

1658 ?





222

E L
DOCTOR DON IVAN
de Molina, Fiscal del Consejo
de Hazienda.

C O N
Los Duques de Segorue, Alburquerque,
y Sessa, Cõdestable de Castilla, y
Marqueses de Priego, y Mõtemayor,
y Condes de Lemus, y de la Pue-
bla de Montaluan.



PRETENDEN las dichas partes, que su Magestad mãde q̃ no se prosigan cietos pleytos, que por parte del Fisco estan intentados en el Consejo de Hazienda, sobre diuersas alcaualas: proposicion que solo referida asì con generalidad, abhorret ab omni iure, & ratione: pues lo

A

que

Num. 1.

Propone se la pretension de las partes, a cuya instancia se ha formado la junta.

Num. 2.

Si se diese lugar a la
pretension contra-
ria, seria hazer al Fis-
co de peor condicio-
que a los particula-
res.

Num. 3.

El Rey funda en to-
das las alcaualas, y
la posesio no apro-
uecha, aunque sea in
memorial.

que a ningun particular es prohibido, cum omnibus
liceat ius suum in iudicium deducere, & prosequi ac-
tiones sibi competentes, quod adeo verum est, vt nec
per Principem possit priuato prohiberi, Bald. in l. res-
cripta, n. 12. & 13. C. de precib. Imper. offer. & in l. 1.
lectura 3. n. 3. ff. de constitut. Princ. Innocen. in c. quæ
in Ecclesiarum, num. 3. de constitutionib. Petra plures
referens in tractatu de potestat. Princip. cap. 25. num.
73. cum seqq. l. 1. 2. & 3. & expressius in l. 6. & l. 7. tit.
14. lib. 4. Recop. Quieren que el Rey y la Corona sean
de peor condicion, y que in ipso litis exordio, sin lle-
gar a ajustar las razones particulares, que pueden cõ-
currir en cada caso, ni interponerse legitimo conoci-
miento de causa, se cierre la puerta para litigar, teniẽ-
do, como tiene la Real hazienda por si la presuncion,
y disposicion de derecho, y fundada su intencion en las
alcaualas, para poderlas pedir a qualquier persona,
que no tuuiere titulo verdadero y legitimo para go-
zarlas, l. 1. in fin. & expressius l. 2. tit. 15. lib. 4. Recop.
l. 1. tit. 18. lib. 9. Recop. l. 6. tit. 13. lib. 3. ordinament. l. 1.
2. & 3. & 15. tit. 8. lib. 9. Recop. & idem dispositum erat
de iure communi in l. omnium 6. cum l. sequenti, l.
usurpationem, C. de vectigalib.

Vnde nadie se puede escusar de restituir a la Real ha-
zienda las alcaualas que posseyere sin titulo, aunque
las aya tenido y gozado de tiempo inmemorial, vt ex-
pressè cauetur in d. l. 2. tit. 15. lib. 4. Recop. & exornat
litissime Azcuedo in ead. l. 2. & in d. l. 1. tit. 18. lib. 9. Re-
cop. num. 15. cum seqq. Diego Perez, verbo, tributos,
in diet. l. 6. tit. 13. lib. 3. ordinamenti, Gregor. in l. 6. tit.
29. part. 3. glos. 4. Auendañ. in capitibus Prætor. 2. p.
cap. 4. num. 20. & 27. Menchaca de successio. crea-
tione, lib. 1. §. 10. num. 22. & lib. 3. §. 26. nu. 140. Lafart.
de gabel. cap. 19. ex num. 4. Girond. part. 1. ex num.
43. & part. 7. in princip. n. 1. & de privilegijs, quæst. 6.

num.

229

num. 72. Parlador. lib. 1. rer. quotidian. cap. 3. num. 34.
Villalobos in antinom. verbo, præscriptio, num. 27.
Olan. num. 49. Pater Molin. de iustit. & iur. disputat.
73. vers. In Regno Castellæ, latè Gutier. de gavel. q. 5.
per totam, Alfaro de offic. fiscal. glos. 20.

Contra esto se opone, que estas alcaualas sobre que
estan puestas demandas, se han poseydo por los pre-
decesores de los que oy las gozan, sabiendolo, y tole-
randolo los señores Reyes de Castilla; con lo qual di-
zen, que tienen titulo de tolerancia para ser conserva-
dos en su possession, mientras su Magestad no reuoca-
re expressamente la dicha tolerancia, y añaden: que
los Fiscales no pueden intentar pleyto sobre esto, en
virtud del poder general, sin tener para hazerlo orden
expresa de su Magestad; mayormente contra Gran-
des destos Reynos, y proponen algunas razones de
congruencia, y buen gouierno, que dizen obligan a
que no se sigan las dichas demandas.

El intento deste papel es prouar, que estas partes
no tienen por si fundamento ninguno de justicia, ni
conueniencia, que pueda obligar a su Magestad a mã-
dar, que no se prosigan los dichos pleytos, y que para
lo contrario ay causas y razones muy euidentes y no-
torias, y para proceder con mas distincion y claridad,
se diuide este discurso en tres articulos.

En el primero se tratarà de los fundamentos gene-
rales desta materia, que concurren por parte del Fis-
co en exclusiõ de la pretension de todas estas partes.

En el segundo se satisfarà a las oposiciones contra-
rias.

En el tercero se apuntaràn las circunstancias parti-
culares, que de mas de lo general que se ha de tratar
en el primer articulo, concurren en cada vno de los
dichos pleytos, para que no se impida su prosecucion.

PRI-

Num. 4.

Refiere se lo q opo-
nen estas partes.

Num. 5.

Diuidese este discurs
so en tres articulos.

Num. 6.

Quid sit tolerancia
negativa.

Num. 8.

Pluribus probatur
quod tolerancia non
est citiatur.

Primus Articulus.

EN este articulo se han de fundar cinco proposiciones.

Num. 6.

Cinco proposiciones que se hã de fundar en este articulo.

La primera, que la tolerancia, quando constara de ella, no es titulo, ni dà derecho alguno en propiedad, ni en possession en materia de alcaualas.

La segunda, que los Grandes destos Reynos estan comprehendidos en la disposicion de la l. 2. tit. 13. lib. 4. Recop.

La tercera, que es manifesto engaño dezir, que los que poseen alcaualas sin titulo en estos Reynos, las poseen con tolerancia de los señores Reyes.

La quarta, que es conueniente a la publica vtilidad, y aun preciso y necessario, que los dichos pleytos se figan, y que de lo contrario resultarian grandes daños a la causa publica.

La quinta, que en justicia y conciencia ay obligacion de recobrar para la Corona las alcaualas poseydas sin titulo.

PRIMERA PROPOSICION.

Que la tolerancia, quando constara della, no es titulo q dà derecho alguno en propiedad, ni en possession en materia de alcaualas.

Num. 7.

Quid sit tolerantia definitur.

LA tolerancia est quædam dissimulatio non videntis, quasi qui tolerat, fingat se non videre ea, quæ videt, ut dicit Corneus cons. 159. num. 9. lib. 3. Tusch. tom. 8. practicar. litera T. conclus. 324. y que el silencio y tolerancia no dà titulo, probat eleganter Bald. in l. 1. C. de emancipationib. liber. num. 6. ibi: *Quia silentium non dat titulum supra de transactionibus, l. si pro fundo, nam silentium nihil est, titulus, et iurisdictio aliquid est. Item in prohibitis qui tacet, videtur dissimulare*

Num. 8.

Pluribus probatur, quod tolerantia nõ dat titulum.

lare pro meliore, non autem consentire, vt ff. de furtis, l. qui vas, §. vetare, quem refert & sequitur Hector AE- mil. de iure feudali, q. 31. n. 24. & sic quod per solā pa- tientiam, & taciturnitatem non inducatur renouatio emphiteusis, post Bald. & alios quos refert, probat So- cin. Sen. cōf. 167. n. 10. vol. 2. Alex. cōf. 17. n. 12. vers. Præ- terea, lib. 4. Socin. Iun. cōf. 9. n. 17. lib. 3. cōducit textus elegans in l. vsus aquæ §. C. de fundis rei priuatæ, lib. 11. donde concurren- tia tolerancia y dissimulaciō, vt patet, ibi: *Vsus aquæ, quæ sandorum nostrorum utilitatibus ser- uiebat plurimorum, dicitur usurpatione sublatus, idque procuratorum conniuentia, vel dissimulatione perfectū.* Y con todo esso dize el texto, que no les aprouecharā a los poseedores esta tolerancia, aunque aya pasado tiempo bastante para causar prescripciō, vt patet in textu, ibi: *Quia igitur satis iniustum est statutum florē- tis ante patrimonij arida sitis molestia fatigari ad mea- tus pristinos vniuersum aquæ motum tēporis prescriptio- nis sumota præcipimus reuocari.* Vnde tollerancia cuius- cūque tēporis non iustificat possessionem in his, quæ non sunt quæstibilia absque concessione Principis, Alberic. in rub. ff. de munerib. & honorib. nu. 47. Gemi- nian. in cap. 2. de præbend. in. 6. Peregrin. de iure fisci, lib. 6. tit. 8. num. 27. & dispensatio non inducitur per actum negatiuum, qui consistit in pati, licet aliud sit, quando consistit in agere. Butrius & Abbas in cap. veniens §. de filiis presbyteror. & actus negatiuus nō contradicendi, non est eius patientiæ, & virtutis ad in- ducendum consensum, & exprimendam voluntatē, cuius est affirmatiuus, glo. in cap. cū accessissent de constitutionibus, vbi scribentes, Surd. cōf. 270. n. 18. volum. 2. Menoch. cōf. 275. num. 51. lib. 3. & multa per patientiam tollerantur, quæ si deducta fuerint in iudiciū exigente iustitia, non deberent tollerari, vt dicit text. in cap. cū iam dudum 18. de præbend. cap. literas 4. de supplenda negligētia prælator. vbi glos. 1.

Num. 9.
Dispensatio non in-
ducitur per actum
negatiuum.

B Abb.

Num. 10.
En los mismos actos
permissiuos se cōfer
ua el derecho de pro
hibir.

Abb. in cap. quia circa 6. de consanguinitate, & affini-
tate, Arnulphus priuileg. 38. num. 2. cum seqq. tracta-
tum Doctorum, tom. 12. fol. 379. Innocent. in cap.
fin. de eo qui furtiuè ordinem suscepit, Abbas in cap.
cum ex officij, de præscription. column. fin. quinimo
en los mismos actos permissiuos se conferua el dere-
cho de no permitir, vt pulchrè declarat Felin. in cap.
cum accessissent, num. 26. vers. Sed tamen dominus,
Abbas de constitutionib. vbi ex eadem regula infert:
*Quòd si Canonici possunt optare, & sapè nō optent, non
videntur desistere, quia velint renuntiare, sed quia cū
sit positum in facultate eorum, an optare velint, non op-
tando satis, dicuntur vt i facultate sibi concessa, quæ est
vt optent, vel non.* Panormitan. in cap. Abbate, nu. 10.
de verbor. signific. Ioan. Philip. cons. 41. num. 18. vol.
2. Y para que se causara possession en este derecho ne-
gatiuo, era necessario, que su Magestad huuiera inten-
tado recuperar estas alcaualas; y que auendosi con-
tradicho acquieuisset contradictioni, vt docet Bald.
in l. 1. num. 8. C. de seruit. & aqua, idem Bald. in cap. 1.
§. licet, num. 1. vers. Quandoque, si de feudo fue-
rit controuersia, Ias. in l. quominus, num. 29. ff. de flu-
minibus, & l. 2. C. de iure emphiteutico, numer. 157.
Craueta de antiquitat. tempor. section. absolutis dif-
ferentijs, num. 27. fol. 131. Ripa responso 4. lib. 2. n. 8.
& 13. & cap. cum Eccles. Sutrin. de caus. posses. & pro-
prietat. nu. 50. Alberic. in rub. ff. de muneribus & ho-
norib. n. 47. Nicolaus Belonus cons. 1. num. 15. & cōf.
8. num. 15. Mandel. Albenf. cons. 777. n. 16. lib. 4. Bur-
sat. cons. 142. n. 23. & 24. vol. 2.

