

293

P O R

DON FRANCISCO MANVEL
Siluestre de Guzman, Marques de Ayamonte,
preso en los Alcaçares Reales de la
ciudad de Segouia.

C O N

El señor don Pedro de Velasco Medinilla
Fiscal del Consejo.



*Hoc habet proprium veritas, ut dum persecutionem patitur,
floreit; dum opprimitur, crescit; dum contemnitur, per-
sistit; dum laeditur, vincit; dum arguitur, intelligit; tunc
stat cum superari videtur. Ex Diu. Hilar. lib. 7. de Tri-
nitate.*



AVSA



P O R

DON FRANCISCO MANUEL

Silvestre de Guzman, Marques de Ayamora
te, preso en los Alcazares Reales de la
ciudad de Segovia.

C O N

El Señor don Pedro de Velasco Medinilla
Fiscal del Consejo.



Hoc habet propriam veritatem, et hanc perfectionem patitur,
fortis, hanc opprobrium, crescit; hanc contemnitur, per-
spicit, hanc laudatur, vivit; hanc arguitur, intelligit; hanc
hanc enim sepe videtur. Ez. Dicit. Hilar. lib. 2. de Tri-
nitatis.

AVSA



PRETENDE EL MARQUES DE
Ayamante, que ha de ser absuelto, y dado por libre de
la causa porque està acusado, y
preso.

Num. 1.

Pretension del Marques.



RAVE causa es la que se litiga, en que el reo acusado es don Francisco Siluestre de Guzman, Marques de Ayamente. El crime de que es acusado de lesa Magestad in primo capite; y el que se supone ofendido, el mayor Rey, y el mas inclito Monarca.

Num. 2.

Ponderase la gravedad de la causa.

Num. 3.

Tan graue, que lo menos que en ella se defiende es su vida, porque en primer lugar està el esplendor de su sangre, que es quien haze la principal defensa, nam vt ait D. Thomas 2.2.q.103. *In rebus humanis, nil est estimabilius honore.* Y Tiberio Decian. cap. 42. num. 42. lib. 7. *Quod in hoc crimine agitur de summa rerum ipsorum reorum de honore, de fama, de capite, de bonis, & de filijs eorum.* Circunstancias q̄ pudierā hazer mayor la culpa, sino huuieran de boluer por el Marques su verdad, y su inocēcia; porq̄ como dixo Saluiano en el lib. 4. de *Gubern. Dei*, referido por Eneo Roberto, *rerum iudicatarum lib. 1. cap. 3. ibi: Vbi sublimior est prerrogatiua, ibi maior est culpa.*

Num. 4.

El Marques fiado en su inocēcia, pide que se determine su causa en rigurosos terminos de justicia.

Num. 5.

El Principe solo conoce del crimen de lesa Magestad.

Y asì fiado el Marques en su lealtad, y inocēcia, pide, q̄ su causa se juzgue, y determine en rigurosos terminos de justicia, si bien respeto de las circunstancias que concurren en ella (quando no fuera tan concluyente su defensa) se pudiera determinar a la luz de la clemencia; porque tocando el conocimiento tan solamente al Principe Soberano, contra quien se pretende que se cometio el delito, vt tenent Afflict. in capit. 1. in §. *bona committentium*, numer. 18. instit. *que sint Regalia*. Gigas de crimine lesa *Maiestat. q. 8. cap. quis de crimine lesa Maiestat. cognoscere possit*. Remitido su conocimiento al Consejo, por particular decreto, la determinacion ha de ser la misma que su Magestad tomara, vt aliàs ait Consultus in l. 1. ff. de offic. *Præfecti prætoris*, ibi. *redidit enim Principis eos, qui ob singularem industriam*

Striam explorata eorum fide, & gravitate ad huius officij magnitudinem adhiberentur, non aliter iudicaturus esse pro sapientia, ac luce dignitatis sue, quam ipse Princeps foret iudicaturus.

Num. 6.

El primer fundamento de la justicia del Marques, es la calidad de su sangre, por quien está la presuncion.

El primer fundamento de la justicia del Marques, es la calidad de su sangre, y la excelencia de su persona, cō que se excluye qualquiera presuncion de delito, *l. non omnis, §. à barbaris, ff. de re militari, glos. notabilis in cap. illud 40. dist. quam sequuntur Ioan. And. cap. constituti. col. 2. de appellat. lib. 6. Roman. singul. 726. Barbat. cons. 90. vol. 1. Oldrald. cons. 92. vbi in terminis ait: Quod nullus nobilis presumitur prodere suum Principem, sed quod sit fidelis ipse.*

Num. 7.

Cōtra el Marques no ay probado cuerpo de delito.

El segundo, que contra el Marques no ay probado cuerpo de delito, que deuiera preceder a la inquisicion, o acusacion que se formò contra él, *l. 1. §. illud, ff. ad Syl. laniatum, & non solum debuit prius constare de corpore delicti, sed etiam de qualitate facti, l. si per alium, §. docere, ff. ne quis eum, qui in ius vocatus est, vi eximat, & plene Farin. de inquisit. q. 2.*

Num. 8.

Y no precedio ni vno, ni otro a la confesion, y declaracion que se le tomò al Marques.

Num. 9.

Al Marques no se le haze cargo, que conspirò contra la persona Real.

Suponiendo por constante, que el delito que se le imputa, no es que conspirò contra la persona Real, hoc est contra vitam Principis, sino que quiso hazer Republica libre la Andalucia, o concitarla, para que otro se leban-tasse por Rey. Y este genero de delito, que es propriamente conjuracion, o conspiracion, quæ est plurium contra Principem in vnum coniuratio, vt eam definit Zauarel. in *Clement. Pastoralis in practica, post num. 2. vers. Coniuratio est, de sent. & re iudic. Gig. in tract. de crimine lese Maiestatis, libr. 2. rubric. Quomodo & per quos crimen lese Maie-statis probetur, q. 22. num. 2. & seqq. Tiber. Deciano tract. crimin. tom. 2. lib. 7. cap. 7. num. 1. & 2. Archidiacon. Bel-lamer. & Turrecremat. in cap. coniurationum 11. q. 1. ve-lut ait, l. 1. ff. ad leg. Juliam Maiestatis, ibi: Criminis lese Maiestatis est reus, qui conuocat ad seditionem, & qui catus conuentusve facit, vel milites sollicitauerit, vel con-*



citauerit ad seditionem, vel tumultum contra Principem, vel Republicam, vt ait Decian. vbi supra, ibi: Conspiratio, & coniuratio idem fere significant, hac sola differentia excepta, quod coniuratio fit cum iuramento, & dicitur à con, & spiro, quasi simul spiro, quod qui faciunt ad formandum delictum necesse est, vt in vnum spiritum consentiant, vt tradunt communiter DD. in d. cap. coniurationum, vbi Archidiac. ait: Conspirationem dici multorum conuentionem, ad subuersionem status, vel dignitatis alterius, & notatur per gl. in cap. per tuas, vers. Conspiratio, de simonia, & in eap. petitio, de iur. iur. Cardin. in Clement. Pastoral. col. i. in 7. notabili, de re iudic. vbi Imol. num. 48. per text. in c. petitio, de iur. iur. Zauarel. vbi supra post num. 13. Alex. in addition. ad Bart. in d. l. 1. Farinac. de crimine laesa Maieft. q. 113. inspect. 5. num. 176. cum seqq. qui dicunt: Quod seditio est tractatio de aliqua ciuitate, vel castro habendo, vel dando causam faciendi guer- ram contra publicam utilitatem, vel qui tractat facere nouita- tem in ciuitate de consilio multorum.

Veamos, pues, por donde se endereza contra el Mar- ques de Ayamonte este genero de delito? Que juntas hi- zo, de que le conuençan testigos, o presunciones? Que sol- dados conuocò? Que amigos, deudos, o criados se le junta- ron? Que cartas escriuió? Que trato tuuo con el rebelde? Que complices se han descubierto; siendo afsi, que no se podia hazer sin ayuda, y acuerdo de muchos? Que preuen- cion de armas, y municiones? Que dinero tenía preueni- do? que es el primer mobil, y el neruió principal de vna gue- rra, y lebantamiento preuenido? O que se intenta preue- nir contra el Principe, o contra la Republica? Y si falta to- do genero de probança en esta entrada de la acusacion, en que se funda todo el discurso della? Y despues de auer pa- decido el Marques, y en él la ilustre sangre de sus progenito- res prision de cinco años està aguardando la determinacion desta causa.

Porque mientras mas atroz, y graue es el delito, y ma- yor la excelencia de la persona, y mas superior la atencion q̃ el acusado, y sus antecessores deuē al seruicio del Principe, han de ser mas concluyentes las probanças, o indicios pa-

A

Num. 10.

Contra el Marques no se ha probado el delito que se le imputa de conjura- cion ad subuenan- dam Rempubli- cam.

Num. 11.

Mientras mayor es el delito, y la ex- celencia de la per- sona acusada, ha- de ser mayor, y mas concluyente la probança.



ra poderse proceder super tanta criminis atrocitate, vt prudenter considerauit Eluertus Leoninus *conf. 80. pag. 360.* vbi ait in simili casu: *Quo enim atrocius, quo grauius, quo maius est delictum, eo grauiora indicia, & argumenta precedere debent, prius quam in eius perpetrati criminis cognitionem veniamus praesertim in persona, qua non longo intervallo per ingentia pericula stragesque eximiam fidem, erga suam Maiestatem, & Rempublicam exhibuit, quaeque tam claro stemmate, vt non sit verisimile tanti delicti cogitationem in eam potuisse incidere, ex Bald. in l. 1. col. 3. ff. de adilitio edicto, per textum in l. quis sit fugitiuus, §. apud Labeonem, ff. de adilit. edicti.*

Num. 12.

El señor Fiscal dice, que está probado el delito con la confesion del Marques.

Contra estos fundamentos dice el señor Fiscal, que no solo ay probança de que el Marques cometio el delito de lesa Magestad, que se le imputa, sino que ay confesion fuya, clara, y expressa, en que declarò con particulares ad miniculos, y circunstancias de la comunicacion con el rebelde de la venida de las Armadas de Olanda, Portugal, y Francia, de la ida a Lisboa de Fray Nicolas de Velasco, que fu intento fue hazer Republica libre el Andalucia, para subleuarla de los muchos tributos, y cargas que tenia, & alia huiusmodi, que es en lo que consiste todo el peso de causa tan graue.

Num. 13

Respuesta al fundamento de la confesion.

Num. 14

No basta la confesion etiam in crimine lesae Maiestatis, sino consta del cuerpo del delito.

A que se responde. Lo primero, que no ay confesion del Marques, de quo inferius latius habendus est sermo. *ex n. 15* Lo segundo, que quando la huuiera, era necessario, etia in crimine lesae Maiestatis, que constara del cuerpo de el delito, para poder condenar al reo, nam corpus delicti non probatur per rei confesionem, si aliunde non constet, vt tenet Gigas in d. rubric. *quomodo, & per quos, quest. 1. num. 5.* hablando in confessione criminis lesae Maiestatis, ibi: *Predicta, quod confessio rei plene probet, procedunt; quando de delicto constat, alias confessus puniri non posset ex sua sola confessione, Angel. in l. certum, nu. 2. ff. de confess. donde dixo lo mismo Bald. in authentica sed nouo iure, C. de seru. fugit. vbi num. 9. ait: Quod non est standum confessioni delicti, nisi aliud de constet per text. in d. l. 1. §. item illud, ff. ad Syllaniam, Hipolyto de Marsil. post Bartol. in pract. crimin. §. principum, num. 6. ibi: Et adeo hoc verum est, quod stante statuto,*

quod



quod de damno dato stetur Sacramento damnum passi tamen non stabitur eius Sacramēto, nisi primo sit probatum damnum esse datum, ita notanter dicit Bart. in l. Diuus Trajanus, ff. de testam. milit. Aimon Crauet. conf. 262. num. 4. vbi ait: Confessionem rei sibi non praeiudicare, nisi prius constet in veritate delictum fuisse commissum, de que dio la razon Amescua de potestat. in se ipsum libr. 1. capit. 14. num. 11. 12. 13. quod confessio non potest efficere delictum, vbi delictum non est, ex Roman. conf. 113. pro decisione, num. 4. Craueta conf. 48. num. 7. Bertazol. conf. 11. num. 2. lib. 1. y la que dio Gig. vbi supra num. 5. Nam si secus diceretur efficeretur, quis dominus membrorum suorum contra legis dispositionem, ut in l. liber homo, ff. ad leg. Aquiliam, 5 Crauet. d. conf. 262. vbi multa ad propositum adducit. Y no auiedo, como no ay, probança de conspiracion, o conjuracion, no puede obrar efecto alguno la confession que el Marques huuiere hecho.

Lo tercero, que en el discurso destos autos no ay confession de que el señor Fiscal se pueda valer, para que el Marques sea condenado en la pena del delito de lesa Magestad, porque la que se dize auerle tomado en la villa de Illescas el señor D. Alōso Guillē de la Carrera, q̄ està en quatro pliegos, los tres encajados vno en otro, y el vltimo fuelto, que se supone està escritos de su mano, y letra, està negado ser la misma que el Marques hizo, y viene a ser vn papel blanco sin autoridad judicial de Eseriuano, Secretario, ni Iuez; porque ni tiene firma de persona publica, ni autoridad de testigos, ni otra ninguna comprobacion, que la pueda hazer legal, ex quo nulla potest ei fides adhiberi per text. in l. 7. tit. 4. p. 3. ibi: *E deuen otrosi auer consigo Eseriuanos buenos, è entendidos, que escriuan.* Et inferius, ibi: *E si algunos contra esto fizierē, lo que juzgaren non vala, cap. quoniā contra falsam, de probationibus,* ibi: *Statuimus ut tam in ordinario iudicio iudex semper adhibeat, aut publicam si potest habere personam, aut duos testes idoneos, qui vniuersa iudicij acta conscribant.* Plene Mascard. de probat. conclus. 1. nu. 7. vbi plures allegat, & plenius Rodrig. de regul. tom. 2. q. 14. art. 2.

Num 15

En estos autos no ay confession de q̄ el señor Fiscal se pueda valer, para hazer culpado al Marques.

Num. 16

La sentencia, o autos sin fe, o autoridad de escriuano, no prueua.

Sin



Num. 17

Sin que sea de sustancia para hazer legal la dicha confesion, y que pueda perjudicar al Marques la superioridad del puesto, y la excelencia de la persona del señor don Alonso de la Carrera.

Num. 18

Por los Autos no consta con que comission procedio el señor D. Alonso

Tum porque por los autos del pleyto no consta con que comission recibio el dicho señor don Alonso la dicha confesion, auiendo de ser el principal requisito, el ponerse por cabeça la jurisdiccion que el señor don Alonso tenia, o por comission del Consejo, o por cedula de su Magestad, para hazer este acto, Innocent. *in cap. ex conquestione, in glos. magna, vers. sin autem non presentasset, de restit. spoliat.* quem sequuntur Hostiens. & communiter Doct. Bald. *in l. cum qui, q. 4. ff. de iurisd. omn. iud.* ubi ait: *Quod delegatus debet facere inferi in actis presentationem sui rescripti, antequam ad aliquem actum procedat*, Guid. Pap. *decis. 286. num. 1.* ubi additio Petri Matthæi reddit rationem: *Quod cum delegatus iurisdictionem naturalem, aut ordinariam non habeat, sed solum accidentalem, non potest iudicialiter procedere, nisi exhibita delegationis commissione*, Doctor. *in cap. prudentiam, de offic. deleg. & Archidiaconus in cap. si Episcopus 3. q. & de iure Regiol. 2. tit. 4. p. 3. l. 2. tit. 8. p. 2.* ibi: *Eotro ninguno non lo pueda facer, si non aquellos a quien el lo mandare.*

Num. 19.

La cedula de su Magestad, que se dio despues, no hizo legal el procedimiento primero.

Ni tampoco podrá tener fuerza de auto judicial la dicha declaracion, por la cedula presentada por el S. Fiscal, despachada vn año despues, para q el dicho señor D. Alonso, y el señor Ioseph Góçalez procediesen en esta causa, y hiziesen Autos. *Me. n. 111.* nam subdelegatio superueniens, non retrahitur, vt confirmet confessionem nullam, *glos. singular. in l. instar, C. de iur. fisc. lib. 10. l. licet, ff. de iudic. l. qua ab initio, ff. de reg. iur. cap. non formatur, eodem tit. in 6.* ubi *glos. Cinus, & Bellapertica in l. 1. C. qui pro sua iurisdic. q. 3.* Innocent. *in cap. prudentiam, glos. magna, de offic. deleg. & cum alijs iurib.* Guid. Pap. *d. decis. 286. n. 2.*

Num. 20

La confesion que el Marques huiese hecho quedaua en terminos de extrajudicial.

Con que qualquiera confesion que el Marques huiese hecho quedaua en fuerza de extrajudicial, que no haze prueua, *cap. quam sit graue 9. de excessib. Pralator.* El Clerigo que confesso el delito de adulterio extrajudicialmente, y no fue castigado, *& ibi glos. verbo Publicè confiteri, Claro*



ro in §. fin. q. 21. num. 31. & q. 55. num. 2. Rota decis. 1. alias 180. n. 1. de confes. in nouis, & ibi additio. Y por ella no puede uer condenacion, vt tenet Roman. in l. si quis in graui, §. i. ad Syllanianum, & cons. 8. num. 2. Boerio decis. 90. num. 8. Follerio in pract. crimin. tit. & si confitebuntur, num. 7. & 8. Marfil. singular. 329. num. 17. Y para deshazerse del todola dicha confesion, quando todo cessara, bastara estar escrita en papel ordinario, con que no se puede auer presentado en estos autos, l. 44. tit. 25. lib. 4. Recop. ni tampoco se supliò este defecto por la dicha cedula.

