo en lo que tocava a las costas, por Julio, de. 1568. como parece en el dicho memorial, num. 84. y 85. sed ita est quòd durante lite in huiusmodi causis simul ac lis & controuersia mouetur per litem & controuersiam tollitur omne commodum possessionis vt probat Clementina vnica de sequestratione possessionis & fructuum in princip. *Ibi dum tamen triēniopacificè antea ab eo possessum non fuerit, et c.* & ibi notat glos. verbo antea, ibi, post litem enim motam non possidetur pacificè, & sic per litem ceptā interruptitur præscriptio glos. vbi Doctores in. l. cum notissimi §. imò & illud. C. de præscriptione triginta vel quadraginta annorum, verbo innouata ibi, primo per contestationem, de quo latissimè Balbus de præscriptionibus in. 4. part. sextæ partis principalis, num. 3. cum sequentibus, & in nostris terminis loquens tradit benè non allegatus Ioannes Igneus in repetitione. l. necessarius. §. non alias. ff. ad Silanianum, num. 309. vbi resoluit quod ad interruptendam præscriptionem in huiusmodi casibus sufficit quod controuersia de facto moueatur.

Imò posset iustissimè dici quod nunquam fuit incepta præ-

C

scriptio,

scriptio, Porque à principio fuit mala fides in. d. Domino Atanasio, Ansi por el pleyto que se començo antes de la possessiõ, porque començo el pleyto en Abril, y el tomò la possessiõ en Mayo, del año de. 525. como parece por el dicho memorial, lo del pleyto en el nume. 44. y lo de la dicha possessiõ en el nume. 36. y tambien la mala fe se prueua por auer querido posseer mas de lo contenido en la dicha transaction, vt infrà dicemus, & aliud est interrompere præscriptionem, & aliud est non incipere propter malam fidem, vt benè aduertit Couarru. in regul. possessor. in. 2. parte. §. 12. nume. 1. Itaque propter prædictam litè, que fue sobre todos los bienes del mayorazgo que el dicho D. Atanasio pretendio, no poder auer sido confiscados, vel non incipit præscriptio vel saltim sine dubio interrupta fuit, y la misma ley del Reyno. 1. titu. 15. lib. 4. recop. que admitio la prescripciõ inmemorial para prescriuirse las ciudades, villas, y lugares, o la jurisdiccion ciuil y criminal, pone expressamente la excepciõ de la interrupciõ ciuil o natural.

Secundo, principaliter respondemus præsupponendo fundamentalem regulam in materia præscriptionum, quæ habet quod vbicumque requiritur titulus ad præscribendum, iste titulus debet esse habilis, & de per se sufficiens ad translationem dominij, vt magistraliter docuit Ange. in principio, inst. de vsucapio num. 3. & Immola in. c. fin. nu 19. de præscriptio & Balbus in tractatu præscriptionum in. 1. parte tertiæ partis principalis, in quæstione. 3. num. 2. cum seqq. & Couarru. in regula possessor 2. parte. §. 5. num. 1. qui concludunt, quod si concedens titulum ad rem est dominus rei, non est opus præscriptione, & solus titulus erit sufficiens & quod in hac materia, vt sit locus præscriptioni talis debet esse titulus, & talè vim debet habere quod sit de sua natura sufficiens ad transferendum dominium, sed ita est quod titulus de la transaction, non est sufficiens ad transferendum dominium, del Estado de Ayala en el dicho D. Atanasio, quia limitatè fuit concessum, para las cosas q̄ no estuuiesen enagenadas o hecha merced, y dado priuilegio dellas, vt supra dictū est latè, ergo non est sufficiens titulus nec potuit præbere causam præscribendi, cum suapte natura nõ potuerit transferre dominium,

6

dominium, quia fuit limitatus ad limitataq; bona concessus, & limitata causa, limitatum parit effectum. l. age cum Geminiano cum similibus. C. de transactionibus.

Et confirmantur prædicta fortiter, quia quando constat de initio vitioso, & de titulo inualido etiam ipsa præscriptio immemorialis cessaret, & non procederet vt aduertit Couarru. in regula possessor. 2. parte. §. 3. num. 7. in vers. quo fit vt si aduersus probationem huius immemorialis. & c. Latissimè Aymon Craueta de antiquitate temporum. quatra parte in .c. quod incipit absolutis differentijs, numero sexto ibi contrarium, quod non iubet præscriptio tanti temporis, Peregrinus de iure fisci lib. 6. tit. 8. nume. 25. quomodo ergo potest iuuare titulus qui exhibitus impediret præscriptionem etiam immemoriam, pues por el dicho titulo consta de la verdad, y siendo presentado por la parte, y constando de initio vitioso per dictum titulū nullo modo præscriptio procedit.