Num. 11.
En las cosas perjudi-
ciales, el silencio no
induze consentimie
to.

Y nunca el silencio y taciturnidad induze consen-
timiento en las cosas perjudiciales, quinimo tacens
dissentire dicitur, quādo de eius damno agitur, l. filius
famil. §. inuitus, ff. de procuratorib. vbi scribentes, &
in regula is qui tacet de regul. iur. in 6. l. qui tacet, ff.
cod.

cod. tit. DD. in l. quæ dotis, ff. solut. matrim. exornat Menoch. de præsumptionib. lib. 3. præsump. 42 per totam, maximè nu. 10 cum seqq. Y el dissimular, se entiendo es en confianza de q̄ queda ileso el propio derecho, l. sicut, §. non videtur, ff. quibus mod. pign. vel hypot. soluitur, ibi: *Non videtur autem consensisse creditor, si sciente eo debitor rem vendiderit, cum ideo passus est venire, quod sciebat ubique pignus sibi durare.*

Y quando todo lo dicho no fuera como es tan cierto, por reglas y principios de Derecho, tiene en este caso el fisco la disposicion clara y expressa, d. l. 2. tit. 15. lib. 4. Recop. por la qual està declarado y dispuesto, que esta tolerancia y permission no da titulo, ni derecho alguno en possession, ni en propiedad, vt patet, ibi: *Aunque en ello pareciesse tolerancia nuestra, o de nuestros successores, que por ello no puedan adquirir, ni adquieran possession, titulo, ni derecho, ni puedan alegar uso, ni costumbre alguna, ni prescripcion, aunque sea inmemorial, & paulò post, ibi: No se puedan ayudar de tolerancia nuestra, ni de nuestros predecesores, ni successores, ni las puedan prescribir, & paulò post, ibi: Y defendemos, cassamos, e interrumpimos la dicha prescripcion, y queremos que en tiempo alguno no pueda correr, y la auemos por interrumpida, bien ansi como si todos los actos ciuiles y naturales, que causan y hazen interrupcion ouiessem internenido: Cum ergo habeamus casum legis, nulla superesse potest dubitatio, l. ancillæ, vbi glossa, & DD. C. de furtis, c. in istis, distinctione 4 Surdas con. 53. num. 6. lib. 1. Viuius decif. 374. num. 3. lib. 2. Lancellotus Galliæ conf. 100. num. 28.*

De la disposicion desta ley se coligen las conclusiones siguientes.

La primera, que la tolerancia, quando la huuiesse, no dà titulo, ni derecho para poder gozar alcaualas.

La segunda, que esta materia de alcaualas està hecha

Num. 12.

Todo el fundamento de la tolerancia se excluye con la l. 2. tit. 15. lib. 4. Recop.

Num. 13.

Conclusiones que se sacan de la disposicion, d. l. 2.

cha imprescriptible, vt supra diximus numer. 3.

Num. 14.

Prueuase, que el decreto irritante que contiene esta ley, inficit nedum titulum, sed etiam possessionem.

La tercera es, que el decreto irritante que esta ley contiene, inficit nedum titulum, sed etiam possessionem, vt docet Crecentius decis. 4. tit. de priuilegijs n. 5. Casadorus decis. 11. super regula Cancellariæ nu. 5. Rota lib. 2. diuerforum decis. 189. n. 4. vers. *Habet decretum irritans, quod inficit possessionem, & omnes iuris effectus illius tollit*, fol. 709. eadē Rota lib. 1. decis. 24. n. 4. & 5. Puteus decis. 180. n. 2. lib. 3. Farin. lib. 1. decis. 666. n. 2. vers. *Nam decretum irritans, quod est propositum in dicta constitutione, habet oculos retro, & operatur ab ipso initio, & afficit omnia quæ sequuntur, ita vt neque effectum, neque iuris fomentum habeant*, fol. 363. Gomecius in regula de annali possessione quæst. 14. num. 5. Bellamera decis. 535. num. 1. vers. *Quia decretum inficit nedum titulum, imo etiam possessionem, secundum omnes*, fol. 109. AEmilius Beralus decis. 15. lib. 3. num. 1. & 2. fol. 214. Gabriel titulo de clausulis concl. 3. num. 50. Ludolphus Schraderus cons. 4. num. 163. & 164. vol. 1. Stephanus Gratianus tomo 2. disceptat. forens. cap. 283. num. 23. vsque ad 28. Falcon de reservatione q. 4. principali, effectum 1. num. 1. & 2. Puteus decis. 175. num. 3. lib. 1. Gonçalez super regula 8. gloss. 66. num. 18.

Num. 15.

Despues de la disposicion de la l. 2. no se puede dezir que ay tolerancia, pues cõta de contraria voluntad.

La quarta conclusion que se colige desta ley es, que aunque antes de su disposicion pudieran dezir los que poseian alcaualas con permission de los señores Reyes, que tenian tolerancia suya para ello, ya no lo pueden alegar, porque en la dicha ley mostraron contraria voluntad enixamente los señores Reyes Catolicos, reuocando, y dando por ninguna la dicha tolerancia, y para excluir los efectos de la possession que se introduce en estos derechos incorporales, por ciencia y tolerancia del señor de la cosa, basta que muestre contraria voluntad, etiam per solam verbalem impatentiam, vel contradictionem, vt docet Bart. in l. naturaliter,

liter,

liter, num. 7. ff. de usufructibus, ubi dicit: *Quòd cum in incorporalibus quasi possessio nihil aliud sit quàm aduersarij patietia, statim quod quis desinit pati interrumpitur quasi possessio.* Angel. in l. cum notissimi, §. imo, & illud, C. de præscript. 30. vel. 40. annor. Paulus in l. 2. num. 5. C. de feruitutibus, Abb. in cap. illud num. 21. de præscrip. Alex. cōf. 108. num. 4. vol. 2. Ioan. de Amicis cōf. 50. num. 8. vers. *Et quod aduersarius passus est, & quod nec facto, nec verbo contradixit, & cōf. 56. n. 7. vers. Et quod aduersarius patiebatur, nec facto, nec verbo contradicebat,* Caualecan. decis. 4. num. 55. & decis. 7. num. 15. lib. 5. Anton Faber in suo C. tit. de longi temporis præscriptionibus, diffinitione 2. tomo 2. fol. 266. Ludolphus Schraderus cōf. 4. nu. 178. vol. 1. vers. *Vsq̃ue adeo, Aldouinus Feltrensis cōf. 47. num. 10. & 11. vers. Sola impatientia, & resistentia verbalis sufficit,* Andreas Alferius cōf. 38. num. 22. vol. 2. Ofascus decis. 101. num. 22. & 23. Puteus decis. 385. num. 4. lib. 3. concludit textus in l. honores, §. fin. ff. de decurionibus, ibi: *Ita demum pater non consentit si contrariam voluntatem, vel apud acta Præsidis, vel apud ipsam ordinem, vel quo alio modo cōtestatus sit; in qua lege illud verbum, cōtestatus sit, exponitur, id est ostenderit, prout ibi agnoscit gloss. in propositione casus, vers. Item pater non dicitur consentire decurionatui filij, quando ostendit contrariam voluntatem, vel apud acta Præsidis, vel apud ordinem, vel alio modo: eleganter Ioann. Igneus in repetitione l. necessarios, §. non alias, vers. Nouissimè ergo proseguēdū erit, num. 174. ff. ad Sillanianum; donde tratando de vn decreto Real, en que se reuocauan ciertas enagenaciones, funda, que no obstante que no se executò, obra perpetua, interrupciõ, y impedimento a la possession contraria, vt patet ibi: Vnde considerandum est, an hic actus vim habeat interruptionis cum perpetua, & constans Principis voluntas sit, nisi*

C

contra-

585
contrario edicto reuocet, ut copiose traditur per Felinum
in c. ceterum, de rescriptis, & sic fortior ac potētior eo, cu-
ius Innocen. Abb. & Felinus meminerunt, pro eis recte
induci potest tex. in l. honores, §. fin. ff. de decurionibus,
ibi. Ita demum pater non consentit si contrariam volun-
tatem, vel apud acta Præsidis, vel apud ordinem, vel
quo alio modo contestatus sit: ubi ergo Princeps qui rei-
publicæ pater est, alio modo, & contrario non est contesta-
tus, manet prior Principis declaratio semper constās, per
peruā, & valida. No qual es mas preciso en disposicion
de ley, la qual està siempre hablando, vt dixit Bald. in
l. AEmilius, ff. de minoribus num. 37. y ansi siempre es-
tà haziendo resistencia, y contradicion a la ocupa-
cion injusta de las alcaualas.

Num. 16.
Ponderanse las clau-
sulas que los señores
Reyes han puesto en
sus testamētōs, en lo
tocante a alcaualas,
y lo que obran.

Quibus accedit, que todos los señores Reyes en sus
testamentos han puesto clausulas, en que reuocan y
dan por ninguna la dicha tolerancia, y qualquier pos-
sesion, aunque sea immemorial, con lo qual ningunos
actos posituiuos han sido eficazes para causar derecho,
vt considerat Felinus in c. cum non liceat, num. 19.
vers. Quarto considera, de præscriptionibus, Crecen-
tius decis. 4. de locato, & conducto, num. 5. Stephanus
Gratianus lib. 1. disceptationum forensium c. 52. num.
6. cum sequentibus, donde trae vna decision de Rota,
ex cuius sententia hoc exemplificat, in beneficijs re-
seruatis, quæ optari non possunt, siue sint specialiter
reseruata ad fauorem certæ personæ, siue generaliter,
ita vt neque suffragetur consuetudo immemorialis:
nam licet alias illa sufficiat ad adquirendum etiam re-
seruata Principi: nihilominus tamen, quia singuli Ro-
mani Pontifices renouant regulam de beneficijs re-
seruatis, eo ipso censetur interrupta ista immemo-
rialis.

SEGVN-

SEGUNDA PROPOSICION.

Que los Grandes destos Reynos estan comprehendidos en la disposicion de la l. 2. tit. 15. lib. 4.

Recopil.

Aunque los Grandes pretenden, que no les cõpre-
henda la disposicion desta ley, no ay causa ni razon
en que lo puedan fundar, & excluditur ex seqq.

Lo primero, porque de la naturaleza de la ley es
comprender a todos, cap. erit autem lex, 4. distinct.
l. leges vt generales 3. l. leges 9. C. de legib.

Lo segundo, porque la ley habla expressamente cõ
los Grandes, ibi: *Algunos Grandes, Caualleros y otras
personas*, y aunque estas palabras se procuran caular,
diziendo, que la palabra, *Grandes*, està adjetiuada con
la palabra, *Caualleros*, no tiene fundamento, nec con-
uenit rationi recti sermonis, ni se proporciona con el
intento de la ley, ni con el language de que se suele
vsar, y vfa en las disposiciones de las leyes, y se conue-
ce por las palabras decisiuas de la misma ley, ibi: *Por
esta nuestra ley y prematica declaramos, que los dichos
Grandes, y personas susodichas, y sus herederos y suceßo-
res, no se pueden ayudar de tolerancia nuestra, ni de nues-
tros predecessores, ni suceßores, ni las puedan prescribir,
aunque digan, y aleguen en algun tiempo, que las hã pres-
cripto, ò llenado por tiempo inmemorial, como dicho es.*

Lo tercero, porque no auer sido el intento de los se-
ñores Reyes Catolicos autores de aquella ley dar
en esta parte mas prerrogatiua a los Grandes destos
Reynos, se conuenice por otra ley, que hizieron en las
del quaderno de alcaualas, quæ est l. 15. tit. 8. lib. 9. Re-
cop. en la qual auiendo puesto por razon proemial es-
tas palabras: *Porque las personas que han auido mayor
estado de nos, ò de los Reyes donde venimos, tienẽ mayor
obligacion a mirar, que nuestras rentas no sean menos-*
caba-

Num. 17.

Pluribus rationibus,
y por palabras claras
de la ley se cõuenice,
que comprehende a
los Grandes;

Num. 18.