Num. 20

Y por estar escrita en papel ordinario

Num. 21

Faltando la autoridad de la persona publica, no es auto judicial la sentencia.

Tum, porque faltandole la autoridad de la persona publica que la auia de autorizar, para que hiziesse fe, y se tuuiesse por auto judicial, aunque constara (que no consta) q̄ estaua escrita de mano del señor don Alonso, y tuuiera su firma (que no tiene) tampoco hiziera fe, vt tenuit notabiliter elegans glos. in d. cap. quoniam contra falsam, vers. Duos viros, vbi ad propositum, ait: *Quod plus creditur scriptura tabellionis, quam iudicis, quia scriptura iudicis non creditur, nisi habeat testium subscriptionem*, Butrius in cap. cum à nobis, num. 10. col. 4. vbi Felin num. 8. vers. Item procedit conclusio, de testib. Aufrerius de reprob. testium, num. 11. verbo Arbitr. Y mejor que todos lo dixo al proposito Caualecan. decis. 41. n. 11. & 38. p. 1. que el juez no puede ser a vn tiempo, y en vn mismo acto, juez, y notario.

Num. 22

Aunque el señor D. Alonso huuietade clarado, q̄ tomó la confesion, y que era la que está en los autos,

Ni aunque el mismo señor don Alonso huuietade declarado judicialmente, que la letra de la dicha confesion era suya, y que el Marques auia confesado todo lo en ella contenido, porque el juez que asiste a la confesion del reo, no tiene autoridad de legalizarla, sino el Escriuano ante quien se recibe, & ideo non creditur iudici asserenti reum, ita confessum fuisse, l. ius iurandi, C. de testib. Vbi præcisè cauetur, vt nemini in quouis honore constituto fides adhibeatur, Bart. in l. 1. C. de mandat. Princip. vbi ait: *Quod nemini creditur asserenti se habere mandatum Principis, nisi ostendat publicum instrumentum*, & cum pluribus Pacian. de probat. lib. 1. cap. 58. num. 63. Et in terminis quod non credatur iudici asserenti se adhibuisse causa cognitionem in decreto, vel detulisse iuramentum suppletorium reo, vel alia huiusmodi, &

Num. 23

Non creditur iudici asserenti reum confessum fuisse.

Num. 24.
Et adducitur ad
propositū decisio
Siciliæ.

Num. 25.
Ni la pudo dar au-
toridad la dicha ce-
dula.

Num. 26.
Quando se da la co-
mision duobus co-
iunctim, nō potest
vnus, sine alio pro-
cedere.

Num. 27.
No consta que la
asserta confessiō la
recibiese el señor
don Alonso.

Num. 28.
Ni està comproba-
da.

net post plures Mastrill. *decis.* 80. *num.* 8. Donde auiendo propuesto la question, an faciat fidem in iudicio iudicis assertio, y alegado algunos fundamentos ad hoc, vt credatur ei de his, quæ coram eo gesta sunt, subdit *num.* 8. *Sed in contrarium facit, quod iudicis assertioni non creditur in quocumque casu, ad text. in cap. cum à nobis, de testibus, & in cap. post cessionem, de probat. & text. in l. eos, C. de appell. Menoch. de arbit. cas. 187. n. 31. Mascard. concl. 951. num. 2. & n. 10. vbi plenissimè.*

Ni tampoco puede hazer legal, ni darla autoridad alguna el decreto de su Magestad, dado en Zaragoza en 26. de Septiembre de 642. Mem. *num.* 111. por el qual dixo su Magestad: *Que auia tenido por bien, que las deposiciones que se huuiessen de recibir en esta causa, cuyo conocimiento auia remitido al Cōsejo, y otras diligencias necessarias para la aueriguacion, por mayor secreto de la materia, fuesen por mano de los señores Joseph Gonçalez, y D. Alonso de la Carrera, sin asistencia de Escriuano, dandoles facultad para ello, y supliendo el defecto que en esta parte se podia considerar.* Siendo vn año despues de la dicha declaracion, que se tomó en 16. de Otubre de 641. Mem. *n.* 104.

Tum, porque auiendose dado esta comision coniunctim a los dichos señores don Alonso, y Ioseph Gonçalez, tambien fue nula, e inualida, por auerla recibido solo el dicho señor don Alonso, l. 39. ff. *de re iudic.* vbi ait Consultus: *Duo ex tribus iudicibus, uno absente, iudicare nō possunt, quippe omnes iudices iudicare iussi sunt, l. si in tres 20. l. non distinguemus, §. cum plures, ff. de recept. arbitr.*

Tum, porque tampoco basta, que la asserta confessiō la recibiese el señor don Alonso, en la qual ni ay rubrica, ni firma fuya, y la Cedula Real fue para los Autos que despues della se huuiessen de hazer, y no supliò el defecto de no estàr firmada.

Y aunque el señor Fiscal la ha pretendido comprobar con testigos, que dicen que les parece que la letra es fuya, por auerle visto escriuir, y firmar muchas vezes, Mem. *num.* 108. en causas criminales, y más de la grauedad desta, non probat comparatio literarum, aun quando se trata de



probar carta, o papel, que se dize estar escrita de la letra, y mano del mismo reo, vt cum multis iuribus tenet Franc. Monald. *cons. 14. vol. 1. vbi num. 3. ait: Indubitanter non habere locum comparatio literarum, quando criminaliter agitur, ex Mascard. de probat. concl. 626. cum pluribus quos adducit num. 29. & seqq. & Aimon Crauet. quem refert, de antiquit. temp. vers. quaritur etiam, sub n. 72.*

Tum, porque no estando firmada del señor don Alonso la assera confesion, auiendo sido necessaria su firma para la validacion del acto, non potuit deveniri ad comparationem literarum, vt subtiliter considerat Monald. *d. cons. 14. num. 8. subdens: Non posse fieri comparatio instrumenti (de quo ibi) quia non habebat nomen, nec cognomen sribentis, & illius subscriptionem, prout requirebatur, alias frustra facta fuit comparatio, & nihil probat addicta, per Mascard. in allegata concl. 626. nu. 40. & prius constanter firmavit Felinus in cap. 2. num. 19. ad fin. de fide instrum. & voluit Ripa in l. admonendi, n. 134. de iur. iur.*

Imò nec etiam facit indicium ad torturam, Mascard. *post Cursum d. concl. 330. num. 27. vbi redit rationem: Quia eum comparatio sit indicium indirectum, non tangens directo delictum, non debet sufficere ad torquendum, secundum doctrinam, & exempla Bart. in l. fin. ff. de questionibus, & glos. & Bart. in l. fin. C. famil. hercis.*

Tampoco se dio valor, ni firmeza a la dicha assera declaracion, por la confosion que el Marques hizo ante el señor don Francisco de Robles, y Iuan de Espejo Escriuano, y Oficial del Consejo, en ocho de Iunio de 643. en la villa de Santorcaz, que reconociendo, como tan gran juez, y ministro, que la confesion, y declaracion que se suponía hecha ante el señor don Alonso no hazia fe, ni tenia autoridad, ni legalidad ninguna, se la boluio a tomar: y en el principio della, *Mem. num. 116.* si bien confieffa auer hecho vna declaracion ante el señor don Alonso de la Carrera, niega que sea la que se le ha mostrado, porque en la que él hizo rubricò el dicho señor don Alonso todas las planas, cerandolas con su rubrica, y firmò en las mismas partes que el Marques; y que la que se le mostrò no conformaua con ella,

Num. 29.

Comprobatio literarum non habet locum in causis criminalibus ad conuincendum reum.

Num. 30.

Et adducitur Frac. Monal. in terminis

Num. 31.

La firma del juez es necessaria para la validacion del acto.

Num. 32.

Et sine subscriptione iudicis non facit confessio, neque indicium, & reditur ratio.

Num. 33.

Ni tampoco hizo valida, para perjudicar al Marques, la que hizo ante el S. D. Francisco de Robles.

Num. 34.

El Marques declara, que no es la que se le ha mostrado la primera declaracion que hizo.



Num. 35.
No consta de la
identidad de la pri-
mera declaracion.

Num. 36
Calidad con que
confesò el Mar-
ques ante el señor
D. Francisco de Ro-
bles, y se ponen las
palabras.

Num. 37.
Prosigue la cali-
dad de la confes-
sion.

Num. 38
El Marques pidió
licencia a su Mage-
stad para salir de
Ayamonte.

Num. 39.
El Marques negò
el delito, y confes-
sò circunstancias
exclusivas del,

ella, ni tenia las dichas señas.

Con que se excluye la identidad de la confesion que hizo ante el señor don Alonso. Y para entrar en la que hizo ante el señor don Francisco de Robles, dize, que lo que dixo fue, *Persuadido, y amonestado del señor don Alonso, en nombre del Señor Conde Duque de San Lucar la Mayor, por el empeño que tenia en este negocio; y la persuasion que auia hecho a su Magestad acerca del, por el Duque de Medina-Sidonia, assegurandole, que con cien infantes pagados por algun tiẽpo, y sirviendo con ellos en Italia, o en otra parte, le despacharian una Consulta, que estava en poder de Pedro de Arce, sobre servir en la mar; y le insinuò, que la ocupacion seria en las galeras de Sicilia, que estauan vacas, y le casarian con la Princesa de Botera. Y si declaraua en otra forma, que la que tenia ajustada, le sucederia lo que al Duque de Ariscot, Don Fadrique de Toledo, y otros Señores, que no auian querido tomar su Consejo. Y que para seguridad de lo que le dezia, bastaua q̃ no era en papel sellado el escriuir la declaracion, y no hazerse ante Escriuano, sino que la recibia un Ministro a quien se le auia cometido aquella diligencia, para satisfacer a su Magestad, en la misma forma q̃ le tenia informado el Cõde Duque.*

Y preguntado, si lo contenido en la dicha declaracion lo depuso, y declarò como se contiene en ella. Respondiò en esta forma, num. 119. *Que en quanto a llamar a don Luis del Castillo, es como lo tiene declarado, y que viendo su duda en la respuesta, pidió luego licencia a su Magestad, para apartarse de la Andaluzia: y que su animo no fue, ni ha sido, inquietar, ni mouer animo ninguno; y menos que a nadie, al que se dezia, queria hazerse Rey; porq̃ demas del cumplimiento de su obligacion, siempre estava expuesto a conocido riesgo, siẽdo mas poderoso, y auiedo de quedar metido entre dos tiranos. Y que el pedir la licencia, fue al mismo tiempo que llamò al dicho don Luis, con animo de saber del desacierto que la persona a quiẽ asistia dezian queria hazer, si tratana de algun mouimiento. Y va prosiguiendo la declaracion, negando absolutamente el hecho principal; y confessando algunas circunstancias exclusiuas del delito, de quibus sigillatim inferius agendum est.*



5
De esta confesion, hecha con las calidades que en ella se refieren, resulta vno de los mas precisos fundamentos de la justicia del Marques, porque contiene dos calidades. La vna, que no cometio el crimen que se le imputa. La otra, q̄ quanto dixo, y declarò, fue mediante las persuasiones del señor don Alonso, dandolas por causa.

Y quando la confesion, ò declaracion se haze con alguna calidad; es inseparable, tanto que sin ella no prueua, *glos. vulgaris in l. siquidem, C. de except. Bart. communiter receptus in l. Aurelius, §. idem quasi sit, de liberat. legat. Bald. in cap. dudū el 2. n. 30. vers. quero, Aluer. in l. 1. §. si quis simpliciter, n. 4. vers. Et facit in argumentū, ff. de verb. obl. Cin. in l. 2. n. 2. vers. ita glos. C. de donat. ante nupt. Maranta in tit. de confessis, num. 27. vers. Super hac materia confessionis, 6. p. de ordin. iudic. copiosè Surd. decis. 258. n. 4. vbi plura allegat, & latius Patian. de prob. p. 1. c. 25. n. 1.*

Y aunque esta conclusion se limita, quando està la prefuncion contra el que haze la confesion calificada; ad hoc, vt reiiciatur qualitas, & admittatur confessio, veluti quando quis confitetur factum circa vnam rem, & qualitem addit, quæ rem diuersam, & aliud tempus respicit, vt tenent Butrius, Ioan. Andreas, Abbas, & Barbat. But. in d. §. idem quasi sit. Boer. decis. 339. num. 3. qui dicit communem; præcipuè in criminalibus, vt in exemplo Bart. vbi sup. de eo qui dixit occidi, sed ad meam defensionem.

Esta limitacion es totalmente agena deste caso, que antes puede ser exemplo de qualitate confessionis inseparabilis.

Lo primero, porque abstraída deste pleyto, para hazer culpado al Marques, la declaracion, que ha negado ser suya; que como està fundado, no puede hazer se: la cōfession hecha ante el señor don Francisco de Robles contiene calidad inseparable, porque en ella (como està aduertido) se entra negando el delito, y luego proponiendo, y expressando la razon, y causa porquè el Marques se cargò à si mismo en algunas preguntas de la declaracion primera; y para que la calidad sea separable, & possit à confessione reiici, è incumba la carga de probarla al que confieffa, es necessario

C

que

299
Num. 40

De la confesiō ante el señor D. Francisco de Robles, resulta la justicia del Marques.

Num. 41

La calidad de la confesion es inseparable, y sin ella no prueua.

Num. 42

Limitacion de la egla precedente.

Num. 43.

La limitacion ordinaria, que no se separa la calidad in delictis, es agena del caso presente.

Num. 44.

Num. 45

Prueuase, que esta confesion tiene calidad inseparable.



Num. 46

Para que no sea se-
parable la calidad
de la confesion, in
criminalibus, hade
entrar el reo con-
fessando el delito,
y despues añadir la
calidad.

Num. 47

La confesion del
Marques contiene
lo contrario.

Num. 48

Y es inseparable la
calidad.

Num. 49

Contiene calidad
contemporanea al
mismo hecho.

Num. 50.

Adducitur ad pro-
positum Bald.

Num. 51

No era necessaria
tan especifica ne-
gatiua de no auer
cometido delito.

que entre confessando el delito, veluti occidi, vel seditionē
feci; y que despues añada la calidad, porque como està la
presuncion contra el que delinque, el dezir que fue por esta
causa, o por aquella, para escusar el delito, es cosa separada,
que deue probar el que le cometio: Y la confesion del Mar-
ques contiene todo lo contrario, porque no dize, que come-
tio el delito que se le imputa, sino que siempre cumpliò con
su obligacion, y que lo que dixofue persuadido, y amenaza-
do: con que haze vn contexto de palabras, adeò inseparabi-
lis, vt non possit vna clausula acceptari, & impugnari alte-
ra, *l. etiam, §. 1. ff. de minorib. vbi Cinus, & Bald. & per il-
lum textum, Bart. in d. §. idem quasi, idem Cinus, & Bald.
in l. 2. C. de donation. ante nuptias, & in l. 1. q. 13. C. de con-
fessis, vbi ait Cinus: Idem esse quando plura sunt capitula con-
nexa, ac si unicum esset capitulum, Alex. cons. 88. in princ. vers.
Et ideo si confiteor, vol. 1.*

Lo segundo, porque la confesion del Marques hecha
en la forma que se ha ponderado, contiene vna calidad con-
temporanea al mismo hecho, hoc est, dize, y confiesa, pero
por esta causa: tunc enim res caret dubitatione, & qualitas
non potest separari, vt tenet *glos. notabilis in d. l. siquidem,*
quæ loquitur, & ponit exemplum, quando quis fatetur pro-
mississe, sed sub conditione, Purpuratus cons. 124. num. 4.
vbi de eo, quæ confitetur promississe retrouendere, sed in-
tra certum tempus, Surdus d. decis. 258. num. 4. vbi ponit
plura exempla, Bald. in l. 1. C. de confess. num. 20. vbi genera-
liter firmat, quod confessio debet acceptari cum suo onere,
Alexand. cons. 80. num. 4. volumin. 7. vbi ait: Quod si quis fa-
tetur concubuisse cum sponsa, sed non animo contrahendi ma-
trimonium, tali casu, quamuis regulariter sponsalia, sequuta co-
pula, transeunt in matrimonium, non poterit dici matrimo-
nium esse contractum, quem sequitur Tiraquel. de retract. cõ-
vention. in fin. num. 9. vbi ait: Dictum Alexand. esse singula-
re.

Lo tercero, porque aun no era necessario, que la confes-
sion fuera tan especificamente negatiua, de no auer come-
tido delito, nam eo ipso, que puso en ella la calidad, y cau-
sa porque auia dicho, y depuesto, le negò explicitamente,

vt AVSA



vt subtiliter considerat Bartol. in l. cum in debito, ff. de prob. & in l. nec codicillis, num. 2. C. de codicil. Salicetus in d. l. si quidem, & post Riminald. cons. 127. & Gail observat. lib. 2. c. 106. n. 7. Surd. ubi sup. n. 6. in fin.