Tertio & principaliter respondetur quod stante prædicto titulo de la dicha transaction non potest procedere, ni mediante el pudo començar la dicha prescripcion, ex elegati doctrina Innocentij in .c. veniens. de præscriptionibus, num. 5. ibi, *Et quod nõ possunt præscribere id quod in eo priuilegio continetur, etc.* ex qua doctrina colligunt Doctores quod si priuilegium sit limitatum nõ potest extendi per præscriptionem, vt aduertit Felinus ibi, nu. 3. & fuit doctrina Ioannis Andreæ in .c. cum personæ. de priuilegijs lib. 6. num. finali, versic. *quærit demum.* vbi resoluit. quod priuilegiū non potest augeri præscriptione, & late hoc ipsum probat Dominicus in .d. c. cum personæ. §. quod si tales, num. 6. versic. *sed pone quod est concessum priuilegium,* quod magis extendit Antonius de Butrio in .d. c. veniens, nu. 13. dicens quod qui vult possidere calore priuilegij vltra limites priuilegij est male fidei possessor, & nullo modo potest præscribere, sequuntur Immola, ibi numer. 7. Felinus numer. 3. vnde Decius consil. 270. & in alijs libris. 271. numer. 8. Docet quod præscriptio & priuilegium possunt concurrere si tractetur de confirmando priuilegio, sed non si tractetur de eo extendendo, præscriptio enim non habet vim extensiuam priuilegij: nam in eo quod extenditur

tenditur præscriptio, ostendit possessorem esse in mala fide cum præsentauerit priuilegium limitatum, & voluerit ipsum extendere, & hic est expresse noster casus, Porque el dicho don Atanasio teniendo titulo limitado, vso del para lo no contenido en el dicho titulo. Et sic fuit malæ fidei possessor in his, & quoad ea quæ non continebantur in dicto titulo, como eran las villas del dicho estado de Ayala.

Quæ omnia corroborantur ex dispositione. l. 1. tit. 10. lib. 5. Recop. 2. parte, ibi, *Pero si en los priuilegios y mercedes que ansi se huuieren hecho, et c.* considerando que ex tribus casibus positus in dicta 2. parte legis, solùm in secundo casu prodest præscriptio quadraginta annorum cum titul. ad acquirendam iurisdictionem ex eo quod titulus erat valde amplus: Porque dezia, *que le da, y dona, y enagena la villa, o el lugar enteramente, no reteniendo para si ninguna cosa, ò que la da con todo poderio de señorio, ò con todo el señorio Real, como al señorio Real pertenece, et c.* & tunc dicit. l. quòd stante priuilegio adeò amplo, & capaci requiratur ad acquirendam iurisdictionem possessio iurisdictionis, per quadraginta annos simul cum d. titulo, & certè est lex mirabilis ad nostrum propositum, considerando quod præscriptio est stricti iuris, & dispositum in vno casu non extenditur ad alium, etiam si habeat similitudinem cum illo quod fuit notabile dictum Abbatis in. c. cum contingat. de decimis n. u. 5. vltimo notabi. & Socin. conf. 275. num. 7. lib. 2. benè Balbus de præscript. 2. p. princip. num. 11. igitur, aunque aqui estuuieramos en caso de solo adquirir iurisdiction que no estamos: porque tambien se trata de adquirir todas estas villas del Estado de Ayala en propiedad y señorio, Adhuc etiam in casu acquirendæ iurisdictionis, iuxta dictam legem Regiam, vt prodesset præscriptio quadraginta annorum cum titulo erat necessarius, talis titulus qualis in. d. l. requiritur, quod confirmatur inspecto tertio casu prædictæ legis, donde parece que en el dicho caso era el titulo casi tan fuerte, como el titulo del caso segundo de la dicha ley, de quo supra & adhuc eum titulum non admittit prædicta lex ad acquirendam iurisdictionem, per præscriptionem quadraginta annorum cum titulo, de quo ibi in tertio casu sed requirit talem titulū qualis expref-
sus

7

sus fuit in secundo casu, & nisi fallimur ad hanc legem nullū potest assignari responsum. Y por ella se conuence, q̄ aunq̄ para prescrivir la jurisdicion, baste la prescripcion de 40. años auiendo titulo: este titulo ha de ser habil y tan bastante como se declara en la dicha ley, y no tal como este de la transaccion, que no solo no puede incluyr el Estado de Ayala, immò lo excluye, pues solo se le concedio a D. Atanasio, que pudiesse pedir su justicia quanto al dicho estado de Ayala, y los demas bienes enagenados, o de que estaua hecha merced, y dados priuilegios.

Item, esto mismo se prueua y confirma, aduertiendo quòd prædicti populi contradixerunt possessioni, & per hoc solū non potuit inchoari, & si inchoata esset interrupta fuit præscriptio iuxta elegantē doctrinā, Andree de Isernia de prohibita feud. alienatione per Federicum in cap. 1. num. 48. vbi dicit quòd quando populus contradicit possessioni domini particularis, non præiudicat possessio populo, & quod etiam si consentiat & nō contradicat non præiudicat fisco, & quod sola talis contradictio causet interruptionem præscriptionis, post Innocentiū & Abbatem in .c. olim. 3. de restitutione spoliatorum nu. 17. & 18. & Matth. de Afflict. decisione 301. numer. 1. tradit Azebedo in l. 1. tit. 15. lib. 4. recop. nume. 34. & benè non allegatus Ioannes Neuizanus cons. 12. inter consilia Brunii num. 112. cum seqq.