Ponderase otra ley
de los señores Reyes
Catolicos, para la
cõprehension de los
Grandes.

cabadas; disponen, que todos los Grādes destos Reinos, Duques, Condes, Marqueses, Ricos hōbres, Piores y Comendadores, y Caualleros que tengan vassallos, cada y quando que les fuesse mandado por el Rey tuuiesse obligacion a hazer el juramento puesto en la dicha ley, el qual lo q̄ contiene es, q̄ no haran por si, ni cōsentiran hazer a otros arte, engaño, ni encubierta en las rentas Reales, pechos y derechos, y que antes daran fauor y ayuda a los que las huuieren de recaudar en nombre del Rey, y que no haran mal, ni daño en las dichas rentas.

Num. 19.

Para interpretaciō de la l. 2. se pondera la clausula del testamento de la señora Reyna Catolica.

Lo quarto, porque no puede auer mejor interprete de la dicha ley que la misma señora Reyna Catolica que la hizo, l. fin. C. de legib. la qual en vna de las clausulas de su testamento, debaxo de cuya disposiciō fallecio, su fecha en 12. de Otubre de 1504. boluendo a ratificar lo mismo que tenia dispuesto por la dicha l. 2. habla expressamente de los Grandes, vt patet ex clausula, ibi: *Otro si por quāto a causa de las muchas necesidades que al Rey mi señor, y a mi occurrieron des pues que yo sucedi en estos mis Reynos y señorios, yo he tolerado tacitamente, que algunos Grandes y Caualleros, è personas dellos ayan lleuado las alcanalas, è tercias è pechos, è derechos pertenecientes a la Corona è patrimonio Real. & paulò post, ibi. Por ende, porque los dichos Grandes è Caualleros è personas a causa de la dicha tolerancia, &c. & ibi. T de mi propio motu, y cierta ciencia y poderio Real absoluto, de que en esta parte quierò usar y uso, renoco, cassò y anullo, y doy por ninguna, y de ningun valor y efeto la dicha tolerancia, y qualquier uso y costumbre è prescripcion, è otro qualquier transcurso de tiempo de diez, ò veinte, ò treinta è quarenta è sesenta, è cien años, e mas tiempo passado, è por venir, que los dichos Grandes è Caualleros, e personas, è cada vno è qualquier dellos ayan tenido, è de que se podriã en qual quier*

quier

quier manera a prouechar para lo llevar, tener, y auer adelante.

Lo quinto, porque quando la ley no huuiera expresado a los Grandes, bastara auer sido la razon en que se fundo reparar el daño y perjuyzio de la Corona, y de los subditos della, vt patet, ibi: *De lo qual se ha seguido y sigue gran daño y detrimento a nuestros Reynos, y a los nuestros subditos y naturales dellos. & ibi. Por ser como es injusta y sin razon, y dañosa al bien y pro comùn de mis subditos, por el gran daño que ellos de ello recibẽ.* Porque quadrando, como quadra igualmẽte a todos se ha de entender, y executar generalmente sin excepcion de personas; pues aũ en lo que las leyes no disponen reciben extension por la generalidad de la causa, en que se fundan, l. illud, ff. ad l. Aquil. l. regula §. ff. de iuris & facti ignorantia, l. ædiles, §. loquũtur, ff. de ædili. edict. l. 2. §. si mater, ff. ad Tertul. Bald. in repetit. l. de quibus, num. 106. ff. de legibus, vbi inquit quòd cū multa habent eandem rationem, licet de vno tantum fiat mentio, videtur fieri exemplariter, nõ restrictiue, vt in l. Imperium, ff. de iurisdic. omn. iud. Euerard. in locis legalib. loco 13. & 79. Tiraq. in l. si vnquam, verbo, libertis, num. 37. eum seqq. & id procedit etiã in penalibus, glos. in c. si postquam, §. 1. & fin. de elect. lib. 6. cap. 1. §. porro, vbi Bald. & Aluaror. quæ fuit prima causa beneficij amittendi, Bald. in l. 1. C. de interd. Euerard. in locis citatis, quod procedit etiam in materia correctoria, DD. in l. si constante, ff. solut. matrimon. vbi Barbof. num. 102. & quando ratio legis est generalis, & decisio particularis, ratio pro lege habetur, & decisio exempli loco, vt cum communi resoluit Menchaca de sucees. creation. §. 28. in prin. Gutierrez de iuramen. confirmator. 3. p. c. 2. num. 8. & seqq. lo qual se prueua à fortiori: porque aun en las disposiciones, en que las Vniuersidades non cõtinentur

Num. 20.

La razon que da la ley prueua la comprehension de los Grandes.

Num. 1.
La razon que da la ley prueua la comprehension de los Grandes.

D

appe-

480
appellatione personæ, esto no ha lugar quando les cõ
uiene la razon de la disposicion; mayormente si se atẽ
dio en ella a la publica vtilidad, Alex. conf. 116. num.
31. cum seqq. vol. 2. Tusch. tom. 6. practicar. litera P.
conclus. 318. num. 13. fol. 222. ibi. *Declara, quòd licet ap
pellatione personæ non veniat vniuersitas, communitas,
capitulum, & similia, bene sublatâ significatione voca
buli veniunt, & ideo in materia fauorabili, vel etiam
odiosa extensibili, vel ex eo, quia disponens, si de hoc fuis
set interrogatus, respondisset, vel quãdo ratio est expref
sa, quæ militat in Vniuersitate, prout in persona, vel ab
surdo vitando, vel si ageretur de publica vtilitate appel
latione personæ, venit Vniuersitas.* Bald. in l. 2. n. 2. & 3.
C. de impuber. las. conf. 118. num. 24. cum seqq. vol.
1. Hector AEmil. de iure feudal. q. 3. num. 15. versicul.
*Et in materia conseruatoria publicæ vtilitatis, non est
dubium, quòd rescripta emissa contra personas, inclu
dunt Vniuersitates, & capitula.* fol. 27.

Num. 21.

La l. 2. se ha practica
do contra Grandes.

Lo sexto, porque esta l. 2. està practicada contra los
Grandes en muchos y diuersos pleytos que se han tra
rado en el Consejo de Hazienda, y en el Tribunal de
Oydores de la Contaduria, y en las Chancillerias, en
que se han dado diuersas executorias contra Grandes
destos Reynos, que poseian alcaualas, y oy està la
Real hazienda en la possession dellas, como consta y
parece por certificaciones, y informes de la escriua
nia mayor, y libros de rentas, que se han presentado
en la Junta, y es notorio, y en particular consta, que
auiendo se formado vna Junta a instancia del Duque
de Medina-Sidonia, por mandado de su Magestad, en
casa del señor President e de Castilla, Marques de Va
lle, a que asistieron los señores don Fernando Carri
llo Presidente de Hazienda, Antonio Bonal, Gil Ra
mirez, Melchor de Molina, Iuan de Frias, sobre que el
Fiscal de Hazienda auia puesto demanda sobre las

alca-

alcaualas de Medina-Sidonia, Bejel y Gimena, que el Duque pretendia le pertenecian por tolerancia, se remitiéron los dichos tres pleytos al dicho Tribunal de la Contaduria, y en las alcaualas de Medina està puesto cobro, y en quanto a las de Bejel y Gimena, estan vistos los pleytos, y para determinarse.

Y sobre las alcaualas de la Puebla de Burullon se siguió pleyto en la Chancilleria de Valladolid contra el Conde de Lemus, y se executorio en fauor de su Magestad, y auiedose sentado la executoria en los libros de rentas, se mandò poner, y se puso cobro en ellas, y se administraron por la Real hazienda, y situaron jurros sobre ellas: y aunque despues la Magestad de don Felipe Tercero nuestro señor mandò boluer las dichas alcaualas al dicho Conde de Lemus, fue con calidad de que no adquiriesse derecho alguno en posesion ni en propiedad: y aora vltimamente auiedose dado memoriales a su Magestad por los de la Puebla de Burullon, representando los inconuenientes que tenia no executarse la carta executoria que ellos auian obtenido en fauor de la Real hazienda, y por la parte del Conde hechose contradicion, auiedose hecho còsulta por el Consejo de Hazienda, por el año de 22. su Magestad, que Dios guarde, fue seruido de dar esta respuesta. *El Fiscal vea los papeles, y haga lo que le pareciere conueniente.*

Y en otros muchos casos ha sucedido lo mismo, y aunque algunas vezes los señores Reyes han sido seruidos de mandar suspender algunos pleytos de alcaualas còtra Grandes, esto es materia meramente graciosa, y no puede traerse a consequencia, mayormente en ocasion que està la Real hazienda con tantas ocasiones de gastos, y tan falta de caudal, y no auiendo, como no ay, consequencia ninguna en tiempo de su Magestad.

TER.

TERCERA PROPOSICION.

Que es engaño dezir, que los que posseen alcavalas sin titulo en estos Reynos, las posseen con tolerancia de los señores Reyes.

Num. 22.

Prueuase que no se presume tolerancia, sino se verifica por la parte que posee.

EN este fundamento, para mas euidente demonstracion de la justicia de la Real hazienda, se ha de presuponer vn falso, videlicet, que fuese cierto, que la tolerancia y permissiõ era bastãte titulo miẽtras su Magestad no la reuocasse; veamos si dando esto por constante, se podian estas partes escusar de los dichos pleytos, ò si para obtener en este intento, les incumbe prouar la pretensa tolerancia en que se fundan.

Y que tengan necesidad de prouarla es euidente, porque su Magestad, que funda de derecho, no tiene necesidad de prouar cosa alguna, ex reg. l. siue possidetis, C. de probationibus, l. cum de indebito, ff. eod. tit. c. cum Ecclesia sutrina de caus. poss. & propriet. latè Pacianus lib. 1. de probationibus c. 8. Ioan. Garcia de nobilitate glos. 8. num. 4. Menoch. de præsumptionibus lib. 2. præsumptione 33. num. 2. Schraderius conf. 4. n. 168. cum sequentibus, vol. 1.

Vndè, siendo la excepciõ de los reos dezir, que ha concurrido tolerãcia de los señores Reyes, incumbeles la carga de prouarlo, l. 1. ff. de exceptionibus, l. in exceptionibus, ff. de probationibus, y no se puede presumir tolerancia mientras no se prueua, por que para que la aya es necessaria plena y indiuidual noticia, c. fin. de iur. iur. lib. 6. vbi DD. Parisius conf. 47. nu. 96. & sequentibus, vol. 1. exornat eleganter Cæsar Bartius decis. 61. n. 19. & decis. 48. n. 23. cū sequentibus, Tiracquel. de retractu Lignagier, §. 6. glo. 2. n. 31. aliàs enim qui errat non consentit, l. si per errorem, ff. de iurisd. omn. iudic. & in dubio præsumitur ignorantia,

Num. 23.

Para la tolerãcia es necessaria plena y indiuidual noticia.

l. ve.

liverius 21. ff. de probationibus reg. præsumitur de re-
gul. iur. in 6. y quien no tiene noticia, está tan lexos de
consentir, que antes es visto contradecir, l. qui vas 49.
§. vetare, ff. de furtis, ibi: *Vetare autem de inu accipie-*
mus etiā eum qui ignorat, hoc est, eum qui non consentit.

Num. 24.
El que no tiene noti-
cia es visto contra-
decir.

Y si se replicare, que por el discurso del tiempo y pos-
sion inmemorial se tiene por prouada la ciencia y
paciencia, ya que no aproueche para prescripcion, a lo
menos para induzir tolerancia. Se responde.

Lo primero, que los mas destos pleitos estan oy en
su principio, y no se sabe que tiempo ha que se entraron
los poseedores en las alcaualas que gozan.

Num. 25.
Responde a lo que
se opone, de que por
el tiempo se presu-
me tolerancia.