Lo quarto, porque aunque la confesion segunda, en q̄ el Marques añadiò la calidad, fue en tan diferente tiempo del en que hizo la primera: Obra el mismo efecto, auiendo la puesto en vna oracion continuada, diziendo, que lo que auia confessado auia sido por la dicha persuasion, y causa, vt post alios concludit Surd. in d. decis. num. 8. & 9. ibi: Secundo non mouet, quod qualitas contineat factum, quod diuerso tempore contigit; quia respondetur: eam quoque distinctionem inanem esse; quia siue eodem. siue alio tempore euenerit sat est, quod sit à confitenti adiectum suae confessioni per vnā, & eandem orationem, & per unicum verborum contextum, vt probat huic motui respondendo Riminald. cons. 127. num. 22. & sequent. ad quem sufficit remississe, & prater eum hanc distinctionem impugnat, Menoch. d. cas. 93. num. 21. vers. Nec in hoc aliquam differentiam, ubi dicit: malè ideo locutam fuisse, glos. in contrarium allegatam, in d. l. siquidem, quia siue vno, siue alio tempore factum fuerit, satis est, quod eadem sit causa, & vnicā verborum conceptio. Caualecan. decis. 16. num. 19. in 2. p. & inuenio, quod idem voluerunt Signor. & Fulg. in cons. 7. inter cons. Boer.

Lo quinto, por q̄ aunq̄ tuuiera contra si el Marques la prefunciō (q̄ no tiene ex praedictis iuribus) ad huc tamen obra tanto la calidad puesta en la confesion en que se confiesa el delito, que por graue que sea, non tenetur poena ordinaria, vt docent Bart. in d. §. idemque sit, Abbas in cap. auditis, num. 22. de praescript. & ibi Felin. num. 30. ubi ait: Hoc esse in solenni cultu apud practicos, Alexand. in l. non solum, §. sciendum, ff. de noui oper. nunt. Capicio decis. 155. num. 11. Ofasc. decis. 60. num. 9. ubi in terminis ait: Quod confessio qualificata, operatur secundum communem opinionem, vt ex ea sequi non possit condemnatio ad mortem, etiam quod habeat vehementes praesumptiones iuris, & facti contra se, & sit de genere prohibitorum, Ancharran. Regiens. quaest. 40. libr. 1. num. 7. donde hablando de confesion calificada, ait etiam: Non po-

Num. 52

La calidad puesta en vna oracion continuada, no es separable, aunque sea en diferente tiempo.

Num. 53.

La calidad de la confesion, aun en delito graue, quando le excluye, no admite pena ordinaria.



posse reus capitaliter puniri, etiam si ad sint contra reum indicia, quantumcumque urgentissima, & post Riminald. & alios Cardinal. Tusch. concl. 674. lit. C. num. 19. volumin. 2. The-
saur. decis. Pedemontana 13. Vbi loquitur de muliere, quæ
fatetur de trufisse filium in puteum, vel sepeliuisse, quia il-
lum peperit mortuum, Surdus d. decis. 258. num. 7. ibi: Qui-
nimo tantum operatur adiectio qualitatís, quod & si illi repug-
nat presumptio iuris, tamen talis confessio, non sufficit ad pœ-
nam ordinariam, sed confitens delictum eo casu punitur extra
ordinem, & in fine prædicti numeri post Caualecan. decis. 27.
num. 88. in 2. par. redit rationem, dicens: Quod si diuidi pos-
set certè illa confessio simplex, abstracta qualitate, non suffice-
ret ad pœnam ordinariã, sicuti, si qualitas nulla adiecta fuisset,
est ergo evidens signum, quod & si diuidatur, tamen ea diui-
sio, adhuc non est absoluta.

Num. 54
La razon de la cõ-
clusion preceden-
te.

Num. 55.
Paciano es de la
misma opinion.

Mirabiliter Fuluius Pacian. de probat. d. capit. 25. num.
16. lib. 1. ibi: Non erit tamen illa qualitas sine fructu, licet à
confessione diuidatur, nam propter adiectionem qualitatís non
poterit reus ordinaria pœna puniri, vt ait Abbas in cap. audi-
tis, num. 32. de exceptionib. Grammaticus cons. 69. in causa
Benedicti, in fine, & vot. 2. num. 3. & Boerius decis. 163. n. 15.
vers. Ant ab initio, cum alijs pluribus.

Q V E A V I E N D O R E V O C A D O E L
Marques por erroneas las confesiones, no le pueden
parar perjuizio.

Num. 56
El Marques reuo-
cò las confesio-
nes por erroneas.

Verum enim vero, caso negado, que la confesion pri-
mera fuera la misma que el Marques hizo ante el se-
ñor don Alonso; y en la segunda no huiera negado, sino
confessado el delito, adhuc tamen, pudo reuocar, como re-
uocò, por erroneas las dichas declaraciones; y se ha de juz-
gar dellas como sino se huieran hecho; porque cõsta que
el Marques no solamẽte no cometio el delito, y crimines q̃
se le imputan, pero que ni tuuo parte en ellos, ni se le comu-
nicaron, ni interuino; y que obrò siempre con igualdad a su
sangre, y obligaciones, de que se harà euidencia, por lo que
resulta de sus probanças.

EVSA



Et ut rem ab origine repetamus, no ay duda en que la confesion en las causas criminales, quantumvis grauissimas, se puede reuocar por erronea vsque ad sententiam, *l. error facti, nec dum finito negotio nemini nocet, l. cum falsa demonstratione 5. C. de iuris, & facti ignorantia, l. sancimus, C. de errore aduocatorum, l. 8. tit. 6. par. 3. ibi*: Bien la puede enmendar en qualquier lugar que este el pleyto, ante que sea dada la sentencia definitiva, probando primeramente el error, donde añade Gregor. Lopez glos. verb. *Antes que sea dada, & etiam post si fuerit appellatum, ut in l. fin. C. de error. aduocatorum, & l. creditor, §. iussus, ff. de appellat. Bald. & Ias. in d. l. error, Decius in l. 1. C. de errore calculi, Marfilis in l. 1. §. fin. ff. de questionib. Gratian. vot. 7. num. 6. & præter antiquos, qui vno ore hanc conclusionem testantur Lancelotto Gallial. conf. 125. Marcus Antonius Maceratenis resol. 21 num. 1. & cum innumeris Giurba conf. 16. num. 5. vers. *hinc tamen non obstantibus*, Amescua de potest. in se ipsum lib. 1. cap. 19.*

Quæ conclusio habet locum, etiam si confessio fuisset maturè, & cum magna deliberatione facta, Anton. Monachus decis. Bononiensi 60. num. 22. & decis. 64. num. 2. & 3. Caual. criminal. resol. casu 186. num. 1. Mancino de confes. cap. n. 75. & cap. 7. num. 2. Menoch. lib. 6. præsumpt. 22. num. 8. & cum alijs Maceratenis, & Giurba vbi sup.

Et etiam si sit iurata, & in iudicio pluries repetita, Bald. & communiter Doctor. in l. 1. C. de errore calculi, & in d. l. cum falsa, C. de iuris, & facti ignorant. Seraphinus de iurament. privileg. 11. num. 3. & privileg. 93. num. 8. Morotius conf. 29. num. 34. & conf. 46. num. 33. & cum alijs Farin. q. 81. n. 318

Et etiam si fuerit in tortura emissa, & postea ex intervallo ratificata, nam probato errore reuocatur, Cæsar Bart. decis. 5. num. 22. Chartar. in praxi interrogationis reorum, lib. 4. cap. 1. num. 26. Guazzino de defensione reorum, defensione 32. cap. num. 7. & nouissimè Horatius Persius consil. crimin. 28. de confessione erronea, vbi ait num. 1. *Non esse dubium confessionem erroneam, siue spontanea sit, siue per torturam extorta, posse reuocari, & reuocata, non nocere etiam iura*

Num 57.

La confesion en las causas criminales, quantumvis grauissimas, se reuoca por erronea.

Num. 58.

Etiam si confessio sit facta cum magna deliberatione.

Num. 59

Et etiam si sit iurata, & pluries repetita.

Num. 60.

Et etia si fuerit in tortura emissa,



ta, deliberata, geminata, seu ratificata.

Num. 61.

La confesion espontanea no necessita de mas probança.

Con que se responde a lo que informò el señor Fiscal a la vista deste pleyto, que auiendo sido la confesion del Marques espontanea, in qua nulla requiritur ratificatio, no es necessario mas probança, nam in confessum nullæ sunt partes iudicis in condemnando, *l. qui sententia, C. de pæn. & c. 1. de confes. cum alys iuribus.*

Num. 62

Responde a la alegacion del S. Fiscal, quod in confessum nullæ sunt partes iudicis.

Respondetur enim, que esta doctrina es cierta, & sufficit vna sola confessio ad condemnandum, cum tamen non sit expressè reuocata, *glos. 1. in l. seruus, C. ad l. Iuliam, de vi publica, Bartol. in l. unica, C. de confes. Butrigar. in l. 2. C. de custodia reorum, vbi Linus, Azor, & Odofred. & latius Farinac. q. 81. n. 8.*

Num. 63.

La confessio reuocada, nullius est effectus, nec facit iudicium ad torturam.

Porque la confesion reuocada, nullius est effectus, nec aliquod indicium operatur, *ut per glos. in cap. fin. verbo iusta, de iure iurand. in 6. Magon. decis. Florentin. num. 7. vbi ad propositum ait: Quod nec etiam facit indicium ad torturam.*

Num. 64.

Et reditur ratio.

Y es la razon concluyente la que dieron, refiriendo a los antiguos, Bertazol. *cons. criminali 103. num. 20. Felicius d. allegat. 8. num. 6. par. 1. Amescua, & cæteri quos supra adduximus, quia confessio non facit delictum, nec per eam veritas vim mutare potest, d. l. cum falsa, vbi Bartol. C. de iuris & facti ignorantia, & est text. in l. at si quis, ff. de Religiosis, & sumptibus funerum, vt per Marfilis in l. 1. numer. 33. ff. de siccarijs, Antonius Gomez lib. 3. variarum, cap. 3. num. 8.*

Num. 66.

Reditur ratio rationis.

Et rursus, ratio istius rationis est; *Quia causa efficiens confessionis, est consensus, dato enim errore, sicut deficit consensus, deficere etiam debet confessio, Monach. decis. Lucensi 59. n. 10. Farin. d. q. 81. n. 315.*

Num. 67.

El error de la confesion se prueua por presunciones, y cogeturas, in quo ferè nullus dubitauit.

Y para entrar en la defensa del error de las confesiones del Marques, se supone por concluyente vna conclusion cierta, y juridica, in qua nullus dubitauit, que este error se prueua por congeturas, y presunciones, que puedan persuadir el animo, quod res aliter se habuit, vt tenent Bald. & Salicetus in d. l. error, Abbas in cap. fin. ad fin. de confes. Bart. in l. non fatetur, ff. de confes. vbi propriè loquitur de confesio

ne



ne erronea, quæ etiam vt talis reuocari potest, etiam in facto proprio, maximè si de magno damno vitando agatur, *Et in l. sed si, ff. de condit. indebiti*, Aluensis *conf. 9. num. 48.* Menoch. *lib. 6. presump. 22. num. 8.* Nata *conf. 630.* Honde-
deus *conf. 102. num. 44. vol. i. & cum multis D. Valenzuela*
conf. 100. n. 99.

Y esta probança ad detegendum errorem, se puede ha-
zer, vel per testes, vel instrumenta, vt post Bartol. *in d. l. non*
fatetur, testantur Hondedeus *conf. 60. num. 69.* & Guazzin.
de defension. reor. d. c. 32. n. 2.

Y aunque se puso en controuersia, si era necessario ad
consequendam liberationem, reuocada la confesion, no
solo probar el error con que se hizo, & quod resaliter se ha-
bet, sino tambien qua causa motus fuerit confessus ad ita
per errorem fatendum, en que muchos dixeron, que era ne-
cessario probar la causa del error, vt per Franc. *in cap. 1. nu-*
mer. 2. de accusat. in 6. Aretinus *in cap. cum del icti, num. 29.*
de accusat. præsertim quando confitetur, quis factum pro-
prium.

Tamen vera resolutio est, quod si validis coniecturis
probatur rem aliter se habere, no es necessaria otra proban-
ça, para que conste del error, porque si lo que prejudica al
reo que confessò, no es mas que su confesion propria, no
constando por otro genero de probança del, ni ay cuerpo
de delicto; la confesion no le pudo hazer, ni formar, vt dixi-
mus supra ex Bertaz. Felic. & alijs.

Pero quando fuera necesario especificar la causa de el
error, es efficacissima, y vrgente la que exprefsò el Marques
en la confesion ante el señor don Francisco de Robles, de
las palabras que passaron entre el, y el señor don Alonso de
la Carrera en la villa de Illescas, para lo qual no es necessa-
ria mas probança, que ser calidad de la confesion segunda,
porque no es separable, *confesse, pero por esta causa*, ex prædi-
ctis iuribus.

Sed adhuc, quando fuera necessaria probança de la cau-
sa del error en la confesion, que fueron las persuasiones q̃
el Marques dize que le hizo el señor don Alonso, se puede
tener por probança concluyente lo que el Marques ha pro-
ba-

Num. 68

Etiam in facto pro-
prio, quãdo tracta-
tur de magno dam-
no vitando.

Num. 69

Probatio ad dete-
gendum errorem
fit per testes, aut in-
strumenta.

Num. 70

Num. 71.

Muchos dixerõ, q̃
era necesario pro-
bar la causa del er-
ror.

Num. 72

Vera resolutio est,
quod validis con-
iecturis probatur
rem aliter se habe-
re.

Num. 73

Quando fuera ne-
cessario probar la
causa del error es
eficaz la que ex-
prensò el Marques.

Num. 74

Quando fuera ne-
cessario probar la
causa del error, et-
ia probada.

8
bado en la pregunta 13. de su interrogatorio, suponiendo que el intento que se deduce de lo que el Marques dize que le dixo el señor don Alonso *supra numer.* 36. fue, que con su declaracion, de que su pretension era hazer Republica libre la Andaluzia, para quitarla los tributos, y restituir el brazo de la Nobleza, se deshiziesse la voz de que el Duque se queria hazer Rey de la Andalucia, que fue la pretension que siempre tuuo el Conde Duque, para hazer cierto el informe q̄ tenia hecho a su Magestad; y para dar por culpado al Marques en esta forma, se hizierō grandes diligencias por mano de personas poderosas, buscando testigos q̄ lo dixessen, prometiēdoles honras, y oficios, como lo deponc el Licenciado Christoual Rodriguez Garfias Presbytero, Mem. n. 325. *Que en aquel tiempo oyò dezir a don Leonardo de Camargo, queriéndose partir para esta Corte, que quien le embiaua a llamar, le oyria, y que dentro de pocos dias irian rayos contra el Marques de Ayamonte, y le pagaria lo que le auia hecho. Y mas adelante prosigue, diciendo: Que tambien oyò dezir a don Francisco Maldonado, despues que mandaron retirar de la Corte al Conde Duque: Aora se mudaràn los volos en la causa del Marques de Ayamonte.*

Num. 75.

Fray Melchor Correa de la Orden de San Francisco, me. n. 317. *Que quando se fue el Señor Conde de Peñaranda de Ayamonte, se fue con el Fray Francisco de Angulo, Guardian de San Francisco de Ayamonte, y uno de los confederados contra el Marques; y despues que el dicho Señor Conde vino a la Corte, llegó a ella D. Frācisco Maldonado, el qual se cartaua con todos los de su quadrilla; y entonces se publicò entre ellos, que traia dos Abitos, y que auia de auer mercedes para todos. Y yendo el dicho Guardian con dicho Señor Conde de Peñaranda a Gerena, publicò, que le auia de dar su Magestad una Mitra, y que todo esto nacia de la confianza que tenian, de que auian de hazer mercedes a todos los que jurarō contra el Marques.*

Num. 76.

Testigos que no se
facaron en el me-
morial.

Y Aluaro Romero, y Geronimo Voto, que no estàn puestos en el memorial en la dicha pregunta 13. concluyen: *Que fomentauan la induccion de los testigos personas de gran puesto, que ofrecian dadinas, y mercedes.* Y lo mismo dicen



don Alonso Brioso, don Alonso de Vergara, el Capitan Francisco Perez, Diego Lobato, don Luis Marquez, y el Presentado Fray Pedro de Angulo, de la Orden de Predicadores, y Francisco Fernandez Luis, añade: *Que la merced del Abito, que le hizieron a D. Francisco Maldonado fue por esta causa, que tampoco están en el mem.*

Y en la pregunta 6. del interrogatorio de tachas, en que se articulò las que tiene el dicho Don Francisco Maldonado, dize Don Esteuan de Ribero, del Abito de Avis: *Que Don Antonio de Isasi le mostrò cartas del Conde Duque, en que ofrecia grandes honras, oficios, y beneficios a los que jurasen en esta causa, que son palabras que se omitieron en el memorial.* Y en las que están puestas en el num. 326. dize: *Que porque el Marques echò de Ayamonte a la amiga de don Leonardo Camargo, llegaron de su parte, y de la de don Antonio de Isasi al Maestre de Campo don Urban de Abumada, para que jurasse contra el Marques; à que respondió: que no sabia cosa ninguna contra su lealtad, porque siempre le vio cumplir con sus obligaciones.* Y el dicho Lic. Garfias también añade: *Que el Licenciado Contreras le dixo, que la persona que auia tomado el negocio por su quèta contra el Marques, no era de burlas, y que a don Francisco Maldonado le auian hecho merced del Abito, y del sueldo de Capitan de Cavallos, por auer jurado contra el Marques.* Y lo mismo dizen Antonio Collantes, don Duarte de Abreu, y otros muchos testigos: y el Capitan Antonio Lobato añade, q̃ don Francisco Maldonado prometia dineros, y mercedes a los q̃ hablaua, para que depusiesen contra el Marques.