Immò quod magis est probat ibi latissimè numer. 122. que si en el priuilegio de no ser enagenado, tiene la ciudad o villa clausula decreti irritantis, no aprouecha el expreso consentimiento de los pueblos, y en el priuilegio que se le dio al estado de Ayala, para no ser enagenado, donado, ni sacado de la corona Real, ay clausula decreti irritantis, vt patet en el memorial articulo. 6. nu. 13. ibi. *Y la enagenacion que contra esto se hiziesse, &c. Et iterū infra ibi, Que desde agora para entonces la anulamos, etc.*

Luego aunque huieran consentido los pueblos, nil obstabat no solo al fisco, pero ni aun a ellos propios.

Immò etiam idem Neuizanus vbi supra num. 115. docet quòd si præcessit mandatum Regis, para dar la possession de alguna villa, a quien estaua prometido de no la enagenar y se enageno, quòd etiam si populus consentiat adhuc consentiendo sibi

non nocet, quia talis consensus præsumitur meticulous quæ in proprijs terminis fuit doctrina Paul. de Castro conf. 70. incipit, quia frustra disputaretur, &c. lib. 1. num. 6. vers. item non obstant literæ, &c.

Et denique pro complemento de la segunda parte deste tercer articulo, considerado que en el priuilegio q̄ se le dio a estas villas y estado de Ayala, para que no serian sacadas de la corona Real, ni restituydas al dicho Conde ni a sus hijos y descendientes, ni a sus parientes ni a otra persona alguna, se dize expressamēte que estas villas y estado sean imprescriptibles: y que por ningun transcurso de tiempo se puedan prescribir, vt patet ex dicto memoriali in articulo. 6. num. 13. in. 2. col. ibi, *Y que por ningun transcurso de tiempo lo puedan prescribir, et c. & ibi, Y queden imprescriptibles è inalienables, et c.* Et quando lex resistit præscriptioni, tunc etiam immemorialis præscriptio excluditur, vt latissimè concludit Antonius Gabriel in communibus opinionibus in titulo de præscriptione conclusionē. 1. num. 27. cum seqq. & Auendanus de exequendis mandatis lib. 2. cap. 14. num. 5. sed dictum priuilegium, y contracto hecho cō las dichas villas y estado de Ayala, es, quædam lex priuata. l. Cæsar. ff. de publicanis, & tradit Xuares dicta allegatione. 9. num. 13. ergo nullo modo partes contrariæ possunt in hoc casu iuari aliqua præscriptione. Y con esto queda satisfecho lo contenido en la segunda parte del tercer Articulo.

Quartus Articulus.

ESTE quarto articulo tiene tres partes. La primera, quod sententiæ latæ in fauorem Regis in hac causa, ansi contra el Conde, como contra don Atanasio, vim habent vt virtute ipsarum in præsentī lite del estado de Ayala, iudicandum sit pro Rege.

Secunda pars, Quod non sint admittendæ partēs contrariæ, qui volunt hanc litem differre sub colore de que piden ser recibidos à prueua.

La tercera y vltima parte, Quod in omnem euentum non possit lis præsens determinari nec finiri inter partes contrarias, sine eo quod prius vel simul pronuncietur super iure Regio quod in hoc statu de Ayala habere contendimus.

Prima pars quarti Articuli.

AVnque en el segundo Articulo estan dichas algunas cosas en fauor de las sentencias q̄ se dieron contra el Cōde don Pedro, y contra don Atanasio su hijo, no se puede escusar en este quarto Articulo de traer a la memoria à .v. m. en el hecho, y apuntar en el derecho las cosas siguientes, por ser proprias deste lugar donde hemos de prouar, que en virtud de las dichas sentencias se deue juzgar en este pleyto del estado de Ayala, en fauor de su Magestad, declarando ser suyo, y pertenecerle, y no pertenecer a las partes contrarias.

Lo primero presuponemos, que auiendo sido acusado el dicho Conde don Pedro por el Fiscal de su Magestad por los delictos notorios que auia cometido de traycion y crimen læsæ Maiestatis: y auiendo se substanciado el pleyto, el dicho Conde fue condenado por el Consejo Real, por traydor, à muerte natural en ausencia, y rebeldia, y en perdimiento de sus mayorazgos y Cōdado, y de todos sus bienes, villas y lugares, y jurisdicciones y vassallos, y en la misma sententia, en la entrada della, se dize, q̄ el pleyto se substancio, y que se acusaron las rebeldias en tiempo y en forma: y la dicha sententia se pronuncio en .23. de Agosto, de 1522. años, y fue notificada en los estrados, y al Fiscal en su persona, y se dio della carta executoria al dicho Fiscal, como parece en el memorial, in dicto. 6. articulo, desde el nu. 14. & maximè en el num. 17. y 18.