Secundò respondetur, que quando huuieran possei-
do de tiempo inmemorial, no por esto se tuuiera por
prouada la ciencia, paciencia y tolerancia, porque en
estos derechos incorpóales, en que la ley resiste al pos-
seedor, no basta solo el discurso del tiempo, aunque sea
inmemorial, si juntamēte no se prueua la ciencia y to-
lerancia. l. 2. vbi Bald. C. de seruitutibus, & aqua, glos.
& Bart. in l. 1. §. 1. ff. de itinere actus priuato, Bald.
conf. 332. n. 3. lib. 1. & in l. 1. C. de emancipationibus li-
berorum, Alex. Raudens. conf. 1. num. 461. & 462. vol.
2. practica Ferrariensis in forma libelli super actione
confessoria, §. plenam, & obnimodam iurisdictionem,
num. 15. fol. 323. eleganter Abb. in c. cum nobis, num.
11. vers. Quædā sunt iura, de præscriptionibus, Angel.
in l. 1. n. 2. C. noua vectigalia institui non posse, Alex.
conf. 6. lib. 1. Achilles Pedrocha conf. 36. n. 386. Molina
lib. 2. de primog. c. 6. n. 23. vbi dicit hoc esse verissimū,
& indubitatisimū, Ioan. Garcia de nobilitate glos. 7.
n. 7. Couar. in reg. possessor 2. par. in principio, n. 8. vers.
Tertio, Osascus decis. 101. n. 21. Ioan. Philippus cōf. 39.
n. 24. vol. 2. Hector AEmilius de iure feudali c. 21. n. 62.
Craueta de antiquitate temp. 4. p. sectione absolutis
differentijs, n. 16. cum seqq.

Num. 26.
Muestra que la ley
no prouea que los
poseedores de las
alcaualas, las
tienen por toleran-
cia, sino lo contrario.

E Lo

Num. 26.

Si se diese lugar a la pretensión destas partes, vendrian a conseguir mucho mas que conseguieran, si no fuera prohibida la prescripción de las alcaualas.

Lo tercero, porque fuera dar muchas especialidades, no solo tener por titulo la tolerancia, no lo siendo, sino tambien tenerla por prouada, sin que se verifique por quien se funda en ella, con lo qual los que están intrusos sin titulo en las alcaualas, védrían a ser de mejor condicion, estando totalmente prohibida la prescripción que si fuera permitida, porque si fueran prescriptibles las alcaualas, por lo menos tuvieran obligación a prouar la prescripción inmemorial concluyentemente, y por venrura no la prouaran: y porque la ley por fauor de la causa publica y de la Real hazienda, y en odio de los intrusos en las alcaualas hizo la materia imprescriptible, quieren que esto se conuierta en odio de la Real hazienda, contra regulá tex. in l. quod fauore, C. de legibus, y que con solo alegar que tienen tolerancia, sin constar della, ni de sus circunstancias y antigüedad, se cierre la puerta al Fisco para litigar.

Num. 27.

Muéstrase que la ley no prueua que los que poseen alcaualas, las tienen por tolerancia, sino lo cótrario.

Lo quarto, porque cessa toda razon de dudar, considerando las palabras d. l. 2. tit. 15. lib. 4. Recop. la qual no dize, que los que poseen alcaualas sin titulo, las poseen por tolerancia, sino que algunos las poseen con ocasion de las turbaciones y mouimientos que huuo en estos Reynos, y otros por tolerancia, y otros sin que fuesen sabidores dello los señores Reyes, y otros por otras causas injustas, vt patet ex verbis d. l. 2. circa principium, ibi: *A lo qual dieron causa las turbaciones y mouimientos passados destos nuestros Reynos, y alguna tolerancia nuestra, por algunas causas que a ello nos mouieron, y algunos las han llevado, sin que seamos sabidores dello, y por otras causas injustas.* Vndè, quien pretendiere que es de los que han tenido tolerancia, lo ha de prouar, nam dubia probatio interpretatur contra probantem, glo. in c. in præsentia, verbo, dubium, de probation. vbi DD.

Lo

Lo quinto, porque lo cierto es, que nadie puede dezir que possee tolerancia, pues la ley les está haziendo siempre contradicion y resistēcia, y lo mismo las claufulas de los testamentos de todos los señores Reyes, vt diximus sup. num. 13.

QUARTA PROPOSICION.

Que es conueniente a la publica utilidad, y aun preciso y necessario que los dichos pleytos se sigan, y que de lo contrario resultarian grandes daños a la causa publica.

NO se puede dudar que contiene causa publica el recobrar estas alcaualas para la Corona, l. 1. §. interdictum, ff. de loco public. fruend. ibi: *Interdictum hoc publicæ utilitatis causa proponi palam est, tuetur enim vectigalia publica.* Y así las llamò neruio de la Republica Vlpiano in l. 1. §. in causa, ff. de quæstionibus, ibi: *In causa tributorum, in quibus esse rei publicæ neruos nemini dubium est.* Et Leo Imperator in nouella 32. Iustinianus in authentica, vt Dei amantissimi Episcopi, quæ est nouela 149. cap. 2. dixo, que sin ellas no se podia conseruar la Republica, vt patet ibi: *Impossibile enim est, vt sacris tributis non illatis alioqui Respublica conseruetur; militares namque copiæ assignato sibi salario, inde percepto hostibus resistunt, & colatores à barbarorum incurfionibus, & truculentia vindicant.* l. 2. C. de exactionibus tributorum, lib. 10. ibi: *Ad soluenda ea, quæ ad nostri vsus exercitus pro communi salute poscuntur.* authent. de mand. t. Princip. §. publicorū, colat. 3. ibi: *Quoniam fiscalium ratio, & militibus, & priuatis, & ipsis templis, & cuncta Reipublica utilis & necessaria est.* exornat Petr. Gregor. de Republica lib. 3. c. 1. & c. 4. & de iure Regio probat d. l. 2. tit. 15. lib. 4. Recop. donde hablado de esta ocupacion de alcaualas, dize:

Num. 28.
Prueuase que es conueniente y preciso el recobrar estas alcaualas.

01
dize: De lo qual se ha seguido y sigue gran daño, y detrimento a nuestros Reynos, y a los nuestros subditos y naturales dellos. & ibi: Por ser en perjuizio de nuestros subditos, y bien publico de nuestros Reynos. & ibi: Por ser como es injusta y sin razon, y dañosa al bien y provecho de mis subditos, por el gran daño que ellos dello reciben. l. 1. tit. 8. lib. 9. Recopilacion. ibi: Cosa notoria es quan necessario sea para el bien publico de nuestros Reynos, y de nuestros subditos la conservacion de nuestras rentas y derechos, por depender dellas el sostenimiento de nuestros Estados, l. 1. tit. 21. cod. lib. 9. ibi: Ten tan grave perjuizio y daño de nuestro patrimonio Real, cuya conservacion tanto importa para el sostenimiento, defensa y seguridad de estos Reynos, y causa publica dellos.

Núm. 29.

Refiere el estado
que tiene la hacienda
Real.

Y nunca esta consideracion puede auer tenido tanta fuerza, como al presente, por estar tan exausto y apurado el patrimonio Real, que lo que esta situado sobre alcavalas y rentas, excede al valor dellas en cantidad de mas de quatrocientos mil ducados de renta en cada vn año.

Y en quanto a las rentas extraordinarias y servicios de millones, estan consignados y librados a los hombres de negocios mucha parte dello, hasta el año de 630. y otros años adelante, siendo assi, que en todas las Monarquias y republicas que ha auido se ha juzgado, no solo por vtil, sino por preciso y necessario tener hacienda y peculio reservado para las ocasiones de guerra, como cosa en que consiste la salud y vida de la republica, vt varijs exemplis tan sacrarum literarū, quàm humanæ historiæ, probat Diuus Thomas de regimine princip. lib. 20. c. 7. late exornans Petrus Gregor. de republica lib. 3. cap. 3. & 4. & 8. & cap. 9. numero 7. versiculo, Communis tamen, cum numeris sequentibus, a que aludio tambien el Iurisperito in l. si chorus, §. 1. ff. de legat. 3.

Demas

Demas de lo dicho concurre también otra consideracion que mira a la publica utilidad, y es aliuia a estos Reynos, y contribuyentes dellos, que con tanta liberalidad han acudido, y acuden a seruir a su Magestad con sus haziendas; pues lo que se sacare de estos pleytos, y de otros muchos que ay que intentar de esta calidad, se escusará de seruicios, y podria suplir gran parte de las prouisiones de los exercitos de su Magestad.

Quibus accedit, que la intencion de la ley, y de los señores Reyes, ha sido, y es siempre no grauar a sus subditos, ni con aumentar rentas, ni con nuevos seruicios, sino es hecha excusio en su propia hazienda, no siendo suficiente, vt patet ex l. 7. tit. 22. & l. 2. tit. 26. lib. 2. Recop. Y en todas las proposiciones de concession de seruicios se representa al Reyno esta causa, y motiuo de estar, como está, exausto el patrimonio Real, y así parece que a estos Reynos les es deuido el redintegrarla Corona en estas alcaualas, y así lo proua la l. 2. tit. 15. lib. 4. Recopil.

QVINTA PROPOSICION.

Que en justicia y conciencia ay obligacion de recobrar para la Corona las alcaualas posseýdas sin titulo.

DOS partes interessadas ay en que se sigan estos pleytos. La vna es su Magestad y la Monarquia, la qual se considera como si fuera vn tercero distinto de la persona Real, vt benè explicat Bald. cons. 159. num. 5. volumin. 3. ibi: *Nam duo concurrunt in Rege, persona, & significatio: & ipsa significatio, quæ est quoddam intellectuale, semper est perseverans enigmaticè, licet nõ corporaliter, nam licet Rex deficiat, nihil interest; nempe loco duarum personarum Rex fungitur, l. tutorem. ff.*

E

de

Num. 30.

Todo el Reyno es interesado en que su Magestad recupere estas alcaualas.

Num. 31.

La Corona se considera como si fuera vn tercero de cuyo perjuizio se tratara.

Num. 30.
Toda el Reyno es in
tercedido en que in
Magistrado recuere
estas alenaras.

de his quibus ut indign. Et persona Regia est organum
atque instrumentum persone intellectualis, Et publice
hec autem persona intellectualis, Et publica est illa, que
principaliter fundat actum, quia magis attenditur ac-
tus, seu virtus principalis, quam virtus organica. Re-
nat. Copin. in tractatu de dominio Francie lib. 2. titi-
l. num. 1. 2. & 3. cum sequentibus, Ioann. de Platea in
l. prædia, num. 8. & 9. C. de locat. prædior. civil. lib. 1. in
Andr. de Isernia in cap. vnico, §. præterea ducatus, nu-
mero 47. de prohibita feud. alienat. per Federic. Ludo-
uic. cons. 43. num. 20. & Princeps censetur velut ad-
ministratur, vt explicat Petrus Greg. de republica
lib. 3. cap. 8. num. 3. & 4. ibi: Rursum bona que com-
mittuntur Principi à republica, subiecta restitutione
sunt, proinde alienari non possunt in præiudicium suc-
cessorum in Regno, aut Reipublice administratorum
exemplo eorum quæ à priuatis restituenda distrabi ab
illis nequeunt, subinde bona Reipublice Principi data
sunt pro dote, pro oneribus ferendis, quare exemplo re-
rum dot alium tanquam sponsus eius non potest ea di-
strahere. De aqui procede, que las enagenaciones he-
chas en graue perjuizio de la Corona son nulas, etiam
si iuramento sint firmatae, c. intellecto, de iur. iur. vbi
Hostiensis, Ioann. Andr. Ant. & Abb. Oldrad. consil.
94. Bart. in l. prohibere, §. plane, ff. quod vi aut clam,
late Intrigliolus de feudis centuria 1. quæst. 33. num.
163. cum sequentibus, Petra de potestate Principis c.
17. num. 20. cum sequentibus, Roland. cons. 2. num. 95.
cum sequentibus, lib. 2. Couarr. in c. quamuis pactum
2. part. §. 2. num. 4. Loaces in allegatione pro oppido
de Mula, dubitatione 1. fol. 17. Molina lib. 1. cap. 3. nu-
mero 17. & 18. Garcia de nobilitate glos. 1. §. 1. numer.
10. cum sequentibus, Azevedo in l. 3. tit. 10. lib. 5. Re-
cop. & probatur in l. 1. tit. 17. & l. 4. tit. 15. part. 2. Gre-
gor. in l. 8. tit. 1. eadem partita. Lo qual procede aun
en

Num. 32.
Las enagenaciones
hechas en graue per
juizio de la Corona
son nulas.