Y don Iuan Garceran, mem. num. 416. dize en vna carta que escriuiò al Marques, presentada por el señor Fiscal: *Y como via el Conde que yo era criado de V. Excelencia, y por el informe que tenia hecho seis dias antes, me fue haziendo la puente de plata, y diziendo, que si pretendia algo.* Y en la relacion que vino con la dicha carta, me. n. 418. añade. *Y me dixol las cosas por diferentes modos con dadiuas.*

Y con estas disposiciones concurre lo que dize el dicho Fray Melchor Correa, mem. num. 327. *Que como vieron la ocasion en las manos los conjurados contra el Marques, se*

Num. 77.

Esto no està en el memorial.

08. mui

Num. 78

Num. 79.

Como se examinaron en Ayamonte los testigos contra el Marques.



202
juntaron en la celda del dicho Fray Francisco de Angulo, cō don Alonso Castrejon, que era tambien enemigo del Marques, y hazian sus juntas, y concilios contra el; y por encubrirse se venian al Conuento de San Francisco, y auisauan al Señor Conde de Peñaranda, el qual se entraba en la Capilla de la Soledad, como que se iba a rezar, y luego se iba a la celda de el Guardian, donde examinò algunos de los testigos, y otros entraban de noche por la puerta del rio a hazer declaraciones, por no ser vistos: Y que quando se fue el dicho Señor Conde de Ayamonte, se fue con el el dicho Fray Francisco.

Num. 80
Cartas que denotan lo mismo.

Y la mayor comprobacion nace de la carta del Duque de Medina para el Conde Duque, su fecha en Casarrubios à 21. de Nouiẽbre de 641. quando caminaua a Valẽcia de Alcantara, mem. num. 335. en que le representa, y acuerda, *no auer dicho à los pies de su Magestad mas de lo que le ordenò, y aconsejò: y que tiene esperança le ha de sacar del empeño en que le auia puesto.* Y tambien consta lo mismo por otras cartas presentadas por el señor Fiscal, que no se pusieron en el memorial, con las respuestas del señor Conde Duque, en que le assegura, *sacarle de todo en ombros, porque la vida, honra, hazienda, y Casa del Duque, era la suya misma.* Y si se huuieran puesto las demas cartas, y papeles, que se han omitido, y los que el Consejo mandò quitar deste pleyto, por los decretos que el Señor Conde Duque ganò de su Magestad, para que se quitassen, se verificarà con mayor euidencia el intento referido.

Num. 81
Haze se ponderacion de la probança.

Todo lo qual dà gran fuerça a la probança, para que se verifique la calidad de la dicha confesion, en cosa tan imposible, y dificultosa, por auer passado entre los dos secretamente, *ex iuribus vulgaribus.* Imò es probança infalible, y cierta, puesto que quien prometìò mercedes, y las dio con efecto, empeño tuuo en la causa; y este fue el mismo para la persuasion del Marques, *ex identitate rationis.*

Num. 82
Discurrese por las conjeturas cō que se prueua el error.

A que se añaden algunas conjeturas, y presunciones por donde se manifesta el error de la confesion. La mas urgente, y la que en la consideracion del Consejo, ha de pesar mas que todos quantos indicios pondera el Señor Fiscal cō



tra el Marques, y que quantos testigos han dicho, y depues to en esta causa, es, auer tardado mas el Señor Conde de Peñaranda el dezirle q̄ viniesse a esta Corte, porque asì lo mandaua su Magestad, que el en executar lo: pues està probado, que dentro de cinco horas se puso en camino, sin preuencion de dineros, y criados, no ignorando las aueriguaciones que el señor Conde de Peñaranda estaua haziendo; sin embargo, pudo mas la fuerça de su inocencia, que el temor que le podia causar venir à la presencia de su Magestad, cō que se excluyò qualquiera presuncion contraria, vt ad propositum considerauit Cæpola *cons. crimin. 31. versic. Decima, & ultima, num. 8.* Marsil. *in §. diligenter, nu. 204.* Grammatic. *consil. crimin. 29. num. 32.* Marc. Mantic. *consil. 148. num. 1. & 2. volumin. 1.* Bursatus qui plura congerit *consil. 216. vol. 2. num. 47.* dize, que se haze mas llana esta presuncion, *Ex qualitate personarum, & nobilitate, reorumque natalibus, ac sanguinis extimij, per textum in l. non omnes, §. à barbaris, ff. de re militar. & num. 50. ait: Quòd innocentia rei iustificatur huiusmodi presumptione, ex glos. in l. 1. verb. Non occidendi, C. ad l. Corneliam, de siccar. Bart. in l. 1. §. de illo, ff. de bon. eorum, & Marsil. in praxi, §. ultimo, num. 15. & plenissimè Farinac. *quæst. 48. num. 48. cum seqq.* & non ineleganter Thom. Grammat. *consil. 61. ibi: Ultimo, & satis considerandum, quòd prefatus Notarius Troianus in sua libertate persistens in eius patria Sancti Germani, citatus ad instantiam Regij Fiscillico sponte venit, & se presentauit ad carceres, ut eius innocentia patefieret, quòd quidem maximum apparet esse indicium innocentia, cum nemo reperiatur ita fatuus, & insanus, ut videns se reum criminis vellit sua libertate priuari, & sponte carcerari, ut multa allegat.**

Porque no ay prueua tan concluyente para probar la inocencia, que la seguridad del animo, el venir a ponerse intrepidamente el que estaua indiciado de tan gran delito, in conspectu Principis, vt probatur in sacris literis, *Prouerborum cap. 28. in princip. ibi: Fugit impius nemine persequente; Iustus autem, quasi leo confidens absque terrore erit,* Theodoretus *Psal. 118. num. 46.* donde ponderando esta presuncion, que nace de la seguridad de la conciencia, en el gene-

ro-

Num. 83

La primera presuncion es auer venido a ponerse a los pies de su Magestad:

Num. 84

Adducitur elegar. consilium Bursati.

Num. 85

Adducitur in terminis Grammat.

Num. 86.

Num. 87

Adducitur cap. 28. Prouerbior.

Num. 88

Et Theodoretus.



Num. 89
Et Quint. Curt.

Num. 90
Et Casiodor.

Num. 91
Et Cicer. pro Milone.

Num. 92
Stobeus, & alij.

Num. 93.
El Marques no ignoró las diligencias q̄ el S. Conde de Peñaranda hazia contra él, quando vino llamado de su Magestad.

roso animo del Rey David, ait: *Vita secundum legem acta, fiduciam affert, & huius rei testis est magnus ille David, nam ante peccatum multa fiducia cum Saule sermocinabatur, post peccatum parricidam, fugitans filium prospiciens in terram, caputque opperiens ambullabat.* Y en estos terminos dixo Quinto Curcio lib. 7. de reb. gest. Alexandri, que estando indicia- do de crimen de lesa Magestad, Polidamantes conscientia fretus in Regiam venerat, con que se deshizo la sospecha, Casiodoro lib. 7. variar. cap. 35. ibi: *Manifestatio est consciē- tia bonae praesentiam iusti Principis expetisse, quam solus ille, de- siderare potest, qui de magna mentis puritate confidit, aspectum solis, nisi clara lumina non requirunt, quia illa tantum pos- sunt, & rutilantes pati radios, quos constat oculos habere pu- rissimos sic praesentiam Principis ambiunt, qui de cordis sinceritate praesumunt.* Y Cicer. in orat. pro Milon. ibi: *Magnā vim habet conscientia iudicis in utramque partem, ut semper pae- nam ante oculos versari putent, qui peccauerint, & nihil ti- meant, qui nihil admiserint,* Stobeus sermone 24. ibi: *Pitago- ras neminem, tam audacem esse, dicebat, quem mala conscien- tia, non faciat timidissimum, non enim quiescit animus mala conscius, sed ab omni etiam vento abhorret.* A que aludio la respuesta de Bias, qui interrogatus: *Quanam res in vita me- tu careret?* Bona conscientia respondit, Antonius in Melisa p. 1. serm. 66. Maximus serm. 24. y Seneca Epist. 97. ad Luci- lum. lo dixo con no menos elegantes palabras, aunque bre- ues, *Bona conscientia prodiri videt, & conspici.* Plautus in Am- phitrione.

Cui non deliquit decet audacem esse,

Et confidenter pro se. & proteruē loqui.

Et Ouid. lib. 1. Fastor.

Conscia mens, ut cuique sua est, ita concipit intra.

Pectora pro facto spemque metumque suo.

Porque no ignorando el Marques las diligencias, e in- quisiciones que estaua haziendo el señor Conde de Peña- randa de sus acciones, quando le dixo, y preuino, que le lla- maua su Magestad, sino estuuiera libre de la culpa sobre que se auia formado la inquisicion, no le faltara escusa, di- lacion, o lugar oculto donde retirarse, sin exponerse al ri-

gor



gor de vn juyzio, de que no podia esperar sino rigurosa determinacion: y el venir con tan prompta obediencia a oír la determinacion de su Magestad, solo lo pudo hazer la seguridad de su conciencia, vt ait Seneca in lib. de ira: *In malis sperare bonum, solum innocens potest.*

La segunda presuncion resulta, de que quando empecò a correr la voz, de que persona mas poderosa se queria hazer Rey del Andalucia, hallandose el Marques en medio de los Estados de la persona por quien corria la voz, y del Rebelde de Portugal, con quien confina Ayamonte, pidió licencia a su Magestad, con mucha instancia, para salir de su Estado, y venirse a esta Corte, o para retirarse. Y la respuesta que tuuo, fue, mandarle que asistiese al Capitan General de la costa del Andalucia, a quien se auia dado las armas del exercito de Ayamonte.

Este hecho se prueua con las deposiciones de treinta testigos, *Mem. desde el num. 259. hasta 265.* que vnos dicen, q̄ fue publico, que luego que se levantò Portugal, y se dieron las Armas del Exercito de Ayamonte al Duque de Medina-Sidonia, el Marques pidió licencia a su Magestad para salirse de su Estado, o retirarse a Lepe, y se le denegò, mandandole, que asistiese al dicho Capitan General. Y otros depone juntamente con la publicidad del caso de auerselo oydo dezir al Marques, y a Antonio de Barrionuevo su Secretario, y a Diego del Corro Alarcon, la instancia que auia hecho para que se le concediese la dicha licencia, y lo que su Magestad le auia respondido, para que hiziese la dicha asistencia. Y particularmente Pedro de Marañon Villarroel, paje que fue del Marques *Mem. num. 252.* dize: Que luego que se levantò Portugal passauan à Ayamonte algunos soldados con passaporte, y que no auia otra voz en aquel Reyno, sino que el Capitan General de las Armas se levantaua por Rey de la Andalucia, y que aunque el Marques no lo creyò, se escandalizò mucho de semejantes platicas; y assi por lo que podria resultar escriuiò a su Magestad, pidiéndole licencia para venirse a esta Corte, o para retirarse a la villa de Lepe, dándole por causa, que no era soldado, ni tenia puesto en aquella plaça. Y que la respuesta que tuuo de su

Num. 94

Segunda presuncion con q̄ se prueua el error.

Num. 95

Probança desta presuncion.



Magestad fue, mandarle, que asistiese en Ayamonte : Y que vio la carta de su Magestad, en que se lo mandaua as-
fi.

Num. 96

Y el dicho Diego del Corro Alarcon, *Mem. num. 263.* di-
ze lo mismo; y que el mismo testigo fue el que escriuiò la
carta a su Magestad, y otra al Secretario don Fernando
Ruiz de Contreras, de que supo auia auido respuesta.

Num. 97

Y lo mismo se comprueua con las cartas de su Mage-
stad, presentadas *Mem. num. 265.* sus fechas de tres de Ene-
ro de 641. y con las cartas del Conde Duque, que no estàn
puestas en el memorial, escritas al Marques, en que le dize
lo mismo; y de vnas, y otras se reconoce, que son en respues-
ta de las que el Marques auia escrito, pidiendo la dicha licen-
cia, y de la causa que dio para q̄ se le concediese, que no e-
ra soldado, ni tenia puesto.

Num. 98

Contradice esta
probança el delito
de que se acusa al
Marques.

Y no se compadecen, ni casan bien el presupuesto, de
que el intento del Marques fue, que se hiziese republica li-
bre la Andalucia, y escriuir a su Magestad luego que suce-
diò el levantamiento, que le diese licencia para retirarse, q̄
no pudo tener otro fin, sino querer estàr lexos de platicas de
esta calidad, si llegasse a ser cierto algo de lo que se dezia, y
murmuraua. Y para calificar que el animo del Marques nū-
ca fue apartarse de sus obligaciones, ni de concurrir en ac-
cion tan fea, y abomiuable, no se puede representar proban-
ça mas viua, que esta preuencion, porque el animo (que es
el que haze, y constituye el delito) no se prueua, sino es por
los actos, y palabras exteriores, por los quales se ha de
gouernar, y determinar, quam sententiam optimè confir-

Num. 99

El animo se cono-
ce de las palabras,
y actos exteriores.

mauit Socrat. *Nam cum diues quidam filium adolescentem
ad Socratem misisset, ut indolem eius inspiceret, ac pedagogus
diceret: Pater ad te, ò Socrates, misit filium, ut eum videres:
tamen Socrates ad puerum, loquere igitur, inquit, adolescens,
ut te videam significans animum, non tam in vultum prospi-
ciendum esse, quàm in loquutione, & actibus exterioribus, nã
oratio est umbra animi, ut ad propositum dictum Socratis,
refert Mascardus concl. 95. Quo modo probetur animus, quod
etiam apertè ostendit Aristoteles lib. 1. Perihermenias, id-
est, de interpretat. cap. 1. vbi ait, Ea igitur, quæ in voce ver-*

San. AVSA



sanctur signa sunt affectuum, qui in animo sunt, nam verba sunt signa voluntatis, ut cum refert Menochius libr. 6. presumpt. 35. nu. 18. & facit textus in l. Labeo 7. versic. Idem Tiberio, ff. de suppellect. legat. ibi: Nam quorsum sunt nomina (inquit) nisi ut demonstrent voluntatem dicentis; quia nemo existimandus est dixisse, quod non mente cogitauerit, glos. in §. sed iste, Institut. de actionibus, Paris cons. 131. num. 20. volumin. 1. & cum in numeris Giurb. cons. 51. num. 27. §. 28. Nam animus qualis fuerit in sequentibus, probatur ex precedentibus, l. si seruus plurium 53. §. fin. ff. de legat. 1. ibi: Ite earum, quae praecedunt, vel quae sequuntur, sunt expectanda, Bald. in l. quamuis, C. de fideicom. Socin. cons. 57. column. 6. ad finem, vers. Praterca, volumin. 1. quos refert, & sequitur Crauet. cons. 220. num. 11. Mandosius ad regulam Cancellariae regul. 5. quest. 4. num. 8. & cum alijs Mascardo d. concl. 95. ubi n. 8. quod in futuris est difficile praesumere contrarium, ex Bald. in proemio Decretalium, in verb. Rex pacificus, num. 14.

Num. 100

Qualis fuerit animus in praecedentibus probatur ex se

99.

Num. 101.

Tercera presuncio de las acciones q hizo el Marques luego que sucedio el rebelion, que se refieren por menor

La tercera, y no menos vrgente; y que ella sola puede desvanecer todas las presunciones contrarias, resulta de lo que hizo el Marques luego que tuuo noticia, por las inteligencias que auia introducido por aquella parte en Portugal, y por lo que dixeran vnos vezinos de Ayamonte, que se auian aprisionado en vnos varcos de que venian las Armadas à la Baia de Cadiz à impedir el socorro de las Terceras, que fue auisando al Duque de Ciudad Real, Gouvernador, y Capitan General de Cadiz, y por apretadas cartas à su Magestad, dandole quenta de lo que auia entendido, para que se hiziessen las preuenciones necessarias; y despachado dos varcos luengos, y por Cabo dellos à don Alonso de Valdes, para que auisasse à las Ciudades de las costas, y a sus Gouvernadores, y Corregidores, para que se pusiesen en arma; y remitiendo dos mil mosquetes al dicho Duque de Ciudad-Real, auriendole embiado a pedir armas para guarnecer aquella plaça, en vnos varcos, a cargo de don Francisco Ossorio, y don Luis Guerra; y de las muchas preuenciones que hizo para la defensa, repartiendo armas, poluora, cuerda, y valas entre los vezinos; y por si el enemigo quies-

fies-

AVSA



fiesse hazer entrada por la Barra de Ayamonte, hizo preuenir 4. varcos grandes con mucho lastre, para darles barro, y cerrar la entrada; y auindose hallado en aquella ocasion vnas naos de Dunquerque, que pelcaron con la Armada de Portugal, embiò veinte y nueue varcos luengos bien preuenidos, para que les dieffen ayuda, como lo concluyen Pedro Maraçon Villarroel, *Mem. num.* 288. el Capitan Antonio Martin, *Mem. num.* 289. citado por el antecedente, que fueron testigos de vista de todas estas preuenciones, y y ayudaron a despachar las cartas, y correos: Y lo mismo deponen otros ocho testigos, *mem. num.* 209. y otros treinta y cinco testigos, *mem. dicho num.* que aunque no se hallaron presentes al despacho de los varcos, y cargas, dicen de cierta sciencia, y de vista de las dichas preuenciones, y del socorro de los veinte y nueue varcos. Y para mas comprobacion està presentada la carta que su Magestad escriuió al Marques, dandole las gracias del auiso de las Armadas, su fecha en tres de Abril de 641. y otras muchas de los Corregidores, y Gouernadores de las ciudades, y lugares de la costa, en respuesta de las que el Marques les escriuió en razon de los dichos auisos, *mem. num.* 291.