Y el dicho Conde don Pedro casi dos años despues se presento en la carcel en .22. de Enero de 1524. de manera, que auia passado el año, y la sententia estaua passada en cosa juzgada, y executada en lo que tocava a la reincorporacion del estado de Ayala, y de todos los demas bienes de mayorazgo en la corona Real, como parece en el dicho memorial, nume. 19. y de la reincor-

corporacion consta en el num. 13. donde en el fin se dize, que el priuilegio y confirmacion que se dio de la reincorporacion al dicho estado de Ayala, y alas demas villas de los mayorazgos del dicho Conde don Pedro, fue en primero de Deziembre de. 1522.

Item se presupone, q̄ el dicho Conde pidio traslado del processo, para alegar de su derecho: y por parte del Fiscal se pidio execucion de la sententia en las penas corporales, diziendo y alegando, que estaua executada en lo pecuniario, y passada en cosa juzgada: y al Conde se le tomò su confesion y alego copiosamente de su justicia: y el Fiscal respondio, y en este estado salio la villa de Saluatierra à la causa coadiuuando al dicho Fiscal por el interesse que pretendia la dicha villa en ser de la corona Real, y salio en. 23. de Abril de. 1524. años: como parece en el dicho memorial Articulo. 6. en el num. 19. cum sequentibus maximè en el num. 22. Y aqui de passo suplico a. v. m. aduertida que el pleyto despues de presentado el dicho Conde Don Pedro se trauò principalmente entre el Fiscal de su Magestad y el dicho Cõde Don Pedro: generalmente sobre todo lo contenido en la dicha sententia: y porque parte de lo contenido en la sententia era la reincorporacion de Saluatierra en la corona Real, salio la dicha villa de Saluatierra como interessada, coadiuuando el derecho del dicho Fiscal: y sobre este fundamento cayo y se fundò todo el pleyto que se acabo el año de. 68. & initium in vnaquaque respectandũ est. l. vnica in fine. C. de imponenda lucratiua descriptione lib. 10. ibi, *Etsi ad primordium tituli posterior quoque formetur euentus.* & in iudicijs est regula de la. l. venditor. 49. ff. de iudicijs, quod quia cedit de nouo pro sui interesse ad litem, ha de seguir el juyzio començado, & in .c. vlt. vt lite pendente lib. 6. ibi, *Sanè si ad defensionem ipsius litis aliqui quorum intererit, petierint admitti eos in illo statu in quo ipsam inuenerint, decernimus admitendus,* de quo latè Couarru. practicarum quæstionum. c. 13. numero. 1. cum sequentibus.

Item se presupone, que estando ya formado el dicho pleyto entre los dichos Fiscal, como principal, y la dicha villa de Saluatierra como coadiuuante de la vna parte, y el dicho Conde Dõ Pedro de la otra, el dicho Conde fallecio en la carcel en dos de

Junio del año de. 1524. Y luego el dicho Fiscal y villa de Saluatierra pidieron, que porque el Conde era muerto, q̄ si el dicho Don Atanasio pretendia tener derecho a los bienes de los mayorazgos que fueró del dicho su padre, que se declarasse si queria seguir el dicho pleyto: y en este estado se hizo la transaccion con el dicho D. Atanasio, vt patet in dicto memoriali, nu. 22. y 23. Y porq̄ el dicho D. Atanasio por la dicha transacción no adquirio derecho a los bienes de los dichos mayorazgos q̄ estuuiesen enagenados, ò hecha merced dellos, como queda dicho, el Fiscal insistiendo en la dicha pretension de que la senténcia dada contra el dicho Conde, estaua passada en cosa juzgada, en lo que tocava a lo ciuil y pecuniario: y que por el configuiente todas las villas y lugares del mayorazgo del dicho Conde Dó Pedro estauã reincorporados en la corona Real, pidio que se le notificasse el estado del dicho pleyto al dicho Don Atanasio, como se le notificò: y el dicho Don Atanasio pretendia, que auia tres maneras de pleytos: el vno, sobre la fama y honra del dicho Conde Don Pedro: y el otro, sobre el derecho de la villa de Saluatierra: y el otro, sobre los bienes del mayorazgo del dicho Conde, si se perdieron, o no, y si se pudo perjudicar por la dicha senténcia dada contra el Conde al dicho Don Atanasio: y pretendio que no auian de andar jutos, y que en el tribunal de los Alcaldes no se podia conocer de aquesto: y sin embargo se fue procediendo sobre todo, y por autos de vista y reuista se recibio a prueua sobre todo, como parece por el memorial vbi suprã en el numero. 44. hasta el nume. 50. Y el dicho Don Atanasio alegò contra la dicha senténcia muchas cosas: y en particular, que no le podia parar perjuyzio en los bienes del mayorazgo del dicho su padre, como parece en el dicho memorial vbi suprã, numero. 55. y el Fiscal respondió copiosamente, y el pleyto se tornò a recebir a prueua sobre los nuevos pedimientos hechos por el dicho Don Atanasio, de que no le auia de parar perjuyzio la senténcia dada contra el dicho su padre en los bienes del mayorazgo, y que no se podian auer confiscado, vt patet, en el dicho memorial, num. 63.