Num. 31.
La Corona se con-
sidera como si fuera
un tercero de cuyo
perjuicio se trata.

en donaciones hechas en remuneracion de seruicios, Bellugan in speculo Principi rubrica 9. num. 3. 6. & 8. Molina d. lib. 1. c. 3. num. 18. Azevedo in l. 1. tit. 10. lib. 5. Recopil. num. 11. Palac. Rubios in rubrica de donationibus, §. 69. n. 14. cum sequentibus, Pinel. in l. 1. C. de bon. matern. 3. p. m. 62. vers. Inferitur decimo quinto, Matienço in l. 1. tit. 7. lib. 3. gloss. 9. m. 1.

Quinimò, quod amplius est, el priuilegio que en su principio fue valido, si llega a ser muy dañoso, ó contra la publica vtilidad se deshaze, l. ex facto, ff. de vulgari, l. quod semel, ff. de decreditis ab ordine faciēdis, cap. suggestum de decimis, cap. quanto de cēsis, vbi scribentes, & in cap. accedentes, de præscriptionibus, Natta conf. 63. Rolandus consil. 1. numer. 170. lib. 1. Riminaldas Junior. consil. 18. num. 67. & consil. 25. num. 43. Lancelotus Gallia conf. 25. num. 40. Bellug. in speculo Principi. regul. 33. §. post militares, num. 12. Francisc. de Ponte de potestate Proregis, tit. 5. num. 32 & 47. Ripa responso 7. dub. 8. p. 1. consonat de iure Regio l. 43. tit. 18. part. 3.

Si ergo las enagenaciones perjudiciales a la Corona, son nulas, y los priuilegios llegando a ser, se deshazen; porque hã de ser de mejor calidad, y tener mas prerrogatiua los que sin titulo estan intrusos en las alcavalas pertenecientes a su Magestad, con tanto daño de la causa publica?

Secundus Articulus.

EN Este artículo se ha de satisfacer a las oposiciones contrarias.

PRIMERA OPOSICION.

Que poseyéndose estas alcavalas por tolerancia, el Fiscal sin orden de su Magestad no es parte para pedir las,

pues

Num. 34.

Oponese, q̃ el Fiscal sin orden de su Magestad no puede intentar estas demandas,

pues no es dado al procurador impugnar el hecho del señor, l. si hominem, ff. mandati, y añaden, que para pedir restitucion, es menester poder especial, l. illud, §. 1. ff. de minorib. Bald. cons. 118. n. 5. lib. 3. Cravetta cons. 732. n. 12. §. 13. volum. 4.

Num. 35.
Lo que es vtil al fisco qualquier particular lo puede pedir.

S E D responderetur. Lo primero, que para pedir lo q es vtil al fisco, quilibet priuatus, lo puede hazer sine mandato exemplo actionum popularium, vt post alios quos refert resoluit Peregr. de iur. fisc. lib. 7. tit. 2. n. 17. quibus conuenit l. 1. tit. 15. lib. 4. Recop. ibi: Por nos, o por nuestro mandado, o otros en nuestro nombre. l. 1. tit. 10. lib. 5. Recop. ibi: No seyendo en el dicho tiempo hecha interrupcion civil o natural por nos, o por otro en nuestra nombre.

Num. 36.
El Fiscal puede intentar qualesquier demandas sin limitacio.

Secundò responderetur, que los Fiscales pueden intentar qualesquier demãdas y acciones en nonmbre del fisco sin limitacion, vt satis expressè probat l. 12. tit. 18. p. 4. ibi: Patronus fisci tanto quiere dezir en Romance, como home q es puesto para razonar, e defender en su yuzio todas las cosas, e los derechos que pertenecen a la Camara del Rey l. 1. & per totum tit. 13. lib. 2. Recop. l. 1. tit. 2. §. 3. lib. 9. Recop. exornat Petr. Greg. 3. p. sintagmat. lib. 49. c. 7. Y no es a proposito la l. illud, §. 1. ff. de minor. en que para restituirse contra lo hecho por la parte, se requiere poder especial: porque el Fiscal puede intentar restitucion sine speciali mandato, vt resoluit Matthæus de Afflict. in cõstitut. Regn. lib. 2. rub. 39 de restitut. Reipub. n. 2. vbi additio lit. E. notat, quòd Fiscalis habet mandatum cum libera, vnde infertur quòd potest restitutionem petere, quia procuratori cum libera hoc permittitur, vt latè per Couar. lib. 1. variar. c. 6. n. 3. vers. Quinto etiam, & quod amplius est, aunq para la segunda suplicacion por obligar a la parte a pena, se requiere especial poder, el Fiscal puede suplicar, obligando los bienes del Rey, vt probat l. 10. tit. 20. lib. 4. Recop.

Lo

Num. 37.
Satisfazese a la l. illud, §. 1. ff. de minoribus, y muestrase que no procede en el Fiscal.

Lo tercero, porque el oficio de Fiscal se ha de entender auerse dado para vsarle, como le vsaron los predecesores, l. Magistratus 25. ff. ad municipal. ibi: *Verū et si non sit datum, dummodo non denegatum moribus competit.* Franch. decisione 458. y en el titulo de Fiscal se dice expressamente, q̄ le vse como los predecesores, siēdo pues, como es cosa constante, q̄ todos los Fiscales **que** han puesto las demandas de alcaualas, que han juzgado conuenir al seruicio de su Magestad, y se les han admitido, sin pedirles otra orden. Esto basta para declaracion y interpretacion de lo que se comprehende en sus titulos, quando fuera materia dudosa, que nō lo es: cōsuetudo enim interpretatiua declarat nō modo leges, sed etiā omnes dispositiones, l. si de interpretatione, ff. de legibus, c. cū dilectus, de cōsuetud. vbi DD. l. 4. & 5. tit. 33. p. 7. y el procurador puede hazer las cosas q̄ es costūbre hazerse, aunq̄ seā de calidad q̄ para ellas se requiera aliās poder especial, l. itē eorū 6. §. sed si ita, ff. quod cuiusq; vniuersitatis nomine, ibi: *Sed hodie hæc omnia per syndicos solēt secundū locorū cōsuetudinē explicari,* notāt Bald. & Angel. in l. benè à Zenone, C. de quadr. præscriptione, Bart. in l. si fraudatur, ff. quæ in fraud. creditor. las. in l. certi condictio. §. si nūmos, ff. si certum petatur, Salazar de vsu, & consuetudine, capit. 2.

Lo quarto, porq̄ en las cosas en q̄ se requiere duraciō de voluntad, para declarar q̄ ha cessado, aunque al principio concurriese voluntad del señor, basta la declaracion del procurador cō poder general, l. actione 66. §. renuntiare, vbi glos. ff. pro socio.

Lo quinto, porque para no admitir estas demandas, era necesario que constara con euidēcia de la cōtraria voluntad de su Magestad, l. Pomponius, §. in his, ff. de procuratoribus, ibi: *In his autem personis, in quibus mandatum non exigimus, si fortè euident sit contra*

Num. 38.

Los Fiscales está en costūbre de poner estas demādas, y esto basta para q̄ se entienda que el poder q̄ tienen se estiende para ello.

Num. 39.

Para declarar q̄ nō permanece la voluntad, basta el hecho del procurador.

Num. 40.

Para excluir estas demandas, era necesario que constara de la contraria voluntad de su Magestad.

21
voluntatem eos experiri eorum, pro quibus interue-
niunt debere eos repelli. Y la voluntad de su Magestad

se ha de entender, que es la misma que la de la ley que
està haziendo perpetua repugnancia, y resistencia a
la ocupacion destas alcavalas, d.l. 2. tit. 13. lib. 4. Reco-
pil. argumento text. in l. ex facto 43. ff. de vulgari, ibi:
Ita Princeps imitatus sit ius, l. si quando, C. de inof-
ficioso testamento. Con lo qual se satisfaze a la l. si ho-
minem, ff. mādati, porque alli el procurador quiso im-
pedir que se diese la libertad al esclauo, a quien el se-
ñor la auia mandado dar, y assi se oponia derechamen-
te a lo ordenado por el señor, mas las demandas de al-
caualas, no solo son en cōformidad de la verisimil vo-
luntad de su Magestad, sino tambien conforme a la ex-
pressa y clara, que està manifestada con palabras tan
enixas, in d. l. 2. la qual està siempre hablādo, vt animad-
uertimus cum Bald. supra num. 15.

Lo sexto, porque aun en el caso de la l. si hominem, si
despues de dada la orden han sobreuenido nueuas cau-
sas para impedir la manumissio, lo puede hazer el pro-
curador, aunque no tenga poder especial, porque con-
corre la verisimil voluntad del señor, como lo prueua
la misma ley: y assi aunque huiera auido alguna tole-
rancia, y esta pudiera (que no puede) ser de embaraço,
han sobreuenido necesidades y causas tan vrgentes, q̃
no se puede ni deue dudar, q̃ su Magestad quiera apro-
uecharse de su hazienda, pues en casos tan apretados
pudiera por el bien publico valerse de las agenas, l. itē
si verberatum, §. 1. ff. de rei vindicatione, l. Lutius, ff.
de euictionibus, D.D. in l. Barbarius Philippus, ff. de of-
ficio Prætoris, Canonista in cap. quæ in Ecclesiariū, de
constitutionibus.

Y el cōsejo de Grauet. 732. no es a proposito, porque
habla de vna concession hecha por el Rey ad benepla-
citum ipsius Principis, la qual, dize Grauet, que no la

pue-

Num. 38.

Los Fideles effa en
los Fideles de poner el
las demandas, y esto
para para de entie
de que el poder p̃tie
nente effa para

Num. 41.

Excluyese la pōdera-
ciō que se haze de la
l. si hominem, ff. mād-
dati.

Num. 39.

Para declarar p̃no
permanece la volun-
tad, basta el hecho
del procurador.

Num. 40.

Para excluir estas de

Num. 42.

Satisfazese a vñcōse-
jō de Grauet, que se
alega en contrario.

pueden reuocar los ministros, porque es necesario q
la reuoque el mismo Principe: la razon es, porque alli
hauo merced y concession valida, y esta duraua mien-
tras no faltasse la voluntad del Principe, at in nostro ca-
su no ay concession, ni voluntad para su duracion, sino
antes expressa repugnancia.

SEGUNDA OPOSICION.

*Que la possession inmemorial tiene fuerza de titulo, l. hoc
iure, s. ductus aqua, ff. de aqua quotidiana & stina, y
que asi la disposicion de la l. 2. tit. 15. lib. 4. Recopila-
tionis, como exorbitante, se ha de restringir en todo lo
posible.*

Hæc obiectio excluditur ex sequentib.

Lo primero, porque la possession destas partes,
no consta que sea inmemorial.

Lo segundo, porque la prescripcion no contiene
materia fauorable, antes se reputa por odiosa, & sic
appellatur in piium præsidium in authentico vt Eccle-
sia Romana, collatione 2. & iniquissimum in authen-
tico vt Ecclesia omnes, Angelus in l. i. C. de negotijs
gestis, vbi glossa, & esse contra naturalem æquitatem,
dixit Baldus in l. ancillæ, C. de furtis, Decius in capit.
1. de probationibus, numero 30. Craueta consilio 21
numero 36. Mandelas Albenfis consilio 222. numero
24. cum sequentibus, libro 2. y por el contrario la con-
seruacion de las alcavalas para la Corona, contiene
causa publica, y digna de especial fauor, vt supra dixi-
mus num. 28. cum sequent.

Lo tercero, porque quando la ley haze la materia
imprescriptible, como en el caso de las alcavalas la in-
memorial no tiene fuerza de titulo, ni obra efecto
alguno, l. compenijt, C. de præscriptionibus 30. vel

Num. 43.
Prueba se que la pre-
scripcion es remedio
injusto.

Num. 44.
Quando la ley haze
la materia imprescri-
ptible, ningun efecto
obra la inmemorial.