Num. 102.
Quarta prefuncion
del auiso q el Mar
ques dio a su Ma
gestad, y de lo que
hizo en Ayamonte

La quarta prefuncion resulta del auiso que el Marques dio a su Magestad, y de lo que hizo en Ayamonte quando corria mas viua la voz, de que los rebeldes se juntauan en Castromarin, para entrar aquella Plaça, socorriendola con la gente de su Estado, sin q entrasse otra alguna en muchos dias, aunque se embiò a preuenir a los lugares circunvezinos, por los de la junta de Guerra de Ayamonte, como lo deponen

Num. 103.
Testigos con que
se prueua.

El Capitan Domingo Martin Zamorano, *mem. numer.* 300. que dice, que quando vino nueua a Ayamonte, q el Rebelde juntaua gente en Castromarin, para envestirla; preuino el Marques la infanteria, y despachò muchos correos a los lugares circunvezinos; y el testigo fue por su orden a Villablanca, y San Siluestre, y los traxo a las diez de la noche, y al mismo tiempo llegaron los de Lepe, y la Redonde la, que todas quatro son del Estado de Ayamonte, con los quales guarneció la Plaça, y anduuo toda aquella noche re

par AVSA



partiendo armas, y municiones, y visitando las postas: y a-
uiendose sentado en vn poyo rendido, luego que descansò
subiò al Puesto de San Roque, que està en vn alto, y le visi-
tò, cumpliendo en todo con la obligacion de tan leal vas-
fallo.

Y Pedro de Marañon Villarroel, *mem. num.* 301. dize:
q̃ sabe (por auerse hallado presente a todo) que assi como
el Marques tuuo noticia por vna espia en el mes de Agos-
to de 641. que el Rebelde juntaua gente en Castromarin,
para hazer inuasion en Ayamonte, hizo llamamiento de to-
da la milicia de los lugares de la comarca, para que vinie-
sen à la defensa de la Plaça, despachò à D. Fernando Altami-
rano a los lugares del Aljarafe, para que la conduxesse. Y assi
mismo llamò à todos sus vassallos: los quales vinieron lue-
go, y se fortificò la dicha plaça, y estuuieron en ella mas de
quinze dias, hasta que vinieron otros soldados de los demas
lugares.

El Capitan Christoual Carrillo, *mem. num.* 302. dize,
que en aquella ocasion el Marques anduuo de noche, y de
dia preuiniendo, y visitando las postas, y puestos con gran
cuidado, y zelo de la defensa de la Plaça: y concluye lo mis-
mo que los testigos antecedentes, añadiendo, que por auer-
se criado en la milicia de Flandes, el Marques le traxo siem-
pre a su lado, para que le aduertiesse lo que auia de ha-
zer.

El Licenciado Christoual de Barrionuevo, *mem. numer.*
303. dize lo mismo, en quanto à la preuencion que el Mar-
ques supo que el Rebelde hazia en Castromarin, para en-
trar en Ayamonte; y que mandò luego tocar al arma, y des-
pachò correos, conuocando la milicia de la comarca. Y que
aquel dia auia vna fiesta de toros en la villa de Lepe, y man-
dò que cessasse, y que viniesse toda la gente de su Estado, q̃
se juntò aquella noche; y al amanecer, con ellos, y con la
gente de la villa fortificò los puestos del castillo, y valuar-
tes, y puso los cuerpos de guarda, que le parecio conuenir,
y dio armas a los Clerigos, y Frayles; y se fue à la Iglesia de
las Angustias, y llamò al testigo, y à los demas Clerigos, y
les exortò, lo que conuenia, que defendiesse su Iglesia

Num. 104.

Mas testigos para
lo mismo.

Num. 105

Num. 106.

Mas testigos.



aquella noche, y desde la torre della al baluarte, y les dio mosquetes, poluora, y cuerda, diziendoles con grande afecto, que fiauá dellos cosa tan importante; y que correspondieran à sus obligaciones, y que anduuo toda aquella noche a pie, y acauallo recorriendo los puestos, y visitando todos los cuerpos de guardia, afligiendose mucho de que no venia la gente de la comarca, en lo qual se mostrò muy zeloso del seruicio de su Magestad, y hizo en la defensa de la dicha plaça lo que deuia a su obligacion.

Num. 107.
Mas testigos.

Y lo mismo dizen en sustancia, y en la misma conformidad otros quarenta y cinco testigos, *mem. num. 304*. Y el Capitan Iuan Buelta de Lorençana, criado de Don Iuan de Carvajal y Sande Presidente de Granada, y al dicho tiempo de la Junta de Guerra de Ayamonte, añade: Que por parecerle al Marques conueniente al mayor seruicio de su Magestad, quitò la artilleria a vnos Artilleros Portugueses, y puso en su lugar Artilleros Castellanos.

Num. 108.
Carta de su Magestad, en q̄ le dà la gracia del auiso.

Y para mas comprobacion desta presuncion, ha presentado el Marques vna carta de su Magestad de veinte y vno de Agosto de 641. dandole las gracias del auiso que le embiò de la gente que se juntaua en Castromarin, y de las preuenciones de la plaça, armas, y gente, y reparos del castillo, y gastos hechos de su hazienda, *mem. n. 305*.

Num. 109.
Mas comprobaciõ por papeles.

El repartimiento que el Marques hizo en aquella ocasion de las armas a los vezinos, Frayles, y Clerigos con vna certificacion del mayordomo de la artilleria, y vn Decreto del Conde Roo, para que se boluiesse, *mem. n. 306*.

Num. 110.
Mas comprobacion.

Las ordenes para conducir gente a la plaça, cometidas al Ayudante Francisco de Madrid, y al Capitan Domingo Martin Zamorano, *mem. num. 307*.

Num. 111.
Mas comprobaciõ

Vna instruccion de veinte y quatro de Agosto del dicho año de 641. para la visita de armas, listas de la gente de guerra, prouision de oficios, visita de poluora, registro de mantenimientos, y dinero, y para poner sobreguardas Castellanas a las Portuguesas de puertos secos, *mem. n. 308*.

Num. 112.
Mas comprobaciõ

Dos ordenes de tres, y cinco de Agosto del mismo año al Capitan Rodrigo Lorenço, la vna para visitar la torre de las Canelas de Ayamonte, que està a la voca de la Barra, y re-

co-AVSA



conocer lo que en ella faltasse, y la otra, mandando que se proueyesse, y cumplierse de sus rentas.

La quinta presuncion resulta de los gastos que el Marques hizo en las armas, y municiones que conduxo, para la custodia, y guarda del castillo de Ayamonte, y con el cabo, y guarnicion, con asistencia de la junta, para que no estuuiesse expuesta la villa, y castillo al riesgo en que estaua antes.

Num. 113.

Quinta presuncion de los gastos que el Marques hizo con las armas, y municiones para defensa de la plaza.

Iuan Romero Dominguez, *mem. num. 311*. dize: Que fue la persona por cuya mano corriò el adereço, y fortificacion del castillo, como Alcalde Ordinario; que entonces era; y luego que se dixo, que el Rebelde queria entrarla, le llamò el Marques, y le mandò, que tomasse a su cargo aderezarle, y que por su mano se hizo el gasto, y el Marques dio vna parte, y otra la Villa, y otra su Magestad, y que se gastaron seis meses en el adereço: y quando se auuiò la voz de que el Rebelde queria hazer la entrada, mandò sacar toda la municion, y poluora que estaua en las casas viejas del Cabildo, y se almacenò en el castillo; y le mandò al testigo, que cerrasse los almacenes, y le entregasse las llaues a Don Ioseph de Morillas, mayordomo de la artilleria de la plaza, y que assi lo hizo el testigo, y sabe que en ello se hizo vn gran seruicio a su Magestad, porque la municion estaua en mucho riesgo: y despues que se puso en el castillo con vna compania de guardia, que no le ha faltado, con que esta con mucha seguridad: y que todos los dias que durò la obra, iba el Marques muchas vezes a verla, y le encargaua mucho se hiziesse con breuedad, porque assi importaua al seruicio de su Magestad.

Num. 114.

Testigos con que se prueua.

El dicho Don Ioseph Lopez de Morillas, mayordomo de la artilleria, citado por el testigo antecedeñte, dize lo mismo, *mem. n. 312*.

Num. 115.

Y lo mismo concluyen los quarenta y cinco testigos, *mem. n. 313*. citados en la probança de la presuncion antecedeñte, *mem. n. 314*.

Num. 116.

La sexta resulta de los auisos, y instancias que hizo el Marques con su Magestad, hallandose en esta Corte siete años antes del rebelion, en los memoriales que dio, proponien

Num. 117.

Sexta presuncion de las instancias q hizo el Marques, para q fuera traído a esta Corte el Duque de Bergança.

AVS



niendo quan conueniente seria sacar del Reyno de Portugal al Duque de Bergança, por lo que los Portugueses aplaudian su casa, y persona, por el rebelion que se podia temer, de que se le dieron las gracias por el Consejo de Estado.

Num. 118.

El dicho Aluaro Romero, *mem. num. 320.* dize, que entre las cartas que escriuio el testigo, por mandado del Marques a diferentes personas, quando se rebelò Portugal, fue vna para su Magestad, en que referia las instancias que auia hecho en presençia del Conde de Oliuares, para que fuesse sacado de Portugal el Duque de Bergança, por estarle tan afecto los Portugueses, que se podia temer algun rebelion.

Num. 119.

Pedro de Marañon Villarroel, *mem. num. 321.* dize, que tiene por cierto lo contenido en la pregunta 12. del Marques, en que se articularon estos auisos, porque se acuerda, que escriuio vna carta a su Magestad Aluaro Romero en su presençia, dictandola el Marques, y entre otras cosas dixo, que auia algunos años, que auia dado memoriales a su Magestad, y en el Consejo de Estado, que conuenia a su seruicio sacar de Portugal al Duque de Bergança, y traerlo a la Corte, por el amor que los Portugueses le tenian, y la vanidad con que le tratauan: y en otras ocasiones oyò que-
xar al Marques del Conde Duque, de que no le auia respondido a ningun memorial, que en la dicha razon le auia dado.

Num. 120.

El dicho don Rodrigo de Godoy, *mem. num. 322.* dize, q estando con el Marques algunos años antes que sucediera el lebantamiento de Portugal, vna noche en los corredores de Palacio se encontrò con don Luis de Alencastro, hermano del Duque de Auero, y se salieron ambos en vn coche, y el testigo con ellos, y se fueron àzia Santo Domingo, y por el camino le fue diziendo el Marques, que auia dado vn memorial a su Magestad, diziendole, que era conueniente a su seruicio sacar de Portugal al Duque de Bergança, por lo que aquel Reyno le queria, y por escusar de vn lebantamiento. A lo qual le respondiò el dicho don Luis, preguntándole, que respuesta auia tenido? A que le respondiò, que has-
ta



ta entonces no auia tenido ninguna mas de auerle dado las gracias el Consejo de Estado. Y lo mismo deponen diez y siete testigos, *memor. numer. 323.* Quibus suppositis

Num. 121.

Num. 122.

La verdad destas acciones, exciuyē qualquier delito, & breuiter numerantur.

No era necessaria mas prueua; ni comprobacion para deshazer todo quanto se ha dicho contra el Marques, que la verdad destas acciones tan exclusiuas del delito que se le imputa, que por ellas solas, quando cessaran otras defensas, se prueua el error de las confesiones, y el contrario afecto con que han depuesto algunos testigos, si bien ninguno dize cosa considerable, porque si como se presupone, el intento del Marques, fue, que se leuantasse el Andaluzia, y que se hiziesse Republica libre, o que otro se leuantasse por Rey, y para este efecto dar lugar a las Armadas, y entrada en Ayamonte al Rebelde; como se compadece dar auisos a su Magestad, y a los Gouernadores, y Cabos de las Ciudades de la costa, para que se pusiesfen en defensa, y remitir con tanta diligencia, y tan a tiempo dos mil mosquetes a Cadiz, poluora, y municiones para la defensa, y disponer las compañías, hasta darles armas a los Religiosos, y Eclesiasticos, para la resistencia, accion tan contraria a la falta de lealtad, en persona de la sangre del Marques, que no es posible calificarse el cumplimiento de la obligacion de vn vassallo, con mas viuas acciones. Y assi, como se pretende hazerle reo del crimen de lesa Magestad, por las presunciones que se le acomulan, de que no ay mas probança, que vnos vagos, y mal formados indicios, han de quedar desvanecidas, y ha de ser absuelto, y dado por libre, auiendose verificado con tanto numero de testigos, con la carta de su Magestad, y con las demas que estan ponderadas todo lo contrario de aquello a que se han endereçado las dichas presunciones, vt contrariorum eadem sit disciplina, ex vulgari regula, §. 1. in tit. de ijs qui sunt sui, vel alieni iuris, vbi cognito vno de contrarijs cognoscitur, & eius contrarium, & dispositum in vno, debet esse in altero, glos. in authentic. vt nō fiant pig norationes, verb. Non enim, column. 5. quia idem operatur oppositum in opposito, quod propositum in proposito, l. fin.

Num. 123.

Como se pretende hazer reo al Marques del crimen de lesa Magestad, por las presunciones q se le acomulan, ha de ser dado por libre, por las que tiene en su fauor.

Num. 124.

Cognito vno de contrarijs cognoscitur, & eius contrarium



*§. fin. ff. de legat. 3. Iaf. in l. si ex tot. in princip. ff. de legat. 1. Ro-
man. cons. 236. num. 7. vers. Quarto considero, vbi propterea
infert argumentū ab oppositis: Quod si talis actus sufficiens
fit ad inferendam pœnam, idem operetur contrarius ad infe-
rendam liberationem. Bald. cons. 398. alias 401. in impressio-
ne Francfurt, incipit, Queritur, an per solam diffamationem,
num. 3. Vbi vtitur eodem argumento ad repellendas præ-
sumptiones in crimine falsitatis, añadiendo, que quando lo-
contrario, que se ha de sacar conriene delito, praualet præ-
sumptio contraria, cui naturaliter coherent fundamenta inno-
centia, & remanet illiua a fama inquisiti.*

Num. 125.

El señor Fiscal dize
cōtra los fundamē-
tos del Marques, q̄
estā verificadas las
confesiones.

Contra estas presunciones, y fundamentos dize el se-
ñor Fiscal, q̄ estā verificadas las confesiones, y circunsta-
cias dellas, con bastante probança de testigos, y papeles.

Num. 126.

Responde a la pō-
deracion del S. Fis-
cal.

Y discurrendo por ellas, quedará mas llana la justicia
del Marques, y excluidas las ponderaciones contrarias.

Num. 127.

Num. 128.

Ponderase la depo-
sicion de Francisco
Sanchez Marquez,
que no perjudica al
Marques.

Y empeçando por la declaracion de Francisco Sanchez
Marquez, que fue el principio que tuuo la pesquisa, *memor.*

num. 1.

Este testigo dize de oidas en Portugal a Fray Nicolas de
Velasco. Y mirada atentamente su deposicion, no perjudica
en nada al Marques.

Num. 129.

Palabras que dize
Francisco Sanchez
que le dixo Fr. Ni-
colas, que no estan
en el Memorial.

Lo primero, porque en todo el discurso della, a quien
haze principal culpado, por las oydas de Fray Nicolas, es al
Duque, por las palabras que faltan en el *memor. num. 1.* que
no se pusieron, siendo tan importantes para la determina-
cion de la causa del Marques, donde hablando con el, dize
le dixo: *Que sirviendo al Duque tendria en el Andalucia quã-
to quisiessse, y que le daua palabra de hazerle Proueedor Gene-
ral, porque el Duque trataua de hazerse Rey della, por lo bexa-
da que estaua, y las desconfianças que del auian hecho, que pa-
ra esso se juntauan tres Armadas, una de Olanda de veinte na-
uios de guerra, y seis de fuego, y otros tantos de Francia, y
Portugal, y quedaron quinze aprestados en la Torre de Be-
len, muchos pertrechos de guerra, y artilleria gruesa de batir,
que sacaron del castillo de Lisboa. Y el tercero dia que le visi-
tò, auindole lleuado vn regalo, le dixo, Las preuenciones*

que



que tenia el Duque, y como se disponia la materia, que era escribiendo una carta a su Magestad, diziendo, que toda el Andaluzia le pedia, quitasse del Gobierno al señor Conde Duque, que auia impuesto sesenta y tres imposiciones, y donatinos; y que de no hazerlo, el tomara la voz del Andaluzia, y lo haria executar, y que desta carta se auian de sacar muchas copias, y embiarlas a las Ciudades, con auiso de que tomara la voz, para descargarla de los pechos, y tributos que pagaua, y que tenia quien le diese fauor, y ayuda; y con esto se alterarian los pueblos, para quando llegassen las Armadas; y seria suceso sin ganarse el aplauso comun, y que esta voz seria bien recibida de todos.