Item se presupone, que el dicho D. Atanasio pretendio tambien,

bien, q̄ los Alcaldes no podiã conoçer sobre lo tocante a la villa de Saluatierra, ni a los demas bienes de su mayorazgo, y el fiscal pretedio lo cõtrario, vt patet en el dicho memorial nu. 66. y 67. y el pleyto quedò cõcluso sobre todo, y se sentenciò por los Alcaldes, y por dos del Consejo Real, y declararon por no prouados los pedimientos hechos por el Conde don Pedro que començo el pleyto, y los hechos por D. Atanasio que lo siguiò por si y en nombre de su padre, y absoluieron al dicho Fiscal y villa de Saluatierra, de todo lo contenido en todos los dichos pedimientos y pusieron perpetuo silencio, para que de aqui adelante no se pueda pedir mas ni inquietar al dicho Fiscal y villa de Saluatierra, sobre lo contenido en los dichos pedimientos y en las costas: diose la sentencia en. 17. de Julio de 1537. años, como parece en el dicho memorial num. 70. y 71. y el dicho D. Atanasio suplicò de la dicha sentencia: y entre otras cosas dixo, que auia sido condenado en ella como actor siendo reo: y despues num. 76. del dicho memorial, pidio en particular que se declarasse que los bienes de mayorazgo no pudieron ser confiscados: y pidio en particular que se reuocasse la sentencia que se dio contra su padre, contra lo qual el Fiscal alego y el pleyto se sentenciò en reuista por Julio, del año de 1568. y se dize en la cabeça q̄ sale la sentencia sobre todo lo deduzido por las partes, y que solamete se reuoca la de vista en quanto a las costas, y en todo lo demas se confirma, vt patet in dicto memoriali num. 84. y 85. donde se ha de aduertir que en la comission que se dio a los dos señores del Consejo, se dize, que se les da comission para que vean el pleyto, entre el Fiscal y la villa de Saluatierra de la vna parte, y D. Atanasio de la otra, sobre el señorio y jurisdiccion de la dicha villa, y sobre las otras causas y razones en el processo del dicho pleyto contenidas, vt patet ibi num. 82. y en la cabeça de la sentencia se ponen estas mismas palabras. De manera que no cayò la sentècia sobre sola la villa de Saluatierra, sino sobre todo lo deduzido en el processo por el dicho Conde D. Pedro, y por el dicho D. Atanasio, como lo dize la dicha comisiõ, y expressamete la dicha sentencia: y esto es muy cõforme a derecho y a la regla del capitulo licet Heli. de simonia, y a la ley vt fundus. ff. communi diuidundo.

His præsuppositis, suplico a V. m. considerare la fuerça que tenemos contra los pretendores de este estado de Ayala en virtud de las dichas sentencias: porque la primera dada contra el Cõde D. Pedro, en que fue cõdenado en todos los bienes de sus mayorazgos passò en cosa juzgada y se executò, y pretendiendo entre otras cosas el dicho D. Atanasio, que la sentencia no le pudo parar perjuizio en los bienes de mayorazgo: el Fiscal fue dado por libre deste pedimiento, y al dicho D. Atanasio le fue puesto perpetuo silencio, y ora aya sido el dicho D. Atanasio actor, ora aya sido reo, habeo regulam elegantem de la l. *¶* duobus diuersis. 19. ff. de exceptione rei iudicatæ, quod quando aliquod ius quod potest in iudicium deduci per modum agēdi, & per modum excipiendi, si primo fuit deductum per modū excipiendi, & super illo succubuit reus nõ potest iterum deduci per modū agendi, vbi sic summat Paulus de Castro, & eleganter docuit Romanus conf. 410. incipit, *vt clarior redatur proposita consultatio etc.* num. 3. ergo cum habeamus sententiam primam dada contra el dicho Conde, en que se confisco este estado de Ayala, y todos los demas bienes de sus mayorazgos, & ex alia parte tengamos las dichas dos sentencias dadas contra el dicho D. Atanasio, successor que auia de ser de los dichos mayorazgos, en q̄ auiendo el pretendido o como actor, o como reo, que la dicha sentēcia dada cõtra su padre, no le auia de perjudicar en los bienes de los dichos mayorazgos, se le denego esto, y se le puso perpetuo silencio: figuese clarissimamente que por las dichas sentencias se ha de juzgar pertenecer como pertenece este estado de Ayala a la corona Real, quia sententia facit rem esse notoriam, & pro veritate habenda est, & de albo facit nigrum nec potest ab ea recedi, vt latissimè allegando, & de virtutibus sententiæ tractando, resoluit Bart. in l. Iulianus verum debitorem. ff. de conditione indebiti. num. 21. cum multis seqq. & Rolandus à Valle conf. 100. volumine. 4. num. 28. & est translatiua dominij. l. statu liberi. §. quintus. ff. de statu liberis, & latè resoluit Hippol. Riminal. in. §. 1. instituta quibus alienare licet vel non. num. 23. cum seqq. en la antigua impressiõ, y en la moderna en el num. 32. cum sequentibus. De manera que considerando lo q̄