40. annor. l. vsus aquæ 3. C. de fund. rei priuatæ, libr. 11. Bald. in l. omnes, C. de præscriptione triginta, vel quadraginta annorum, ad fin. Angel. & Bald. in l. 1. num. 2. C. ne rei Dominicæ, vel Templorum, Felin. in rubrica de præscriptionib. numero 18. Probus ad Monachum in cap. 1. de præscriptionibus in 6. n. 24. Ripa in l. quominus, ff. de fluminibus, num. 101. vers. Quinto & ultimo. Anton. Gabriel tit. de præscriptionibus, conclus. 1. num. 31. Gregor. in l. 6. tit. 29. part. 1. verbo, tributos, Alexād. Raudens. conf. 1. n. 469. volum. 2. ibi: *Hinc etiā insertur defectus præscriptiui patientis, nempe quod non fuerunt hæc loca apta ad patiendam præscriptionem.* Igneus in tractatu de Rege Franciæ, num. 21. latè Hector Æmilius de iure fæudali, quæst. 42. num. 31. cum pluribus sequent.

Num. 45.

Muestrase q̄ la dispo-
sición de la l. 2. tit. 15.
lib. 4. Recop. es
cõforme a reglas de
derecho comun.

Lo quarto, quia dispositio d. l. 2. non exoruitat à regulis iuris, antes por derecho comun el priuilegio expresso no aprouechara ad obtinēda vectigalia l. omniū 6. C. de vectigalibus, vbi DD. Y ansi mucho menos aprouechara el tacito induzido por prescripcion, quo argumento vtitur Angel. Aretinus consilio 72. num. 49. ibi: *Prætereà Imperator in suo priuilegio annullat omnem titulum, & possessionem veram: ergo multo magis dicitur annullasse titulum præsumptum ex possessione tanti temporis, de cuius initio memoria non existit, & sic nego, quòd ex tali præscriptione in casu nostro dicatur aliqua concessio, vel titulus, vel bona fides præsumpta, & inducta.*

Num. 46.

Y tãbien conforme
al derecho de las gen-
tes: y ponderase vn
notable lugar de Pe-
dro Gregorio.

Y la ley comperit, que queda citada, haze inprescriptibles los derechos desta calidad: & hoc esse secundum ius gentium, probat eleganter Petrus Gregorius, de Republica. libr. 3. cap. 1. num. 6. ibi: *Et hoc videtur esse ius gentium, quia ferè omnia Regna vsa sunt, & vtuntur ea ratione, quòd sicut homines non præscribunt aduersus Deum, sic nec homines contra Rempublicam,*
& ideò

Et ideo Themistocles, Athenis, Et Catocensor Roma nulla admissa exceptione temporis bona reipublica, per patientiam, vel factum, aut negligentiam magistratuum a personis priuatis occupata, vel possessa, in publicum reuocarunt, ut tradit Plutarcus. Ita receptum in Regno Galliarum, longissima immemorialis inity consuetudine firmata pluribus edictis Regijs, Et Comitijs Regni generalibus, item in Regno Hispaniarum, in Regno Polonia, in Regno Anglico, Venetijs.

Lo quinto, porque alegando como alegan, que su possession ha consistido en sola tolerancia, y reconociendo que no tienen titulo, no es posible auer prescripto quando la materia fuera prescriptible, pues no pueden negar, que ~~en~~ sabiendo que no son suyas estas alcaualas sino de su Magestad, y ansi han sido poseedores de mala fe, y para la prescripcion aunque sea de tiepo inmemorial, se requiere buena fe, & sine ea non procedit, cap. vigilanti, cap. fin. de præscript. reg. possessor de regul. iur. in 6. Couar. in reg. possessor 2. p. 9. 8. n. 4 latissimè, Fachin. lib. 8. controuersiarum cap. 26. Cardinalis Tuscus tom. 6. practicarum liter. P. concl. 321. num. 33. Menoch. conf. 150. num. 3. lib. 11. Pedroc. conf. 32. num. 359. Kilchen. de præscript. membr. 2. cap. 1. num. 6. Seraphin. Oliuar. decis. 707. num. 6. part. 1. Y el titulo nulo, o vicioso, impedit effectum immemorialis, c. dudum de decimis, ibi: *Allegatus titulus nullus erat*, vbi Doctores, Alciatus conf. 18. num. 13. & 14. lib. 5. Parisius conf. 114. num. 8. & seqq. vol. 1. Crau. de antiquit. tempor. 4. par. sectione absolutis differentijs, num. 60. fol. 187. Ofascus decis. 101. num. 37. cum sequentib. Cauallinus milleloquio 419. p. 1. n. 1. fol. 186. vbi propterea suggerit, quod quadiu aliquid possidetur sub aliqua qualitate a iure reprobata, numquam etiam mille annis præscriptio incipere potest, Surdus conf. 373. num. 44. & 45. vol. 3. subiiciens, quod quando certissimus

Num. 47.
Quando la cosa es de esta reprobada como inulta no a preuecha la prescrip

Num. 47.
Quié reconoce que posee por sola tolerancia, no puede prescribir.

Num. 47.
Que no se pueda intentar la demanda de

Num. 47.
Opcion contra las fundadas en las p. 2. permitidas de cada uno de los

de vna causa præexistenti, tunc qui dicere vult alias causas extitisse, tenetur probare, nam causa quæ à principio fuit, intelligi debet etiam & fuisse in sequentibus, Molina lib. 2. de primogen. capite 6. numero 66.

Num. 48.

Quando la costumbre està reprobada, como injusta, no aproueche la prescripcion.

Lo sexto, porque quando la costumbre, o prescripcion està reprobada, tanquam iniusta, vel tanquam irrationalis, vel tanquam nutritiua peccati, no aproueche la inmemorial in consuetudine nutritiua peccati, probat textus in capite final. de consuetudine, vbi scribentes, Parisius in capite cum nobis, de præscriptionibus numero 6. Graucta de antiquitate tempor. 4. parte, §. materia ista, numero 77. Gabriel titulo de præscriptionibus, conclus. 1. num. 39. & 40. Y la costumbre irracional, probatur in cap. 1. de consuetudine lib. 6. vbi hoc colligunt Ioannes Andr. Geminianus, & Franchus numero 2. Paris. conf. 27. numero 49. cum sequentibus, lib. 1. Abb. in cap. fin. de consuetudine, numero 15. & ibi Rochus sectione 1. numero 13. & 14. Ruinus conf. 155. numero 13. cum sequentibus, lib. 4. & in consuetudine prohibita tanquam iniusta probat glos. fin. in Clement. 2. de rebus Ecclesiæ, plures referens Couar. lib. 3. variarum, capit. 13. numero 5. Gabriel de præscriptionibus, conclus. 1. num. 32. Y todos estos defectos tiene la ocupacion de las dichas alcavalas, vt probat dict. l. 2. tit. 13. in finalibus verbis, ibi: *Y que no se puedan ayudar de uso ni costumbre que aleguen en contrario, aunque sea inmemorial, por ser como es injusta y sin razon, y dañosa al bien y pro comun.*

TERCERA OPOSICION.

Num. 49.

Oposicion contraria, fundada en lal. 1. §. permittitur, ff. de aqua quot. & æstiu.

Que se haria agranio a estas partes, en hazer con ellos esta nouedad, no haziendose con otros, con los quales

quales se continua la dissimulation y tolerancia, para lo qual se pondera tal. 1. §. permittitur. ff. de aqua quon. §. affina.

Sed respondetur, lo primero, que el §. permittitur habla en la distribucion del agua publica destinada para yfos publicos de todos los vezinos: en lo qual la interposicion del Principe es solo para la igual distribucion. Y assi dize el texto, que haria injuria sino lo concediesse, mas esto no es aplicable a las rentas Reales, ni a la hazienda de la Corona, por que esta sa Magestad la ha menester para las cargas y obligaciones de la Monarquia, y no està obligado a distribuirlo entre particulares, ni fuera justo hazer lo; y siempre està a tiempo de poder pedir, y cobrar este genero de hazienda, vt supra latè probauimus. Y puede se dezir bien por parte de la Real hazienda, quod Simon respondit, 1. Machabæorum capit. 15. *Neque alienam terram sumpsimus, neque alienam detinemus, sed hereditatem patrum nostrorum, que iniuste aliquo tempore possessa est, nos tempus habentes vindicamus.* Y es manifesto error, dezir que en esto se intenta nouedad; porque desde que salio la dicha ley, se han puesto continuamente innumerables demandas de alcaualas, y los que no han mostrado titulo legitimo, han sido desposeidos, y otros han pagado por las dichas alcaualas su verdadero valor. Y si algunas demandas contra Grâdes se suspendieron en tiempo de la Magestad de don Felipe Tercero nuestro señor, estas fueron gracias y mercedes, que no se puede hazer de ellas consecuencia, especialmente en tiempo que su Magestad se halla con tanta estrechez de hazienda, y con obligaciones tã precisas, y las personas cõ quiẽ se hizo, fuerõ el Duque de Medina-Sidonia y Cõde de Lemus, yernos del

Num. 50.

Muestrase que no es aplicable al caso el §. permittitur.

Num. 51.

Pruenase que no es nouedad intentar, y seguir demandas de alcaualas.

del Duque de Lerma, que en aquel tiempo se halla-
ua con la mano que es notorio.

Num. 52.

Inconueniente que
se seguiria, si se die-
se lugar a la preten-
sion contraria.

Lo segundo, porque si se diese lugar a la pretension
contraria, no solo seria el perjuizio, respecto de las de-
mandas puestas a las personas, cuyos memoriales se
han remitido a la junta, sino que seria consecuencia y
exemplar para vn millon de renta de alcaualas que se
poseen en el Reyno sin titulo, cuya propiedad vale qua-
renta millones.

Num. 53.

La causa que dio mo-
tino a tolerar la ocu-
pacion de las alcaua-
las ha cessado.

Lo tercero, porque la introduccion a ocupar alcaua-
las sin titulo, se causò por las turbaciones destos Rey-
nos, vt probat d.l. 2. tit. 13. lib. 4. Recop. ibi: *Alo qual die-
ron causa las turbaciones y mouimientos passados.* Y auie-
do cessado esta causa, es justo cesse la dicha introducci-
on, vt quod belli calamitas introduxit, hoc pacis leni-
tas sopiret, vt aliàs dixit Imperator in lege vnica,
in principio, C. de caduc. tollend.

QVARTA OPOSICION.

Num. 54.

Oponese que con-
uiene conseruar en
estas alcaualas a los
que las gozan, para
que puedan seruir
mejor al Rey.

QUE Conuiene a la publica vtilidad conseruar en
estas alcaualas a las casas que las gozan, ansi por
lo que siruieron a los señores Reyes, como para que
lo puedan continuar, ad quod expenditur, l. i. tit.
10. lib. 5. Recopilationis, ibi: *Pertenece a los Reyes
hazer gracia y mercedes a sus naturales y vassallos
porque sean ricos y honrados, y el estado de los Reyes
por ellos mas acrecentado, y por esto hizieron dona-
ciones a los susodichos.*

Num. 55.

Prueuase que la ma-
yor conueniencia es,
que se restituya a la
Corona lo q̃ le per-
tenece.

Respondetur, que el conseruar las donaciones he-
chas por los señores Reyes, es cosa justa, cap. de-
cet, de regul. iur. in 6. mas no lo seria dexar de reco-
brar bienes de la Corona, poseidos sin titulo ni mer-
ced, especialmēte en tan notorio perjuizio de la causa
publica,

publica, pues aun las mercedes hechas por seruicios se reforman, o deshazen, si contienen gran perjuizio, vt *suprà* probauimus n. 32. y los que poseen estas alcaualas se deuen contentar con auellas gozado tanto tiempo sin titulo, pues aun en el que le tenia, tuuo esta recompensa por bastante el texto in cap. ad nostram de rebus Ecclesiæ non alienandis, ibi: *Cum sibi fructus percepti sufficere debeant pro labore*, y en los que ocupan rentas Reales sin titulo, està dispuesto por la l. 2. tit. 8. lib. 9. Recopilat. que sean condenados con frutos desde la ocupacion.

Y la consideracion de que conuiene que los vassallos sean ricos, para que puedã acudir a seruir al Rey, no ha de obligar a que su Magestad dexede de recobrar su hacienda, pues mas socorro tendra en ella poseyendola, que no en la ayuda que le pueden hazer, l. vnica, C. de thesauris, lib. 10. especialmente, que las haciendas destas partes no estan reduzidas a estas alcaualas que se les demandan, antes respeto de sus patrimonios para cada vno, por lo que le toca, es cosa de poca consideracion, aunque respeto de la Corona viene a ser el cumulo muy grande, y la importancia mucha, y con menos hacienda dexandolo que no les pertenece estaran mas ricos y sobrados.