Y luego prosigue diziendo las palabras que estan en el memorial: Que el Marques de Ayamonte tambien ayudaria por su parte, porque estaua sentido de varias cosas, y de no le auer fiado la Frontera de su mismo lugar. Y va prosiguiendo la declaracion, sin tomar en la boca mas al Marques.

Estas palabras son enunciativas, y no disponen para ningun trato particular, que en quanto al lebantamiento huiesse hecho, ni imaginado hazer el Marques, ni se pueden referir, siendo, como son, de preterito imperfecto de subiunctiuo a hecho suyo, sino al arbitrio, y parecer del mismo Religioso, que juzgò, que por tener sentimientos de las mercedes que no le auian hecho, y de que no le huiesen fiado la frontera, ayudaria el intento.

Y pudiendo tener esta aplicacion, no se les puede, ni dedar otra en perjuyzio del Marques, por hazerle reo del delito, vt tenet Caualecan. decis. 19. num. 8. par. 5. por la l. si de interpretatione, que alega. ff. de iudeiussor. ibi: Secundo respondetur, quod quando verba possent accipi principaliter, tam in malam partem, quam in bonam, Et sonare tam in vertam, quam non delictum sanè in dubio sunt accipienda in mitiorem, Et benigniorem partem, vt tenet Bartol. consil. 108. incipit in quest. vertente, lib. 1. y dà la razon: Quia verba in dubio impropriantur, vt quis dicatur potius honestè, quam inhonestè facere, Et potius alterum non ladere, quam offendere, Et potius bonus, quam malus, ex glos. in capit. ne quis arbitretur

Num. 130.

Num. 131.

Ponderanse las palabras que dize Fràncisco Marquez que le dixo el Fraile, nõ brado al Marques.

Num. 132.

Las palabras q̄ dixo Fr. Nicolas al Marquez, no disponen, ni le haze culpado.

Num. 133.

Quando vnas palabras pueden tener dos sentidos, se hã de interpretar como excluyan el delito.

Num. 134.

Et adducitur, decis. Caualecani.



27. *quest. 2. Marfil. consil. 2. num. 9. Et sequenti, Et consil. 21. num. 11. Et consil. 12. lib. 1.* que son mas apretados terminos, nam non solum non est necesse impropriare praedicta verba, sino que si se les diera otro sentido, feria alterar su propria significacion.

Num. 135.
Testis de auditu
alieno non probat.
Imò nec dicitur ve
rè testis.

Lo segundo, que Francisco Sanchez dize de oydas a Fray Nicolas, & testis de auditu alieno non probat, ex textu vulgari *in cap. licet ex quadam, de testibus*, cum innumeris quos refert Farinac. *quest. 69. à num. 1. cum sequentibus*, & congerit rationes à Doctoribus varijs in locis adductas, & *num 7. ex Abbat. Felin. Anton. de Butrio, & plures alios*, ampliando propositam regulam, ait: *Quòd testis de auditu alieno, non solum non probat, verum etiam non dicitur verè, Et propriè testis, Et num. 9. Ampliat secundo, hoc multo magis procedere in criminalibus, in quibus testes de auditu alieno nò solum non probant, sed nec etiam faciunt praesumptionem, prout consuluerunt Marfil. consil. 20. num. 5. Et 10. Ias. consil. 22. num. 7. lib. 1. Angel. de Castro consil. 94. num. 27. libr. 1. in parvis inter consilia criminalia diuersor.* principalmente contra persona constituida en Dignidad, y de tan gran parte, y calidad, vt ait ibi *num. 12.* y quando es solo el testigo, res caret prorsus omni dubitatione, porque no obra mas la deposicion de vn testigo, que sino la huuiera, vt ait practica Conradi *in rubrica de negatione in criminalibus, numer. 41. vers. Secundus est gradus, fol. 303. column. 2.* prosequitur ibi Farinac. *num. 15. Et num. 22.* iterum ampliatur, *vt nec etiam fama concurrente testimonium de auditu faciat probationem, prout est textus in cap. tam literis, in principio, de testibus, ibi: Nihil esse contra Lucanum electum sufficienter ostensum, nisi de auditu, Et fama, Et ibi notat glos. verb. de auditu, Hostien. num. 2. Bald. numer. 1. versic. Item nota, & Abbas numer. 5.*

Num. 137.
Francisco Sanchez
Marquez es singular
en todo quanto
dize.

Lo tercero, que este testigo es singular en todo quanto dize, y aunque las oidas à Fr. Nicolas fuerā al mismo Marques, tampoco hazian semiplena probança, aunque concurrera con el la deposicion de otro testigo, *cap. causam, de probationibus, Et ibi glos. cap. bona el 1. contra de electione, Farinac. cum pluribus, quest. 62. n. 33.*



Y si se replicare por el señor Fiscal, que en las averiguaciones que hizo el señor Conde de Peñaranda, tratò de verificar el delito in genere, y que en este caso se admiten las deposiciones de testigos singulares.

Se responde, q̄ en lo indiuidual contra el Marques se ha reducido la probança à cargos especiales, en que es necesaria probança de testigos cõtestes, q̄ digan de cada acto; y siendo singulares, no hazen fee ninguna, ni prueba; Lambert. *de contractibus*, glos. 12. num. 26. ibi: *Quod testes singulares probant genus, quando articulantur certi actus*, Bertazol. *cons. crim.* 41. num. 31. lib. 1. ibi: *Nihil etiam facit quod versamur in probatione in genere facienda est propterea, testes singulares admittuntur*, ex Corneo *cons.* 286. lib. 3. quia *assumptum est falsum, quoniam agimus de probando delicto in specie certo tempore facti, ista opinio non procedit, ut tradit Ant. Gabr. in tit. de testibus, conclus. 2. num. 571.* Harnald. Albertin. *in cap. 1. quest. 16. n. 4. 9. § 56. de haret. lib. 6.* Farin. *q. 64. num. 154.* Stephan. Feder. *de ordine iudiciorum, cap. 52. num. 29.*

Ex quo sequitur, que aun quando se pretende probar vn delito in genere, si se reduce à actos especiales, se ha de verificar cada vno por dos testigos conformes; y siendo singulares, no hazen probança legitima, Aretin. *in cap. licet ex quadam, num. 26. de testib.* Farin. *d. quest. 64. n. 155.* ibi: *Sub limita 3. ut testes singulares probant id in genere, dummodo speciales actus super quibus deponunt, & ex quibus infertur ad genus plene probentur per duos contestes, secus si vnus actus probetur per vnum testem, & alius per alium, ut declarat Ias. in l. admonendi, num. 256. ff. de iure iurand.*

Sin que aya diferencia, que el delito sea de lesa Magestad; porque como dixo Roland. *cons.* 12. à num. 72. vol. 3. *nō obstat quod in delictis atrocibus licitum sit transgredi leges: quoniam respondetur, quod sententia ipsa procedit in puniendo videlicet, quando constat reum esse culpabilem, & verè delinquentem, secus autem in procedendo, quia in processu nondum scitur vere, an inquisitus sit delinquens, tunc enim pendente defensione, non potest dici quod simus in delictis enormibus, sed in imputatione enormis delicti nō enim sequitur, quis*

Num. 138.

Replica del señor Fiscal.

Num. 139.

La probança de los cargos especiales ha de ser de testigos contestes.

Num. 140.

De eadem materia

Num. 141.

Y no ay diferencia en el crimen de lesa Magestad.



Num. 142.

est inquisitus de tali crimine, ergo reus est talis criminis verè, quia talis non dicitur donec sit pronuntiatus pro tali.

Num. 143.

Al Duque no se le
deue dar credito.

Y à ninguna causa criminal se pueden ajustar estas doctrinas, por los muchos casos especiales que el señor Fiscal ha articulado para conuencer al Marques deste delito.

Num. 144.

El segundo testigo es el mismo que se dixo queria leuarse por Rey; el qual en su deposicion, examinado como testigo, carga al Marques todo quanto puede, para hazer menor su delito, *mem. num. 398.* haziendole promouedor de la platica, de que se leuantasse el Andalucia.

Num. 145.

El complice in crimine læsæ maiestatis non facit fidem, secundum aliquos.

Al qual tampoco se le deue dar ninguna fee, ni credito, que sino huuiera depuesto.

Num. 146.

Cõtra el Duque està probada enemistad capital.

Lo primero, por ser complice, aunque sea el delito de lesa Magestad, vt tenent Boher. *decis. 319. num. 1. & 2. & c. alijs Iul. Clar. in §. fin. quest. 21. n. 8.*

Num. 147.

Lo segundo, por estar probada la enemistad capital que ay entre el Marques, y el Duque, por auerle pedido que le declarasse por sucessor en su casa, y estado, y auer sido la respuesta, que antes la casa de Ayamonte era sucessora del suyo, por la fundacion irreuocable del Duque D. Iuan en D. Teresa de Guzmán su hija primogenita, de quie desciende el Marques por linea derecha, y otras causas graves, en que concluyen mucho numero de testigos en las preguntas 2. 3. 4. y 5. del interrogatorio de tachas, *mem. num.* y se pueden alegar por notorias las enemistades destas dos casas, y del señor Conde Duque.

Num. 148.

El enemigo nunca es mayor de excepcion, aunque sea en delito de lesa Magestad.

Y aunque muchos Autores tuuieron, y es opinion mas comun, quod socius in crimine læsæ maiestatis, propter eius execrationem faciat fidem, etiam si iurasset non reuelare, & pretium accepisset, *cap. fin. de testibus cogendis, glos. in cap. veniens el 1. de testibus, & plenè per Gigantem rubr. quomodo, & per quos crimen læsæ maiestatis probetur.*

Nunca es testigo mayor de excepcion; y para que haga fe la deposicion, no hade tratar de ninguna forma de desculparse à si, cargando al socio, *Afflict. in cap. 1. in §. & bona committentium, col. 3. num. 15. tit. que sint regalia in vñibus feudorum*, vbi etiam ait: *Quod sola depositio socij criminis non sufficit ad torturam*, Abbas in c. 1. de confessis, Gram-

ma-



maticus, *conf. 21. num. 13. Et conf. 61. à n. 1. Gig. ubi supra à num. 5.* y desde la primera letra de la deposición del D. hasta la última, solo trata de enderezarla à la mayor culpa del Marques, y menor de facierito suyo.

Lo tercero, porque la conclusión quod socius criminis facit fidem in hoc crimine, se limita, quando con el defecto de complice concurre la calidad de enemigo tempore depositionis, tunc enim non est admittendus, *Alex. consil. 126. vol.*

Grammatic. conf. 38. num. 3. Gig. quest. 7. n. 6. Et q. 2. d. rubric. quomodo, Et per quos, Farin. qui plures allegat, quest. 53. n. 5. Gig. d. q. 2. ubi ait: Quod etiam si in articulo mortis, Et recipiens Eucharistiam testis socius criminis inimicus deponat contra socium, nullam fidem facere, nã nec Princeps potest facere, quod inimici testimonium credendum sit, Baiard. ad Clarum, §. fin. q. 24. Gig. lib. 2. d. tit. quomodo, Et per quos.

Etiam quod inimicitia causata fuerit facto rei, *Aufrer. de reprobatione testium, n. 56.*

Et etiam si inimicitia ortum habuerit ex causa minus probabili, si reus dicat ex ea odium generatum fuisse inter ipsum, & testem, *cap. non est crudelis 23. q. 5.*

Et etiã si inimicitia nō appareat dummodo adsint apparentes causæ, *Matfilis in l. 1. §. præterea, ff. de questionibus.*

Lo tercero, porque para que el complice en el delito læsæ maiestatis, haga la poca fee que suele hazer en otros delitos, es necessario, quod præter iuramētum, constanti tormentorum patientia, falsitatis, & mendacij suspicionem diluat, vt testatur Clarus ubi supra, q. 25. ubi etiam ait: *Quod non est distinguendum, qualis sit infamia iuris, aut facti, aut an testis sit egregia persona, an vilis, vt tenent ibi Baiard. in additionibus, & plures quos allegat per textum in l. fin. C. de accusationibus, & facit l. 8. tit. 6. part. 3. Peguer. decis. 5. n. 34. Et 36. O fasc. Cacher. decis. 79. n. 37. Bosius in tit. de indicijs, Et considerat. ante torturam, n. 151.*

Lo quarto, por auer dicho, y afirmado con juramento lo contrario de lo que depuso en el cartel de desafío, que se publicò por todas las Prouincias de Europa contra el tirano, que presentò el Marques en su descargo, y no se puso

Num. 149.

Sciūs criminis inimicus, non facit fidem.

Num. 150.

Nec princeps potest facere, quod inimicus faciat fidem.

Num. 151.

Num. 152.

Num. 153.

Num. 154.

El complice no haze fee, nisi torqueatur.

Num. 155.

El D. defendió con juramento en el cartel de desafío lo contrario de lo que depuso.

AVS



Num. 156.
Cartel de desafio.

en el Memorial, siendo defensa tan importante, diziendo en él: *Que como es manifesta al mundo la traicion de Iuan de Vergança, quiero que lo sea tambien la detestable intencion cō que ha querido m̃achar la fidelissima casa de Guzman, auiedo introducido este tirano en los animos de los Principes estrangeros, y en los Portugueses que le siguen, para descomponerme con mi Rey, que assentia à su opinion, fundando en esta voz su conseruacion, haziendome llamar Libertador del Andalucia, y valiendose, para su engañosa maquina, de la ocasion de vn Fraile, que piadosamente embiò la junta de Ayamonte à redimir la vida de vn hombre que estaua condenado en Castro-Marin à muerte, por espia. Y concluye, que le desafio como à fementido à singular batalla, en Valencia de Alcantara.*

Num. 157.
Duellum est experimentum veritatis.

Y siendo como es el duelo, como dixo Filipo Decio, *cōf. 487. n. 7. § 8. § conf. 686. n. 19. experimentum innocentiae, & Ioan. Bohemus, de moribus gentium, lib. 3. cap. 6. pag. 216.* hablando de las costumbres de Rusia, donde se determinan en el duelo las questiones dudosas, fundandose los que falen à singular batalla, en la verdad que cada vno defiende, & Camos *in mococrosmia, part. 2. dialog. 14. fol. 177. col. 2. ad finem,* & nouissimè D. Ioannes Baptista de Larrea, *in allegat. fiscal. 117. num. 3. § n. 49.* afirma, que el papel fundado en derecho de la defensa deste desafio, y que fue licito, y permitido, por la causa publica, es del señor Iosel Gonzalez, y que està firmado de nueue Maestros Teologos.

Num. 158.

No puede tener composicion el encuentro que tienen las declaraciones que el D. hizo, como testigo, y ante su Magestad, con lo que afirmó en el desafio, como parte interessada en la falsa voz, que dixo auer echado el tirano, de que assentia à su opinion: y este encuentro excluye totalmente la fee del testigo, vt ei in nullo credatur, vt post Bart. *in l. eos, vers. aut primo dixit, ff. de falsis.* Crauet. *conf. 6. num. 15.* Abbas, Decius, & alios, concludit Menochius *de arbitrarijs, lib. 2. casu 108. num. 10.*

Num. 159.
El D. es testigo unico, y singular, y no haze fee.

Lo quarto, porque el D. es testigo unico, y singular en todo quanto depone, con que tampoco tuuiera sustancia



fu deposicion, quando cessaran los demas defectos, *cap. licet uniuersis, cum similibus, de testib. c. 35. de los Numeros, ibi: Ad unius testimonium nullus condemnabitur.* Y son de notar las palabras de San Geronimo contra Rufino, quæ communiter ab omnibus referuntur ad propositum: *Vni, nec Cato ni credendum esse.* Y es digno de ponderacion lo que refiere Valerio Maximo *lib. 4. cap. 1. de Quinto Sceuola, varo grãde en el pueblo Romano, q̃ auiendo depuesto como testigo contra vn reo acusado de delito de sedicion contra la Republica, y hechole culpado en el, dixo al salir del Senado, que entonces se podia estàr a su declaracion, quando huuiesse otras que se conformassen con ella. Y Quintil. en la declam. 338. exclama diziendo: Unus est, unus est, para q̃ no sea condenado el reo que no tiene contra si mas de vn testigo.*

Num. 160.

Adducitur D. Hieronym.

Num. 161.

Adducitur Valer. Maximi.

Que es la diferencia que ay entre la probança del acusador, y el acusado, porque en fauor del reo, y para su descargo se admite el testigo, aunque sea singular, ex Ancharran. *cons. 283. num. 4. Bald. in l. ubi numerus, ff. de testibus, & Cructa cons. 2. y contra el no se puede procedera condenaciõ, sino con plena probança de testigos contestes, nam nullus criminaliter condemnari debet, nisi prius de delicto fuerit plene conuictus, vel legitime confessus, cap. nos in quenquam, cap. prohibetur 2. quest. 1. l. qui sententiam, C. de pænis.*

Num. 162.

En fauor del reo se admiten testigos singulares.

Num. 163.

En concurriendo mas de vn defecto en el testigo, no haze fe, ni en los defectos exceptuados.