dize la glosa in .d. l. duobus. de exceptione rei iudicatæ verbo quæstionum in vers. licet hoc obijci posset, &c. Que en las cosas donde ay cosa juzgada tiene dos remedios, habens pro se rem iudicatam, alterum remedium quod natum fuit ex contractu, velex delicto ante sententiam alterum quod nascitur ex ipsa sententia, vt benè aduertit & considerat Dominus Antonius de Padilla in. l. 1. numer. 1. & 2. C. de iuris & facti ignorantia. Podemos muy bien dezir que su Magestad tiene derecho a este estado de Ayala por dos caminos: El vno, por los notorios delitos de traycion del dicho Conde D. Pedro: por los quales aunq̃ no huiera sentencia, se deuian confiscar los bienes, y se confiscarõ ipso iure: de lo qual se tratò en el primer articulo desta informacion: El segundo remedio es, por las sentencias que de suyo bastauan: y desto se trata in præsentì articulo.

Nec dicatur, que la dicha sentencia dada contra el dicho Cõde D. Pedro ha setenta y tantos años que se dio, & iam non habet vim sententiæ, Maximè attenta la ley. 63. de Toro, quæ est l. 6. tit. 15. lib. 4. recop. Quia respondemus sequentia.

Lo primero, que la dicha sentencia fue executada & bona maioratus del dicho Conde, fueron incorporados en la corona Real: y por el consiguiente la dicha sentencia secuta traditione gaudet eisdem priuilegijs, quibus gaudet patrimoniũ Regale, & Regia corona, vt expresse posuit Angelus in. l. iam pridem. num. 1. C. communia. de vsucapionibus verbo, *postquam autem sunt incorporata, &c.* quem refert & sequitur, & dicit cõmunem opinionem Alex. conf. 84. incipit *in causa vertente* num. 2. lib. 1. & latè resoluit Carolus Molinæus in consuetudines Parisienses tit. 1. §. 3. num. 184. & faciunt tradita per Molinam lib. 4. capit. 4. nume. 45. itaque, esta sentencia dada contra el dicho Conde D. Pedro estando corroborada & quasi vestita, con la reincorporacion y execuciõ que se hizo, es perpetua y tiene perpetuidad y no ay prescripcion contra ella, sino es la prescripcion immemorial, o con las calidades de quibus in. 2. parte præcedentis articuli.

Secundò respondetur, que la dicha sentencia està fomentada y ayudada por las dos sentencias de vista y reuista, dadas en fauor

uor del Fiscal, que se acabaron el año de 68. que siendo sobre co-
fa y action Real, pues fueron sobre todos los bienes del mayo-
razgo del dicho Conde Don Pedro, aunque fuera inter priuatos
no auia prescripcion de las dichas senténcias, porque no son pas-
fados treynta años, ni aun veynte y siete.

Nec iterum dicatur, que estas sentencias dadas contra el Cō-
de Don Pedro, y contra el dicho Don Atanasio, non nocent a
los successores, porque esto ya esta juzgado por las dichas sen-
tencias de vista y reuista: y aunque no lo estuiera est notissimū
quod nocent, ex resolutis per Couarru. in practicis quæstio. cap.
13. num. 6. & Molina lib. 4. c. 8. num. 3. cum sequentibus, & Mie-
res. 4. parte, quæstione. 14. per totam. Y desto se dixo arriba en el
Articulo segundo. Igitur la sententia del Conde D. Pedro quã-
to a lo ciuil: y las sentencias contra D. Atanasio que era legiti-
mo contradictor, nocent omnibus successoribus, & hoc planif-
simum est.

Et pro complemento, considero que en casos semejantes al
nuestro, semper est iudicatum in Regis fauorem, como parece
por el pleyto de Quartango, y por el pleyto de las villas de Mo-
rillas, Subijana y Ormijana, de los quales dichos dos pleytos se
haze mencion en el dicho memorial, Artículo. 6. desde el num.
86. hasta el numero. 107. Y en estos pleytos los successores del
dicho Conde, y del dicho D. Atanasio, alegaron y pretendierō
lo mismo que agora pretenden, que las dichas sentencias no les
auian de parar perjuyzio, y todo lo demas q̄ alegan, & nihilomi-
nus en ambos pleytos en el Consejo Real se ha pronunciado in
Regis fauorem: y aunque no se ha de juzgar por exemplos, re-
uera multum faciunt sententiæ supremi Senatus in casibus
adeò similibus prolata, iuxta regul. de la. l. final. C. de legibus, &
in. c. in causis, de re iudicata, & tradit Afflictis decisione. 96. nu-
mero final, & in cōstitutionibus Regni Siciliae lib. 3. rubrica. 18.
num. 5. Boerius consil. 8. nume. 10. late Bursatus consil. 56. lib. 2.
num. 4. & 5. qui docent quòd sententiæ supremi Senatus possunt
allegari quasi pro lege ad casus similes & cum his sumus expe-
diti à prima parte huius quarti Articuli.