Y no contiene vtilidad publica la demasiada riqueza en vnos, porque en esta parte en la mediania està la mayor conueniencia de las Republicas, vt eleganter probat Aristoteles lib. 4. Politicorum, cap. 11. & lib. 3. cap. 8. Adamus Contzen in politica lib. 1. cap. 4. Cornelius Tacitus lib. 11. in princ. & de iure nostro Regio probat expressè l. 7. tit. 7. lib. 5. Recopil.

QUINTA OPOSICION.

Que aunque la possession que han tenido sea precaria, para reuocarla es menester nueva causa, Abb. in c. fin. n. 18. de precario.

Num. 56.

Refiere otra oposicion fundada en la doctrina de Abad in c. fin. de præcarijs.

I

Sed

Sed respondetur: Lo primero, que aun possessi on precaria no tienen, porque el precario contiene concessi on, aunque reuocable, mas aqui no la ay de ningú modo.

Num. 57.

Excluyese la oposi-
cion con la diferen-
cia que ay inter pre-
carium, & precarias.

Secundò respondetur, que quando se pudiera confir-
mar precario, este es reuocable, ad nutum, l. cum pre-
cario, l. qui precario, ff. de precario, cum alijs, cap. fin.
de precarijs, lo qual es en tanta manera verdad, que aũ
que el dueño de la cosa despoje al que posee precaria-
mente no puede intentar ser restituído, Felin. in cap. ex
parte 12. de rescriptis, Nauarr. cons. 6. n. 1. de præbendis,
Valas. de iure emphiteotico q. 8. n. 27. Achilles de Gras-
sis decis. 5. tit. de restitutione spoliator. part. 1. Lara de
anniuersarijs lib. 2. c. 6. n. 20. Lanceloto de attentatis
3. part. cap. 24. q. 1. & 9. n. 75.

Y Abad no habla in precario, sed in precarijs, preca-
riæ enim eran ynos cōtratos a modo de emphiteusis,
q se haziã de los bienes de la Iglesia de quinquenio en
quinquenio, vt probatur in c. 1. de precarijs, los quales
no se reuocauã sin causa, y asì distinguio el Põtifce in-
ter precariũ, & precarias in c. fin. de precarijs, diziẽdo,
que el precario era reuocable, ad nutum, & quòd pre-
cariæ, quæ de Ecclesiarum possessionibus fieri solebãt,
non erant pro voluntate concedentium reuocandæ, y
esto mismo fue lo que dixo alli Abad, y quando estuue
ramos en el caso de aquellas precarias, de que hablò el
derecho Canonico, era bastante causa auer sido la to-
lerancia de los predecesores de su Magestad, y ser da-
ñosa, vt probat text. in cap. 2. de precarijs, ibi: *Præcipi-
mus, vt nemo successor antecessoris sui pœna sit obliga-
tus, sed tua providentia sit concessum, vt si antecessor res
Ecclesie irrationabiliter distribuit ab eo ad ius eiusdem
Ecclesie renocetur.*

SEXTA

SEXTA OPOSICION.

Fundada en la doctrina de Bartul. in l. i. §. permittitur, ff. de aqua quotidian. & æstiuæ, numer. i. ibi:

Et hoc nota pro emphiteusi, quia ea finita per generationem finitam descendentes possunt petere eis confirmari, & de facili impetrabunt, & est iniuria si non fit refirmitio.

Num. 58.

Refiere se la ponderación que se haze por estas partes de la doctrina de Bartulo in l. i. §. permittitur, ff. de aqua quotidiana. & æstiuæ.

Esta oposicion se excluye facilmente, ex sequentib.

Lo primero, porque Bartulo se funda en el exemplo de los feudos, y esta materia, y la de la emphiteusis es toda consuetudinaria, y así no se puede tomar argumento para otras materias, vt resoluit Molina lib. i. de primog. cap. 7. sino es en quanto se deriue lo dispuesto en ellas de las reglas, y principios de derecho, y no ay fundamento juridico en que se pueda fundar que aya obligacion de renouar, ni prorrogar contrato que fue limitado a cierto tiempo, o à ciertas generaciones, y en las Prouincias en que se pratica la opinion de Bartulo, será donde por estatuto, o costumbre está introduzida la obligacion de renouar la emphiteusi que se acabó: mas conforme a reglas de derecho la facultad de contratar es libre, l. dudum, C. de contrah. emptione. Y en España acabado el tiempo, o vidas, porque se cōcedio la emphiteusi, buelue la cosa a poder del señor del directo dominio, y consolida el vtil con el directo, sin q̄ jamas se aya praticado esta obligacion de renouar: y si se huuiesse de estar a la doctrina de Bartulo, nunca tendria fin la emphiteusis, pues en acabandose vna vez, tendria obligacion el señor a renouarla, & sic in perpetuum, vt benè considerat Sarmiento qui contrariam opinionem veriozem existimauit lib. 3.

Num. 59.

La materia de feudos, y emphiteusis, es consuetudinaria, y de ella no se puede tomar argumento para otras materias.

Num. 60.

Si se admitiessse la doctrina de Bartulo nunca tendria fin la emphiteusis.

selecta.

selectarum, cap. 7. n. 2. cum sequentibus & redit ratio-
nem, num. 5. ibi: *Quod sanè ridiculum est: frustra enim
daretur in certam generationem si semper est reno-
uanda.*

Num. 61.

La doctrina de Bar-
tulo, procede quãdo
el señor queria qui-
tar la emphyteusi pa-
ra darla a otro, y no
procede quando la
quiere para si: y pòde
rase vn lugar de Cos-
ta en terminos.

Secundò respondetur, que Bartulo hablò en el caso
que el señor de la emphyteusi queria quitarla a los de-
cendientes del primer emphyteuta para darla a otro,
y ansí cita para lo contrario la l. congruit, y la l. prædia,
C. de locatione prædior: ciuiliu, lib. 11. de lo qual na-
ce, que si el señor quisiese la cosa para si, como en nues-
tro caso, no procedería la doctrina de Bartulo, ita intel-
ligit, & declarat Costa in tractatu de maioratu bonorũ
Regiæ Coronæ 1. part. n. 40. donde despues de auer re-
ferido en el num. 39. la doctrina de Bartolo in d. §. per-
mittitur, dize estas palabras: *Sed tamen resoluumus
est, quòd si rex velit ad Regiam Coronam ea bona reuo-
care, possit iure hoc facere, cum hic effectus ex eo modo
procedat quem perfectis donationibus imposuit lex men-
talis, alioqui si Rex negaret refirmationem, ut eadem bo-
na extero concederet, planè iniuria esset: nam sententia
Bartoli, de qua supra, ita intelligitur, ut iniuria sit non re-
firmare emphyteusim, si dominus directus velit eam ex-
tero concedere, ceterum si velit prædium sibi retinere, nõ
faciat iniuriam, qui iure suo utitur, ut tradit Abb. in c.
bona memoria el 2. n. 28. de postulatione prælatorum, Ni-
colaus Mill in repertorio, verbo, Emphyteusi finita, l. as-
cons. 28. num. 8. lib. 3. Ludouic. Gozadin. cons. 39. primã
facie, n. 21. Franciscus Ripa in l. 1. num. 9. ff. de privileg.
creditor.*

Num. 62.

Muestra se que los ter-
minos de la question
de Bartulo no se ada-
ptan al caso.

Lo tercero, porque los terminos de la question de
Bartulo, no se pueden adaptar a este caso, porque en el
suyo huuo titulo y concession, aunque limitada a cier-
tas vidas, y en el nuestro la possession destas partes, ha-
yendo sin titulo alguno.

Lo

Lo quarto, porque el caso a que con alguna similitud se pudiera adaptar la dotrina de Bartulo in d. S. per mittitur, fuera a las donaciones del señor Rey don Enrique el Segundo, si muriendo el vltimo poseedor sin hijos, pidieran los demas descendientes del primer donatario, ser conseruados en la merced, o renouacion della: & tamen, aun en este caso no se ha admitido la dotrina de Bartulo, antes se ha juzgado siempre, que muriendo el vltimo poseedor sin hijos, han de boluer los bienes a la Corona, aunque ayá descendientes de la persona a quien se hizo la donacion. Molina lib. 1. de primog. c. 6. num. 21. versic. Cæterum, vbi refert ita iudicatum aduersus Comitum de Oñate, Palacios Rubios in rubrica de donationib. §. 9. numer. 30. & 36. Burgos de Paz in proœmio legu Tauri, num. 66. & conf. 29. num. 4. & 5. Matienço in l. 11. tit. 7. lib. 3. Recopilat. gloss. 8. numer. 7. & 8. Gutier. practicarum lib. 3. quæstione 92. num. 2. cum sequent. Flores de Mena lib. 1. variarum quæstione 19. num. 20.

Prueuase q̄ el caso q̄ tenia similitud cō la dotrina de Bart. es el de las donaciones de don Enrique Segundo, y en ellas se ha juzgado contra su opinion.

Tercero Artículo.

Alcaualas de la villa de Arnedo y su tierra.

ESTA Demanda se puso a la Condesa de Nieva, ha se defendido con dezir, que el Condestable la tiene desposeida de la villa de Arnedo, y sus alcaualas, por pleyto litigado en la Chancilleria de Valladolid.

Lo que en esto passa es, que en el dicho pleyto solo se ha litigado sobre la villa de Arnedo, y su jurisdiccion, sin tratarse palabra de las alcaualas, y oy dia pende el pleyto en grado de 1500. Y si la Condesa, como dize, ha dexado tomar al Condestable possession destas alcaualas, ha sido euidentemēte para procurar defraudar este pleyto, pareciēdole que se mejora la pretensio

Num. 64.

Refiere se lo q̄ ha pasado en la demanda de las alcaualas de Arnedo, y adierte se la cautela q̄ cōtiene dezir, q̄ estas alcaualas son del Cōdestable.

de la tolerancia, siendo pleyto de Grande, mas a seme-
jantes fraudes ocurre el Derecho, no haziendo caso des-
tas enagenaciones, l. 1. & per totum ff. de alienatione
iudicij mutandi causa facta, l. 1. & per totum C. ne li-
ceat potentioribus patrocinium litigantibus præsta-
re, vel acciones in se transferre: aliàs enim, seria facil
defraudar todos los pleytos desta calidad con seme-
jantes traças, vt considerauit Iuriscōsultus in l. 1. ff. de
litigiosis, ibi: *Quia potest fieri, vt duo in necem eius li-
tem inter se iungant.*

Prætereà, quando efectiuamente el Condestable hu-
uiera litigado tambien sobre las alcaualas, y vencido
a la Condesa, no podia alegar tolerancia, porque para
esta se requiere largo tiempo de possession, DD. in ca-
pit. illud, de præscriptionibus. Parisius conf. 37. num. 8.
Surdus conf. 270. num. 21. lib. 2. y el pleyto entre el Cō-
destable y la Condesa, ha muy poco tiempo que se sen-
tenciò en reuista en la Chancilleria, y està pendiente
en grado de 1500. y el executarse la sentencia, fue con
fianças, con lo qual se reputa la cosa posseïda, como si
no huuiera passado en tercero, l. ex facto, ff. de peculio.

Alcaualas de Espejo.

Num. 63.

El pleyto sobre alca-
ualas de Espejo, no
es con el Duque de
Segorue, sino con la
villa, la qual se defiende
de del Rey, y del Du-
que, y el Duque no
possee.

ESTE Pleyto no es con el Duque de Segorue, sino
con la villa de Espejo, que se ha querido substraer
de pagar alcaualas, pretendiendo tener priuilegios: y
aunque el Duque se opuso, pretendiendo que posseïa
las dichas alcaualas, los vezinos se defienden diziendo
que no se las deuen pagar a la Real hazienda, ni tam-
poco al dicho Duque. Y por parte del Duque no se ha
mostrado hasta aora, que aya tenido possession el, ni
sus predecessores de las dichas alcaualas, antes se
tiene por hecho constante que la villa no las ha paga-
do.

Alca-

Alcaualas de la villa de la Codofera.