Rursus, no era necessario concurrir tantos defectos, y tachas en el testigo vnico, que tiene el señor Fiscal contra el Marques, para calificar el delito de que es acusado, porque en concurriendo mas de vn defecto en el testigo, aunque sea el delito læsæ Maiestatis diuinæ, vel humanæ, no haze fe alguna, *cap. accusatus, §. licet verò, de heret. lib. 6. ibi: Nisi aliud obstat.* Tunc enim etiam si plures sint testes socij criminis, non accedunt ad gradum perfecte probationis, verum nec producunt indicium sufficiens ad torturam, Gig. vbi supra *quest. 7. ex nu. 7. Nat. cons. 298. num. 6. usque ad finem.* Rolandus, qui loquitur de socio criminis abiecto, & paupere, *cons. 16. ex num. 20. volumin. 1. Honded. cons. 100. lib. 1. a num. 22. usque ad 37.* vbi ampliat quamuis eiusmodi participes deponant in tortura solemniter illata, & subdit: *Eo-*

Num. 164.

Quatenus deponat in tortura.



rum dicta nullam vim optinere etiam ad inquirendum, & iterum *conf. 106. num. 57. eodem volumin.* vbi ex eo concludit: *Quòd quando testis non vnus tantum, sed plures patitur exceptiones non est locus regula contraria, sed in totum repellitur etiam in illis casibus in quibus aliter veritas haberi non potest, & alias testes inhabiles recipiuntur, vt declarat Marfil. conf. 102. num. 12.*

Num. 165.

De manera, que en el crimen de lesa Magestad podrá dispensarse el admitirse testigos menos hábiles, y capaces, que se requieren en otros delitos; pero si los defectos llegaren a ser mas de vno, no lo puede suplir el priuilegio de la causa.

Num. 166.

Sin que se pueda replicar, para exclusion de la enemistad capital, auerse tratado como deudos, y amigos.

Num. 167.

Porque no ay tan mal genero de enemistad, como la que està concebida en el coraçon, y el tratarse en lo exterior cõ palabras de parentesco, y cortesia, a quien dieron mas aspero nombre los Autores, vt ait Bartol. *in l. respiciendum, §. deliquunt, num. 1. ff. de pœnis.* Menoch. *casu 361. Centur. 4. num. 24. ibi: Veluti quando quis fingit alterum, sibi amicum.*

Num. 168.

Y a esto miraron las preg. 4. y 5. de tachas, *mem. nu. 340. 342.* que està probada con mucho numero de testigos, *mem. num. 343.* que el D. le anduuo muy a la vista, teniendole debaxo de su orden, como Capitan General de aquellas costas, por la resistencia que le hizo en la junta, para que no se diese licencia a Fray Nicolas para passar a Portugal, de que el Marques llegò a tener gran rezelo, de que estaua en gran peligro de su vida.

Num. 169.

La acusaciõ del señor Fiscal carece de probança.

Ex quibus manifestè conuincitur, que està destituida totalmente de probança de testigos la acusacion del señor Fiscal, de que el Marques aya cometido delito de lesa Magestad, ni por conjuracion ad subleuandam Rempubicam, ni contra la persona del Principe (absit quippe talia cogitare.) Y asì passarèmos a las congeturas, y presunciones, por las quales pretende probar el delito, que son las siguientes.

AVSA



RESPUESTA A LAS PRE- funciones de que el Señor Fiscal compone la acusacion.

*La primera, que tuuo abierto el trato, y comunicacion
con Portugal, y que se correspondia con los
rebeldes.*

A Que se satisface, con que el Marques no solo no nie-
ga esta correspondencia, sino que la confiesa por ser-
uicio hecho a su Magestad, en execucion de las ordenes q̃
tuuo, y particularmente por carta de catorce de Diziembre
de 640. refrendada de don Fernando Ruiz de Contreras,
mem. num. 286. en que se le ordenò, que tuuiesse intelligen-
cias dentro de Portugal, para conseruar los lugares, y per-
sonas particulares que huuiessen faltado, para reducirlos, y
que para ello embiasse personas inteligentes, que penetras-
sen lo interior del Reyno, y los que fuesen afectos a su ser-
uicio neutrales, o declarados.

Y estas inteligencias dispuestas por esta carta, no se po-
dian tener sin interuenir personas que passassen, y boluies-
sen, y entrassen en Ayamonte del Reyno de Portugal, con
las señas que se hazian, ya de algun fuego, ya de disparar
vn mosquete, y otras que se suelen hazer en casos semejan-
tes, con estratagemas militares, de que no se puede formar
delito, porque a todos quantos testigos dixeron en esta par-
te, que entraron, y salieron personas del Reyno de Portugal
en Castilla, y de Castilla en Portugal, responde èl, que to-
do fue necessario, para saber los designios de los re-
beldes, y todo lo demas que se le ordenò por la dicha carta.
Lo qual hizo tan sin recato, y tan publicamente, que en
cierto genero se le pudiera imputar culpa, de que la publici-
dad fuesse causa para que no se configuiesse el intento. Sed
tamen con ella se deshaze la presuncion que se pretende in-
ducir destas acciones, vt aliàs ait Consultus *in l. non intelli-*
gitur, §. Diuus Adrianus rescripsit in eo, quod cuiusque fidei
palam commississet, non esse credendum fidem suam in frau-
dem

Num. 1.

Satisfacion deste
cargo.

Num. 2.

El Marques tuuo
ordenes de su Ma-
gestad, para tener
comunicaciõ, y co-
rrespondencia en
Portugal.

Num. 3.

Carta de su Mage-
stad al Marques.

Num. 4.

No se podian tener
inteligencias, por
passar personas de
vno a otro Reyno.

Num. 5.

Las señas no se ha-
zian con recato, si-
no publicamente,
con que se excluye
la sospecha.



dem legis accommodasse, ff. de iur. fisc. l. pen. ff. de rit. nupt. l. 2. & ibi Bartol. C. de cursu publico, lib. 12. & Bald. & Salicet. in l. si fugitivi, C. de seru. fugit. & in puncto Marfil. in tract. banitorum, verb. nocturno tempore.

Num. 6.

Y el animo del Marques no se puede juzgar contra el ser- uicio de su Magestad, por este modo de inteligencias, auie- do tenido el orden que se le dio por la dicha carta, siquidem siempre està pronta la respuesta: *Quod fecit id quod publicè li- cere arbitrabatur*, vt sunt verba Consulti in l. quis sit fugiti- uus, §. apud Labeonem, ff. de adilit. edict.

Num. 7.

El acto se interpre- ta excluyendole de delito.

Y quando vn acto se puede atribuir a delito, o accion li- cita, y permitida, ad hanc potius, quam ad delictum impu- tandum est factum, l. merito, ff. pro socio, l. item apud Labeo- nem, §. si communem, ff. de iniur. l. cum pater, §. rogo, ff. de leg. 2. & in l. omnimodo, in princ. C. de inoffic. testam. & cum mul- tis Farinac. quest. 85. num. 5. & per textum in l. Quintus Mutius, ff. de donat. inter vir. & uxor. & in l. præsēs, & l. pe- nultim. ff. de pœnis, tenent communiter DD. in l. 4. vbi Bart. ff. de suspect. tutor.

Num. 8.

Excluye la presu- cion de que el Mar- ques se carteaua co- el Conde de Obe- dos.

Conque tambien se responde a la presuncion que se induce, de que el Marques se carteaua con el Cõde de Obe- dos, y que escriuio con Fray Nicolas al Arçobispo de Lif- boa, porque esta correspondencia se endereçò al mismo fin: y no auindose presentado carta, ni testigo, por donde se pueda induzir, nec præsumptiuè, que las cartas se escriuian en orden a algun trato de rebellion, se queda la presunciõ en los mismos terminos, de que las cartas se escriuieron en exe- cucion de la dicha orden.

Num. 9.

El escriuir cartas a los rebeldes no es crimen de lesa Ma- gestad, nisi tendant in damnum Princi- pis, vel Reipublicæ

Porque aun abstraídas las ordenes de su Magestad, con que cessa todo quanto el señor Fiscal dize, el escriuir cartas a los enemigos rebeldes, no es delito de lesa Magestad, nisi tendant in damnum Principis, vel Reipublicæ, vt concludit Boher. in tract. de seditiosis, præsuposit. 6. num. 15. vbi ex mul- tis iuribus, ait, quod mittens nuntium, vel literas; aut sig- num faciens hostibus, quo possint occupare ciuitatem, aut dominium Principis vsurpare committit crimen læsæ Ma- iestatis; ergo sequitur quod si ad hunc finem, non faceret, non incidit in hoc crimen, Ludolphus Schrader. de feudis,

par,



par. 9. cap. 5. num. 37. ibi: *Hac conclusio fallit primo, si vassallus non in damnum domini ob aliam causam literas nuntiumve hostibus miserit*, & latius idem profequitur Gigas d. tract. lib. 1. quest. 20. num. 1. & Rosental tom. 2. cap. 2. concl. 19. n. 5 de feudis, & D. Valenz. que junta mucho para el proposito conf. 162. à n. 34. vsque ad 68.

Y aunque para disculpar al que escriue cartas a los rebeldes, bastan congeturas, y la principal es, la que resulta de la nobleza, y sangre, vt ex multis fundat Roland. conf. 1. nu. 91. & 92. volumin. 3. El Marques tiene superior probança de mucho numero de testigos, personas de calidad, y mayores de toda excepcion, de que las platicas con los rebeldes se enderezaron al mayor seruicio de su Magestad, y no era necessaria mas probança, que el mismo suceso, porque si las inteligencias que se dize, que el Marques tenia, por la correspondencia con el Conde de Obedos, se endereçaron à otro fin, en vna plaça como la de Ayamonte, facilmente se pudiera auer hecho alguna inuasion, estando tan cerca el enemigo, y no desapercibido de gente.

Que la plaça de Ayamonte estaua sin preuencion, ni defensa.

ESTA Presuntion tiene poca sustancia, porque el Marques no pudo tener mas defensa en la plaça, que la que su Magestad, y el Capitan General, que tenia el gouierno de las armas, le pusieron, porque al Marques no le tocaua mas que obedecer sus ordenes, y las de su Magestad, y quando le tocò la defensa, y se dixo, que venia el Rebelde, hizo las preuenciones que estàn ponderadas en la presuncion, o cargo antecedente, por muchos numeros, con tanto cuidado, y desvelo como concluyen tanto numero de testigos de el descargo. Y quando fuera de otra calidad esta presuncion, tampoco estaua probada, porque los testigos examinados sobre ella son doña Clara Gonçaga, y don Leonardo de Camargo su amigo, con quien tuuo amistad escandalosa, y illicita en Ayomonte, el qual no està ratificado, ni reconociendo los papeles que remitiò; y aunque los reconoce doña

Num. 10.

Para disculparse el que escriue cartas a los rebeldes bastan congeturas.

Num. 11.

El Marques tiene copiosa probança en su fauor, de q̄las platicas con los rebeldes se endereçaron al seruicio de su Magestad.

Num. 12.

El Marques no pudo tener mas defen-
sa, que la que tuuo en la plaza.

Num. 13.

Ni tampoco està probada.



Num. 14.

D. Clara Gonçaga era enemiga capital del Marques, y padece otras tachas.

Clara, demas de no tener ninguno sustancia en ofensa del Marques, ni hazer fe contra él; quando estuuieran cõprobad, D. Clara padece las tachas de enemiga capital del Marques, por auerla echado de Ayamõte cõ infamia, y descredito de su persona, y ser vna muger publica, que se publicè prostituebat, ex quo nulla ei est adhibenda fides, l. 3. §. lege Julia, ff. de testib. ibi; *Que ve palã, quãstũ faciat, fecerit ve, vbi Accur. verb. Palam, Iulius Clar. §. fin. q. 24. n. 13. & 14. Farin. q. 56 art. 10. n. 159*

Num. 15.

No es verisimil q si huiera podido tener mas preuenida la plaza, el Marques no la tuuiera.

Y quando tuuieramas comprobacion este cargo, en el encuentro que tiene con el descargo del Marques, de las preuenciones que hizo, es ageno de toda verosimilitud, que pudiendo tener preuencion, y resistencia en la cabeça principal de su Estado, la tuuiesse de proposito, sin preuencion, para que entrasse el Tirano, de que no podia tener mas ganancia, que perder su Estado, y vassallos.

Num. 16.

Contra D. Leonardo Camargo.

Y para este, y los demas cargos en que don Leonardo de Camargo depuso contra el Marques, quando estuuiera ratificado, conuencian su deposicion lo que dize Frey don Etcuan de Riberos, de la Orden de Alcantara, *memor. num. 326. y 350.* que estando en el articulo de la muerte, dixo D. Leonardo, que le traxessen vn Escriuano, que queria dar satisfacion al Marques, porque tenia muy grauada su conciencia. Y el testigo le exortò, que lo hiziesse, y mirasse, que iba a dar quenta a Dios. Y auiendo ido por el Escriuano, quãdo boluiò con él le hallò sin habla, y murio luego.

La tercera, que por la misma causa de estãr sin preuencion la plaza de Ayamonte, el enemigo juntò gente en Castro-marín, para tomarla; y que si la Junta no preueniera la defensa, se perdiera.

Num. 17.

Este cargo tiene la misma satisfacion que el pasado.

Num. 18.

Los testigos excluyen el cargo.

ESTE cargo tiene la misma satisfacion que el antecedente; y aunque se ha pretendido comprobar, los testigos presentados por el Señor Fiscal, dicen en fauor del Marques, porque el D. concluye, *mem. num. 191. Que no sabe q los de la Junta hiziessem preuenciones, que fuessem bastantes a impedir los disgnios del enemigo.* Y el Capitan Montefinos,

me-



mem. num. 229. dize: Que quando pareció la gente del Rebelde en Castromarin, el Marques embió por la gente de su Estado, y aquella noche vinieron las compañías de Lepe, y la Redondela, y de Villablanca, y San Siluestre. Y lo mismo dize don Iuan Garcerán, *mem. num.* 233. y los demas q̄ están referidos supra *num.* presentados por el Marques.

Sin que obsten las deposiciones de seis testigos, que examinó Iuan de Montellano, diziendo, que los examinava de orden de la Junta, sin que aya parecido tal orden: los quales dizen, que era publico, que la gente que se auia leuantado en Castromarin era para tomar a Ayamonte; y que sin disparar vna pieça, ni vn arcabuz se auia de tomar por trato, *mem. num.* 101. porque estos testigos no están ratificados, y no hazen ni indicio, *cap. 2. in fin. de testib. cap. 1. c. quoniam frequenter, vt lite non contestata*, Bart. *in l. fin. ff. de qq. cum vulgaribus.*

Y el dar por razon de la sciencia que se dezia publicamente, sin nombrar personas a quien lo oyeron, tambien hazen ningunas estas deposiciones, y el mismo suceso, por que ni se juntó tal gente, ni se hizo tal seña: y si los rebeldes desistieron del intento, fue por las preuenciones que el Marques hizo, de que su Magestad le dio las gracias por la dicha carta de 21. de Agosto de 641. *mem. num.* 305. y consta de los demas papeles presentados con ella, *memor. num.* 307. y 308. y por las ordenes de 3. y 5. de Agosto del dicho año, *mem. num.* 309. y por la *inform. me. n.* 311. 312. y 313.

Que no impidió la fabrica de los baluartes.

ESTA presuncion se originó de la declaracion de la dicha doña Clara, *mem. num.* 7. 219. donde haze mención destos baluartes, diziendo, que no se hizo resistencia, para que no se hiziesen, cargando la culpa al Marques. Y en vna de las relaciones que embió con ella don Leonardo de Camargo ay vn capitulo, que refiere lo mismo, *memor. num.* 30.

A que se satisface con las mismas respuestas de los tres

Num. 19.

Iuande Morellano. no tuuo ordē para examinar testigos

Num. 20.

Y no están ratificados.

Num. 21.

Los rebeldes desistieron del intento, por las preuenciones que hizo el Marques.

Num. 22.

Este cargo se originó de la deposición de D. Clara.

Num. 23.

Satisfacción del cargo.



Num. 24.
El enemigo cesò
en el intento.

cargos antecedentes. Y con lo que dize don Luis del Castillo, *mem. num.* 177. que el primer baluarte no se pudo impedir, por estàr muy distante. Y el D. *mem. num.* 192. dize tambien, que estando en Ayamonte se tuvo noticia, que el enemigo trataua de fabricar vn fuerte, y que le dio mucho cuidado a èl, y al Marques de Ayamonte, por el daño que le podia hazer a su Estado: y que la Junta tratò de impedir el designio del enemigo; y no fue necesario, porque el Rebelde cesò en el intento, y no prosiguiò la obra. Y diziendo el D. que le dio cuidado lo que se dezia de los baluartes, siendo Capitan General, auiendo auido omision, a èl era a quiẽ se le auia de hazer el cargo, y no al Marques.

Num. 25.
Y a la junta le toca
ua hazer la defen-
sa.

Y estando presente la Junta, a quien principalmente tocaua cuidar de la defensa, injustamente parece que se le pue de hazer cargo al Marques, de que no impidio la fabrica de los baluartes. A que se añade, que el hecho no se pudo impedir, y que el otro no llegò a fabricarse, como està probado.

Num. 26.
Cargo de las cartas
en cifra.

Quarta, que el Marques escriuia cartas en cifra.

LAS cartas que se han presentado son dos, la vna de 26. de Junio de 641. *mem. num.* 48. y la otra de 24. de Julio del dicho año, *mem. num.* 49. las quales se supone que reconociò el Marques en la declaracion que se dize hizo ante el señor don Alonso, diziendo en la que hizo ante el señor don Francisco de Robles, en que habla dudosamente, y el D. *mem. num.* 189. dize, que sabe lo contenido en la pregunta onze del señor Fiscal, por la noticia que el Marques le dio.

Num. 27
Satisfacion del cargo.