Secunda pars Articuli quarti.

HÆC pars clarissima est ex regula legis ad probationem C. de probatio. y de la. l. 4. tit. 6. lib. 4. Recopil. quæ habet quod quis non debet admitti ad probationem eorum, quæ etsi probauerit nihil iuuant, vel nihil faciunt ad rem. Y todo lo que Don Francisco de Fonseca alega, que fue el que se ofrecio a probar, o consta por escripturas publicas, en que ambas partes nos fundamos, como es la transaction, y las sentencias, y otras escripturas que estan en el processo, que no estan negadas por las partes, ni redarguidas: o consiste en dezir, que los antecessores del dicho Don Francisco no tuuieron culpa en los delictos del dicho Conde Don Pedro: lo qual nos non inficiamur: o alega, que don Atanasio posseyo este estado de Ayala, auendosi metido en el despues de la reincorporacion, en virtud de la transaction y cedula, quod etiam non inficiamur, con la calidad de la misma transaction, y con todo lo que hemos alegado de la interrupcion de la possession, de quo late supra in. 2. parte tertij Articuli, o alega cosas que consisten en derecho, y no en hecho, & sic no dara la parte del dicho don Francisco en todo este pleyto, en todas sus alegaciones, verbum vllum, ni lo ay, quod indigeat probatione ac proinde, todo lo que pide de ser recebido a prueua, es cautela, & solum conatur subter fugere iudicium ac percõsequens præsumitur esse in dolo, vt in cap. nullus, de præsumptionibus, y aunque huuiera cosa sobre que este negocio se deuiesse recibir a prueua, no podia, ni puede salir la sentencia entre las partes cõtrarias, hasta que fulminado el pleyto saliesse cõ todos, vt statim dicemus in. 3. parte huius quarti Articuli.

Tertia pars Articuli quarti.

AD euentia huius tertie partis præmittendũ est, en el hecho q̄ el pleyto entre las partes cõtrarias vino al Consejo desta manera q̄ auiendo puesto demãda de jaçtacia el dicho D. Francisco en la Chancilleria de Valladolid, al dicho D. Atanasio y a sus hijos, diziendo, que se jaçtauan y alabauan, que auian de succe-

succeder al dicho D. Atanasio su padre no siendo sus hijos legiti-
 mos, que se les pudiesse perpetuo silencio, y se declarasse que el
 era el verdadero successor en la dicha casa de Ayala despues del
 dicho D. Atanasio, y en la dicha Audiencia se dieron sentencias
 de vista y reuista en fauor del dicho D. Francisco, contra algu-
 nos de los hijos del dicho D. Atanasio: y por auer salido D. Luisa
 hija del dicho D. Atanasio en la dicha Chancilleria a contrade-
 zir las dichas sentencias, diziendo, que no hablauan con ella se
 le negò la executoria que pedia, y tambien se le negò el secresto
 que en la dicha Chancilleria pidio del dicho Estado: y por toda
 la Audiencia se vido el pleyto entre el dicho D. Francisco y la
 dicha doña Luisa. Y en 19. de Deziembre de 1590. declararon,
 que se suspendia la determinacion del pleyto, hasta tanto que se
 declarasse y determinasse en Roma, sobre la legitimidad o ilegi-
 timidad de los hijos del dicho D. Atanasio. Y desto se quexò el
 dicho D. Francisco por vn memorial que dio a su Magestad: y
 en efeto el pleyto se mádò traer originalmète de la Chancilleria
 al Còsejo: dõde auiedose dicho muchas cosas en la causa princi-
 pal por ambas partes, el dicho D. Fràncisco pidio q̄ se mandasse q̄
 vn Executor desta Corte le fuesse a dar possessiõ de los bienes del
 estado de Ayala en virtud de las dichas sentencias, lo qual se le
 denegò: y por auto de vista se mandò, que los bienes del dicho
 Estado y mayorazgo de Ayala se pudiesen en secresto, y antes
 del auto de reuista que sobre esto vuo, salimos los Fiscales con
 nuestra pretension, como todo esto mas largamente parece en
 el memorial en la primera parte, maximè, en el numero. 234. y
 235. y despues fallecio el dicho D. Francisco, y salio D. Antonio
 su sobrino, pretendiendo lo mismo que el dicho D. Francisco.
 De manera que los Fiscales salimos estando este Estado vaco y
 sin Real poseedor, y en tiempo que la parte del dicho D. Fran-
 cisco pide execucion de las dichas sentencias, y que en virtud
 dellas se le entregue este estado.