Esta demanda se puso, y ha seguido contra la villa, a que ha salido el Duque de Alburquerque como señor della, y el pleito esta sentenciado en vista, en favor de la Real hazienda, y por parte del Duque no se ha mostrado q̄ tēga, ni ayan tenido el ni sus predecesores possession de cobrar alcaualas, porq̄ lo que han percibido, ha sido cierta veintena que llaman Aduanilla, que es cosa distinta de las alcaualas, en el nombre y en la sustancia, y así se ha juzgado en otros muchos negocios desta calidad.

Num. 66.

La demanda de la Codofera es contra la villa, y el Duque de Alburquerque no posee en ella alcaualas, sino vn derecho que llaman [aduani-lla].

Alcaualas de Rute.

LA demãda deste pleito se puso contra la villa, el Duque de Sesa se ha opuesto, pretendiendo que le pertenecen a el estas alcaualas, mas no consta que este en possession dellas. Y aunque ha hecho cierta probanza de que ha cobrado veintena de algunos miembros de renta, de otros muchos consta no la cobra; y así es cosa indubitable, que quando a los Grandes pudiera aprouechar la tolerancia, no estamos en caso della.

Num. 67.

La demanda de Rute es tambien contra la villa, y el Duque de Sesa no posee alli alcaualas, sino vna veintena de algunas cosas limitadamente.

Lo primero, porque el Duque no ha poseido, ni posee alcaualas en la dicha villa, y la veintena es cosa distinta, no solo en el nombre que bastaua, l. si idem, C. de codicil. sino tambien en la cantidad y sustancia.

Lo segundo, porque en muchos lugares de la Andaluzia cobran los Grandes estas veintenas, y sin embargo las demandas de alcaualas que se han puesto contra los tales lugares, se han remitido siempre al Consejo de Hazienda, y seguidose en el, como se hizo en las alcaualas de Medina-Sidonia, Vegel, y Ximena, donde el Duque de Medina cobrava veintena, y en Arcos, y

Num. 68.

En otros muchos lugares de la Andaluzia cobran los Grandes estas veintenas, y sin embargo se ha seguido los pleitos de alcaualas, y sido vencidos.

otros

Otros lugares en que la cobrava el Duque de Arcos, y en Osuna y Moron, donde la cobrava el Duque de Osuna.

Num. 69.

Los que han cobrado veintena, no pueden dezir que tienen tolerancia.

Lo tercero, porque quando fuera alcauala lo cobrado, con nombre de veintena, era fraude para ocultar la ocupacion de las alcaualas, y asi los que han usado desta traça, no pueden dezir que tienen tolerancia, pues de su parte se ha afectado, y procurado que se ignore, l. qui cum tutoribus, §. qui per fallaciam, ff. de transactionibus, l. ita fidei, ff. de iure fisci, & in casu satis simili, probat Tiraq. de tetract. lignag. §. 35. glos. 4. num. 30 cum sequentibus.

Num. 70.

En lo que el Duque no posee, no se puede valer de tolerancia.

Quarto, quando cessara todo lo dicho, la pretension del Duque solo podia proceder, respeto de aquello en que tuuiese posesion, mas no respeto de lo que no la tiene, y ni ha tenido, por que aun en caso que la materia fuera capaz de prescripcion, no se podia hazer extension de lo poseido a lo no poseido, l. 1. §. Iulianus el 1. ff. de itinere actus priuato, cap. cum contingat, 29. c. cum in tua 30. de decimis, vbi Doctores, Innocent. in cap. tua, el primero, eodem titul. num. 1. rationem adducens, ibi: *Quia praescriptiones non tantum non sunt large interpretanda, sed sunt restringenda, ut non intelligatur praescriptum nisi illud, quod praescriptum probatur: nam licet quis probauerit, quod per totam parochiam decimam colligit, excepto uno praedio, de quo non probauit, non adiudicabo sibi decimam in illo praedio: unde est, quod quando aliquis petit decimas quas praescripsit extra suam parochiam, debet probare de singulis fundis, per se, quia decima collecta ex vicinis fundis non probat in alijs deberi, Bald. conf. 256. num. 1. lib. 2. Roman. conf. 368. num. 8. & conf. 389. num. 9. Abb. in cap. cum olim, numer. 7. de praescriptionibus, Bart. in l. 4. §. in omnibus, numero 4. de Publicanis, ibi: *Sed quid si probetur quem exegisse vectigal de quibusdam rebus tempore debito,**

an

an ex hoc poterit exigere de omnibus. Respondeo quod non, sed de illis tantum. las. conf. 81. numer. 11. & seqq. lib. 3. Tusch. tom. 6. practic. lit. P. conclus. 540. Rebus. de decim. q. 74. num. 9. Anton. Natta conf. 636. n. 130. & 131. vol. 3. Craueta conf. 643. num. 7. volum. 4. Anton. Faber in suo C. tit. de acquir. posses. diffinit. 3. tom. 2. fol. 329.

Alcaualas de Baena.

DE mas de lo general que queda fundado en el primero y segundo artículo en este pleyto de las alcaualas de Baena, concurre por parte del fisco otro fundamento particular, y es, que en la merced hecha por el señor Rey don Iuan el Primero a Diego Fernandez de Cordoua de las rentas de la villa de Baena, que está presentada por el Duque por titulo de su possession, referuò en si las alcaualas, con lo qual no se puede pretender tolerancia: pues consta de contraria voluntad, y que quedaron referuadas para la Corona: y la misma referua hizo el señor Rey don Enrique Tercero en la confirmacion del dicho priuilegio, y auiendo possedido con este titulo el dicho Duque, y sus predecesores, ni han sido possededores de buena fee, ni pueden dezir, q̄ tienē tolerancia en su fauor, vt sup. probauimus, n. 47. & 48.

Alcaualas de Aguilar, Monturque, Montaluan,

y Santa Cruz.

LA demanda destas alcaualas se puso contra las villas, por auerse tenido noticia, y ser cosa cierta que no pagā alcauala, hase opuesto el Marques de Pliego, cuyas son las dichas villas, y pretende, que a el le pertenecen las alcaualas de las dichas villas; mas no ha mostrado hasta aora que tenga possession dellas: y assi quando la tolerancia le pudiera releuar possyendo,

L no

Num. 71.
En el titulo de Baena referuò el señor Rey D. Iuan el Primero las alcaualas para la Corona.

Num. 72.
El Marques de Pliego no ha mostrado que posséa estas alcaualas.

no teniendo, como no tiene possession el salir al pleito, no ha sido mas que querer ayudar a sus vassallos para que no paguen.

Alcaualas de la Puebla de Burullon.

Num. 73.

Las alcaualas de la Puebla de Burullon se reservaron en la merced para la Corona, y ay executoria, y resolucion de su Magestad para seguir este pleyto.

EN quanto a estas alcaualas, de mas de fundar de derecho, tiene por si la Real hazienda los fundamentos siguientes.

El primero, que en la merced desta villa, hecha por el señor Rey don Fernando a don Pedro Alvarez Osorio, Conde de Lemus, reservò en si y en sus sucesores alcaualas y tercias.

Lo segundo, q̄ auindose seguido pleyto en la Chancilleria de Valladolid contra el Conde de Lemus, sobre el señorío de la dicha villa y sus alcaualas, fue condenado a restituir las dichas alcaualas a la Real hazienda, y se le restituyeron con efecto, y las gozò algunos años.

Lo tercero, que vltimamente su Magestad auiendo se le hecho consulta por el Cõsejo de hazienda, acerca de si se seguiria este negocio, fue seruido de responder, que el Fiscal viesse los papeles, y hiziesse lo que le pareciesse conueniente.

Num. 74.
Ponderase el auerse adquirido esta villa por titulo particular, y no ser del Estado de Grande.

Lo quarto, que esta villa la huuo el dicho Conde don Pedro Alvarez Osorio, por titulo particular, y no es del Estado de Lemus, por donde es Grande: y ansi quando los Grandes en esta materia de alcaualas tuvieran alguna especialidad, serà en lo que posseyeren como Grandes, mas no en lo que les tocara por otro titulo particular, porque esta distincion de bienes se haze au en el mismo Principe, cuyos bienes particulares no gozan de las prerogatiuas de los que pertenecen a la dignidad Real, Afflict. ad const. Neapolitan. in præludijs, q. 1. s. n. 10. Peregrin. de iure fisci tit. 1. lib. 1. n. 6. Surdus decis. 1. n. 11. Couarr. in reg. possessor 2. p. §. 2. n. 9. vers. Vltima species.

Al.

Alcaualas de Montemayor, y de las villas de Villaluenga y Villaseca.

PRetende el Marques de Montemayor, que no se siga el pleito q̄ se le ha puesto en el Consejo de Hazienda, sobre las alcaualas de Montemayor y otras villas de su Estado, y que las de Villaluenga y Villaseca en el Reyno de Toledo, de q̄ està despojado, se le restituyan. Primero se le puso demanda al Marques sobre las dichas alcaualas de Villaluenga y Villaseca, y por no aver mostrado titulo, ni alegado cosa alguna relevante, auiendo se le dado para ello diferentes terminos, se mandò poner y puso cobro en ellas, conforme al estillo que el Consejo de Hazienda tiene en esto, el qual tiene por si dos fundamentos.

El primero, quòd Rex non litigat sine possessione, e. cum personæ, §. quod si tales, de priuilegijs lib. 6. Co. var. in pract. c. 17. Gaucdo decis. 120. latè Peregrin. cõs. 2. lib. 1.

El segundo, que quien confiesa que posee y goza por tolerancia, no es poseedor, l. certe 6. §. is qui rogauit, ff. de precario, ibi: *Is qui rogauit, ut precario in fundo moreretur non possidet, sed possessio apud eũ qui concessit remanet.* Y así aun citacion no era necessaria, l. qui precario, l. cum precario, ff. de precario, e. fin. de precarijs: de donde resulta que no puede alegar despojo, aunq̄ se le quite la possession, vt supra probauimus.

Alcaualas de la Puebla de Montaluan y lugares de su tierra.

ESTA Demanda se puso contra el Conde de la Puebla, por auiso que se tuuo en el Consejo de que las tenia sin titulo, y no se le ha notificado la demãda, por que antes que se hiziesse huuo decreto para que se viesse en la Junta: su pretension se excluye con lo general que se ha tratado en este papel.

Num. 76.

La demanda contra el Conde de la Puebla no està notificada por el impedimento que hizo la remision a la Junta.

Y vl.

Num. 77.

Inconuenientes que
tiene embarazar el-
tas demandas.

Y vltimamente se añade a todo lo dicho, q̄ si se die-
se lugar a la pretension de las partes, cuyos memoria-
les se han remitido a la Junta, no solo seria el perjuizio
de lo que se litiga en estos pleytos, sino tambien yna
consequēcia muy dañosa para otros muchos desta ca-
lidad, que se pueden intentar; y tambien se daria mo-
tuo a que todos los Grandes y Titulos, y otras perso-
nas a quien se han quitado alcaualas, ocurriessen a su
Magestad, pretendiendo les hiziesse la misma merced
y gracia que aora se pide: y assi el medio justo y conue-
niente es, remitir todos estos negocios al Consejo de
hazienda, que es el Tribunal a quien tocan, q̄ si tuvie-
ren titulo para conseruarse en las dichas alcaualas, se
les guardará su justicia, y no la teniendo, no es justo q̄
lo pierda la Real hazienda en tiempo de tanto aprie-
to, y necesidades, y que salga condenada desde luego
sin sustanciarse las causas. Salua, &c.

Comisario de la Real Audiencia de Madrid

Alcaualas de la Puebla de Montaluan y lagares
de la tierra.

Alcaualas de la Puebla de Montaluan y lagares

de la tierra.

Num. 76.

La demanda contra
el Conde de la Pue-
bla no está notifica-
da por el impedimen-
to que hizo la remi-
sion a la Junta.

Esta demanda se puso contra el Conde de la Pue-
bla, por tanto que se puso en el Consejo de que las
tenia finquillo, y no se le ha notificado la demanda, por
que antes que se hiciesse hubo decreto para que se vici-
se en la Junta: su pretension se excluye con lo general
que se ha tratado en este papel.

Y vlt.