His in facto suppositis tertia pars huius quarti articuli eui-
 denter probatur ex seqq.

Primò, quia hoc est fisci maximũ priuilegium, quòd priuato
 & fisco mouentibus litem super vna, re prius tractanda est causa

fisci, vt expresse probat tex. & ita summatur in. l. apud Iulianum. 35. ff. de iure fisci, & hoc dixit esse fisci priuilegiū glos. in. l. fi. na. l. C. de petitione hæreditatis verbo cautione, vers. vel intellige legem illam esse specialem in fisco, & tradit Iacobus Acalitio in margarita fisci in princip. nume. 5. circa finem, & Matthæus de Afflictis de feudis lib. 2. in tit. de fratribus nouo beneficio inuestitis nume. 72. igitur cum concurramus hic nos Regiam partem agentes & statim, & in contenti mostrantes iura Regia. Para este Estado de Ayala con las partes cõtrarias, que tãbien lo pretenden nullo modo se puede tratar primero del derecho de las partes contrarias, prius quam de iure Regio tractetur.

Secundo, hoc ipsum probatur etiam semoto fisci priuilegio, considerando que este pleyto sobre este Estado de Ayala, mas propriamente es del Consejo Real, respecto de la pretension de los Fiscales que no respecto de la pretension de las partes contrarias: porque los fiscales tenemos la sentencia del Conde don Pedro, passada en cosa juzgada en lo ciuil y pecuniario, que fue dada en este supremo Consejo: sobre que se fundaron las sentencias de vista y reuista, dadas contra D. Atanasio por dos del Consejo Real y los Alcaldes, & ita originaliter la pretension de los Fiscales sobre este Estado de Ayala, y los demas bienes del mayorazgo del dicho Conde, es deste Consejo: y assi iustè podríamos dezir, que las partes contrarias son terceros opositores de nuestro pleyto, que es mas antiguo en el Cõsejo, y tiene mas antigua rayz, & sic prius debet determinari iuxta regulam legis qui prior. 29. ff. de iudicijs. iuncta glos. & quæ ibi Doctores tradunt.

Tertiò, & adhuc planius, porque aqui estamos en caso q̄ este Estado de Ayala, quanto a la possession no lo tiene persona alguna, y està puesto en sequestro como queda dicho: y el dicho don Francisco pretendia en su vida, y agora pretende el dicho D. Antonio q̄ se le dè la possession, y q̄ se executen las dos sentencias q̄ en la Chãcilleria de Valladolid se dierõ en el pleyto de jactãcia en fauor del dicho D. Frãcisco, sed tunc habemus regulã quod tertius qui velit impedire executionẽ admittẽdus est: y no bastara darse cauciõ de restituẽda re iuxta terminos de la. l. is à quo

quo. ff. de rei vindicatione, sino que se impedira la execucion, y no se dara la possession al vencedor hasta que se haga el pleyto con el tercero, y se sentencie con el, sic in proprijs terminis de nuestro caso post Innocentium, Barthol. Alexand. Iason, & Felin. resoluit Couarru. omnino videndus in practicis quaestionibus. c. 16. nume. 3. in versic. secundus casus tunc constituitur cū res ipsa quoad duobus petitur vacat neque est in alicuius potestate quoad possessionem, vbi dicit quod hæc est communis opinio: y asì conforme à esta comū opinion, por ninguna via puede salir sentencia ni auto en execucion de las dichas sentencias, sin que salga juntamente con el derecho que su Magestad tiene como tercero opositor que ha mostrado del derecho que tiene a este estado, Et confirmatur: porque esto es general en todos los pleytos executiuos, que siempre el tercero opositor puede salir à impedir la execucion ante rei traditionem, vt in terminis dixit Gregorius Lopez in. l. 1. tit. 14. partita. 5. verbo, non obligando sus bienes, & Doctor Paz in sua praxi tom. 1. quintæ partis. c. 4. numer. 2. & quod data ista oppositione, auendosi justificado por el tercero su oposicion sumariamente, non possit iudex procedere ad vltiora, & pronuntiare sententiam super principali, & non super iure tertij, sed quod simul debet pronuntiare super iure tertij, & super principali resoluit in proprijs terminis Borninus Caualcanus in. 1. parte suarum decisionum, decis. 45. in additione illius decisionis, nu. 10. cum sequentibus vbi hæc appellat communem opinionem & inuehitur contra iudices aliter facientes. De manera, que este negocio està muy claro en esta tercera parte deste quarto articulo, que asì por priuilegio del fisco, como por reglas generales, sin que el fisco tuuiesse priuilegio en ninguna manera se puede tratar de la execucion de las dichas dos sentencias, sin pronunciarse sobre el derecho del fisco. Quæ omnia subijcimus a la dignissima correction de. v. m.