Num. 28.
Escriuir en cifra en
tiempo de rebellion
no es delito, sino
preuencion prudente.

A este cargo se responde. Lo primero, que la pregunta en si no contiene delito, aunque la dixeran muchos testigos, porque escriuir en cifra en tiempo del rebellion, quando era necesario que las personas que gouernauan las Armas se escriuiessen vnos a otros lo conueniente para la defensa propia, y ofensa del enemigo, es tan ordinario en las fronteras, donde ay preuenciones de guerra, que el formar delito desta preuencion, es ageno de lo que los Capitanes, y Ge-



nerales suelen hazer, y vsar en casos semejantes, de que se pudieran traer muchos exemplos, que se omiten, por ser cosa tan notoria, y no alargar el discurso.

Lo segundo, que à las dichas cartas no se les puede dar mas interpretacion en la duda que contiene la cifra, *l. cum de debito, §. in omnibus, ff. de probat. ibi: Nisi ipse specialiter, qui cautionem exposuit, causas explanauit, pro quibus eadem conscripserit.* Bald. *cons. 313. num. 1. vol. 4.* ibi: *De animo autem suo interrogari quis potest, & stabitur eius responsioni, & nulla melior est declaratio, quam illa que provenit ab eodem fonte, ut post Decium, & Bartol. animadvertit Albenf. cons. 172. num. 32. vol. 1.* Surd. *decis. 216. num. 33.* & *decis. 29. num. 2.* Porque las palabras dudosas no causan indicio, ni presumpcion constante, estando siempre sugetas à la explicacion de quien las escriue, Tiber. Decian. *cons. 7. num. 100. cum seqq. vol. 1.* Crauet. *cons. 384. n. 9.* Simon de Prætis, *cons. 65. num. 35. vol. 1.* concludens: *Quod ubi actus diverso modo potest intelligi, recurritur ad eius authorem, ut inde cognoscatur, quo respectu fuerit inductus, & Menoch. de Arbitr. casu 86. num. 6.* notabiliter Alex. *cons. 146. num. 24.* & *25. vol. 5.* donde resuelue en estos terminos, que quando se escriuen algunas cartas en cifra, cuyo sentido no se percibe, se deue estar à la declaracion de quien la escriuió, sin darle otra interpretacion; y al proposito dixo singularmente Bald. *cons. 17. n. 2.* & *cons. 458. vol. 3.* quod ubi ille qui est causa efficiens, & formalis interpretatur se ipsum, non est opus extraneo interprete, seu extrinseco intellectu.

Lo tercero, que de las dichas cartas, y cifra, no solo no se puede inferir delito, sino particular atencion al seruicio de su Mag. porque explicados los nombres de la cifra, de que el Marques se acordò; lo que las cartas concluyen es, teniendo à Seuilla por Lucinda, y por Lifarda al Reyno de Portugal, y por Progne al señor Conde Duque, que temia, *Que estando alborotada Seuilla, por los rigores del señor Conde Duque, no sucediesse lo mismo que auia sucedido en Portugal, que fue, leuanta se.* Y lo que prosigue: *Que por lo que sucediesse, procurasse el D. solicitar à Jacinta, entendiendo al Duque de Arcos, y no olvidar à Ginesa, entendiendo por*

Num. 29.

A las cartas no se les puede dar mas interpretaciõ, que la que el Marques les diere.

Num. 30.

Las palabras dudosas no causan indicio.

Num. 31.

Adducitur Menochius.

Num. 32.

Adducitur Baldus.

Num. 33.

De las cartas no se puede inducir delito, sino atencion del Marques al seruicio de su Mag.



este nombre à Xerez, que para todo serian importantes, que son palabras que se endereçan todas à que estuuiessen dispuestas las preuenciones necessarias, para en caso que succediesse alguna nouedad de lebantamiento.

Num. 34.
Interpretacion del
Marques à las car-
tas.

Y à lo mismo mira, y se endereza la interpretacion q̄ diò el Marques à las repreguntas que se le hizieron, que declarasse por que deziã las dichas cartas, *Que en lo demas se caminaua lo mas apriesa que se podia, y que por su parte no se faltaria en el cuidado, y que en la mar, y tierra aua todo desvelo, por ver si venia D. Carlos Menços, para q̄ luego q̄ passassen las Armas à Cadiz, y se recibiesse las demas, diziendo, que se caminaua apriesa en los carros, y puente, y obra del castillo, y que se estaua à la mira, para si venia D. Carlos, recibir las Armas que su Mag. embiaua, que eran pistolas, y mosquetes, que tambien se omitiò en el Mem. num. 106. dõde se haze relacion de las dichas cartas.*

La quinta, que de orden del Marques passò à Portugal Fray Nicolas de Velasco, para disponer las materias del rebellion.

Num. 35.

Num. 36.

Satisfacion del cargo con los mismos testigos, de que se ha valido el señor Fiscal.

Num. 37.
Ft. Nicolas passò à Portugal por orden de la Junta.

Num. 38.
El Marques diuitiò la ida del fraile.

A este cargo satisfaze el Marques: Lo primero, con los mismos testigos de que se ha valido el señor Fiscal, porque D. Francisco Maldonado, *Mem. n. 87. 288.* y el Licenciado Santaren, *Mem. n. 94.* el D. *num. 183.* Iuan de Montellano, *n. 199.* y otros muchos dicen, que passò fray Nicolas à Portugal, por orden de la junta, à tratar de librar à vn. hombre de Ayamonte, que estaua condenado à justiciar por espia, con que se defuanecce todo; porque si el cargo es que passò el fraile de orden del Marques, y es cierto, y constante que fue embiado por la junta, no era necessaria mas satisfacion.

Lo segundo, con lo que està articulado, y probado en las preguntas 3. 4. y 5. del Marques, que auiendole cometido la junta el despachar al fraile, para que passasse à Portugal, no auiendo venido en que fuesse, le encaminò por parte que sabia q̄ no le auia de dar passo, como en efecto fue-

cc-AVSA



cedió, y se boluió à Ayamonte, dando queexas del Marques, como lo concluyen muchos testigos, *Mem. n. 267. 269. 270. 272. 273. 274. 275. 276. y 277.* Y añaden, que el Marques dezia publicamente, que aquel fraile era vn embustero, que no sabia como el D. se fiaua del, y que le dixo, que de su voto no auia de passar à Portugal, porque sabia que no conuenia.

Num. 39.

El fraile le quexa-
va del Marques.

Lo tercero, que si se ha de dar algun credito à lo que Fr. Francisco Sanchez Marquez dize que le dixo el fraile, toda la faccion, y trato se la atribuye singularmente, y sin dependencia del Marques al D. que se auia de levantar por Rey, en lo que falta de la declaracion, que no se puso en el Memorial, vt patet ibi: *Que el testigo, y los que se hallaron presentes concibieron sospecha: y el, y los referidos abrieron la carta sola, cuyo sobreescrito era al D. y que en ella dezia unas*

Num. 40.

Francisco Sanchez
no haze culpado
al Marques en las
oidas del fraile.

palabras preñadas, que luan de al pagaria à su tiempo, & inferius ibi: Que suplicaua al fraile fuesse su Redemptor. Y para que le constasse la merced que el D. le hazia, le embió vn legaxo de cartas del D. del año de 640. & ibi: *Que D. Juã de Otañez, Veedor General de la Armada era vn picaro, y se la auia de pagar, porque auia usado de grandes bellaquerias con el D. y auia quitado las probisiones generales del Andalucia, y las auia passado à Cadiz, cõ gran descredito del D.* Y en las palabras que estan ponderadas, ibi: *Que le daua palabra de hazerle Proueedor general del Andalucia, porque el D. trataua de hazerse Rey de ella, & ibi: Y el tercero dia q le visitò, auendolo lleuado vn regalo, le dixo el dicho fraile las preuenciones que tenia el D. y como se disponia la materia, & ibi: Que las armadas auian de entrar en la Baia de Cadiz, donde tenia el D. sus inteligencias, con vanderas de las Armas del D. y à titulo de quitar tributos; y que con la confusio, y la gente que tenia de su parte el D. se entregaria luego, y q lo mismo auia de hazer la otra mitad de la Armada, & ibi: Para cerrar la entrada à las Armadas de su Mag. y aguardar la flota, y galeones, apoderandose de la plata, haziendola quatro partes, Francia, Olanda, Portugal, y D. y que fue concierto, que la parte del D. se le diese en Nauios, para q los*

Num. 41.

Palabras de Fran-
cisco Sichez Mar-
quez, que no estau
en el Memorial.

AVSA

tuuiesse para la guarda de aquella costa, por ser el intento re-
 duzir toda el Andalucia, hasta Cordoua, y Granada: Y viē-
 dose su Magestad acosado por tantas partes, vendria à tener
 pazes con los dos Reyes leuantados, y que el dicho Fr. Nicolas
 le dixo tenia el D. mucha gente de su facciō, & ibi: Que auien-
 do dado parte à D. Diego de Cardenas, le exortaua mucho hi-
 ziera seruicio à su Mag. dandole estos auisos, y que procu-
 rasse no le detuuiesse el D. que yà sabia su venida, por medio
 del Licenciado Pinto vezino de San Lucar, que era Portu-
 gues de nacion, y fue à Portugal de orden del D. con passapor-
 te del rebelde; y asimismo le dixo el dicho fraile, que el dicho
 D. tenia muchos passaportes para efectos semejantes, & ibi:
 Que el dicho Fr. Nicolas auia descubierto su pecho al Padre
 Caualcante Provincial de los Descalços, que era Portugues,
 y le escriuiò, que podia ir à Ayamonte, de Conuento en Con-
 uento, y que en llegando à una Ermita, auisasse al D. como
 lo hizo, y el dicho D. le fue à ver, y le agasaxo, y que haria
 passarle à Portugal con todo silencio, para que pudiesse dezir,
 que iba huyendo de Castilla, & ibi: Y el dicho fray Nicolas, en
 presencia del testigo, sacò de un escritorio un legaxo de ocho, ò
 diez cartas en cifra, y se las mostrò, diziendo eran del D. que
 auia comado muy bien la cifra, que le auia enseñado, y el testigo
 reconociò ser de letra del dicho D. y que el dicho D. escriuiò al
 de Bergança, mirasse como hazia sus cosas, porque las mas se
 sabian en Castilla, & ibi: Y declarò el testigo auer entregado
 al señor Conde Duque dos pliegos cerrados. El uno, con sobre-
 escrito para el D. y otro, para D. Geronima de Velasco, que
 se abrieron en presencia de los señores de la Junta, ante quien
 hizo la declaracion, y los reconociò, y se rubricaron, & ibi:
 Que las cartas que llenò el Fraile para los rebeldes, eran
 del D. Y para que totalmente conste auer sido el D. el to-
 do; suplica el Marques al Consejo mande ver las vltimas
 palabras de la ratificacion del dicho Francisco Sanchez, dō-
 de trata del fello que diò el rebelde al fraile.

Num. 42.

Ilaciones que se si-
 guen en fauor del
 Marques, de la de-
 claracion de Mar-
 quez.

En todo este discurso bien se reconoce quan poca parte
 tuuo el Marques en el trato que Fr. Nicolas dixo que auia
 con el rebelde, no hallandose ni vna carta, ni el mas mini-
 mo indicio de que el Marques huuiesse participado destas

in-



inteligencias; y lo que mas assegura su inocencia, es lo que dixo, y depuso Francisco Sanchez Marquez en la segunda parte de la declaracion que prosiguió; porque auiedole preguntado la Junta, si el dicho frayle le declaró personas que tuuiesse correspondencia con el D. para el efecto declarado así en el Andalucia, como en otras partes, para poderse el D. embarcar en cosa tan dificultosa, como levantar el Andalucia, tan fiel, y leal como es notorio, o si le trató de otras diligencias, y preuenciones, dixo: *Que el dicho fraile no le declaró mas de lo que tiene depuesto.*

Num. 43.

Respuesta de Marquez a las preguntas de la junta, en favor del Marques.

Num. 44.

Y si se pondera esta deposicion, y lo que se puede inferir della, no es posible persuadirse ningun entendimiento, ni discurso, que al Marques se le pueda hazer culpado en este delito, porque auiendo sido Fray Nicolas de Velasco el medio, o arcaduz por donde se trató del levantamiento, q̄ duda podrá tener en ningun concepto, que si persona tan grande como el Marques huuiera sido partícipe deste trato, hiziera el frayle mucho alarde, diciendo del concierto, y confederacion, que auia de auer precedido para ser complice en el levantamiento; y no solo no culpó al Marques en ninguna platica, ni trato, sino que preguntado Francisco Marquez si le dixo, que huuiesse interuenido otras personas, respondió, que no, con que se haze mas llana, y corriente la inteligencia de las palabras enunciativas, que están ponderadas, que dixo el frayle: *Que el Marques de Ayamonte también ayudaria*, que las dixo de su arbitrio, y por lo q̄ a él le pareció, y juzgó, que podría ser por las quejas que el Marques tenia, y no porque de su parte huuiesse auido ninguna confederacion, trato, ni concierto.

Num. 45.

Esfuérzase mas la inteligencia de las palabras que dixo el fraile a Marquez tocantes al Marques.

Num. 46.

Con que quedá conuencidos los testigos del señor Fiscal.

Con que tambien quedan conuencidos los testigos que dixerón contra el Marques, que son, el Duque, Iuan de Mōtellano, don Fráncisco Maldonado, el Lic. Alonso de Santarren, y D. Antonio de Isasi en la pregunta que toca a este cargo, demas de las tachas que padecen, que están probadas con mucho numero de testigos, *mem. n.*



*La sexta, que vinieron las Armadas de Olanda, Francia,
y Portugal, y se pusieron sobre Cadiz.*

Num. 47.
En este cargo es testigo solo el D.

ESTE cargo, o presuncion no tiene mas probança, ni apoyo que la deposicion del D. *mem. num. 183.* diciendo, que despues de auer llegado a Lisboa el dicho Fray Nicolas, segun entendio el testigo, tratò con los rebeldes de lo contenido en la pregunta, y escriuiò al Marques de Ayamòn te cerca de lo contenido en ella. Y entonces el dicho Marques dio quenta al testigo de lo que el dicho frayle hazia, y auisaua, porque lo que dize Francisco Sanchez Marquez de oydas a Fray Nicolas, como acabamos de aduertir, no haze culpado al Marques en venida de Armadas, ni en ninguntrato, antes le excluye en las palabras vltimas que se han ponderado.

Num. 48.
Satisfacion del cargo.

Verum enim verò, el Marques satisface a esta presuncion.

Num. 49.

Lo primero, con que el D. no es testigo que le puede prejudicar cò su deposicion, vt de eo toties verba fecimus n.

Num. 50.

Lo segundo, con que es testigo singular, que tampoco haze probança, *vt sup. diximus num.*

Num. 51.

Lo tercero, con lo que està aduertido de la platica de Fr. Nicolas con Francisco Marquez; porque si huiera escrito al Marques alguna carta, o huiera tenido alguna correspondencia con el, no era posible que dexara de dezirselo.

Num. 52.

Lo quarto, con las acciones contrarias que el Marques hizo, embiando tantos auisos a su Magestad, antes, y despues de su venida, como queda dicho, y a las Ciudades del Andalucia, auisando de la venida de las Armadas, para que estuuièssse preuenida la defensa. De manera, que la noticia que el Marques tuuo, o por cartas, o por otras inteligencias de las que tenia en Portugal, endereçadas al seruicio de su Magestad, no fue para preuenir con la venida que auian de hazer las Armadas el lebantamiento, sino para auisar, y preuenir la defensa, como lo hizo, con que se excluye la dicha presuncion, como està fundado sup. n.

Num. 53.
La noticia que tuuo el Marques de la venida de las armadas, fue para preuenir la defensa.

AVSA

Sep-



Septima, que no embiò el socorro que pidió San Lucar de Guadiana, pregunta 15. del Señor

Fiscal: azoupa al p. oratorio I

ESTE cargo se pretende probar con las deposiciones de Iuande Montellano, mem. num. 208. y con Francisco Sanchez Marquez, que dize de oidas a don Baltasar de Be- doya, que por esto se quexaua del Duque, y del Marques, mem. num. 214. Don Francisco Maldonado, num. 245. Dñ Iuan Garcerá num. 235. que añade, que el Marques dio or- den que fuesse el socorro de San Siluestre, y Villablanca, que son de su Estado. Don Luis del Castillo num. 178. Y el D. num. 193. que dize, que se dio cuenta a la Junta, y se a- cordò, que no conuenia embiar el dicho socorro.

Num. 54. Este cargo se exclu- ye con los mismos testigos del señor Fiscal.

Con que se excluye esta presuncion por los mismos tes- tigos en contrario presentados.

Num. 55.

Y aunque Montellano, y don Francisco Maldonado no dicen, que acordò la Junta, que no se embiasse el socorro, porque no conuenia, se remiten a los papeles, y autos que se hizieron, los quales no estàn presentados, y es lo mismo que sino huuieran depuesto, *ut in authent. si quis in aliquo documento, C. de adendo, § in l. asse toto, ff. de hered. inst.* De- mas que el Marques no era entonces Gouvernador de las Ar- mas; por lo qual no se le podia a èl hazer el cargo, vt supra animaduertimus.

Num. 56.

La octaua, que tratò de apartar del lado de su Magestad al Conde Duque de San Lucar.

EL señor Fiscal en su acusacion, mem. num. 154. encarè- ce este intento por graue delito, y de lesa Magestad, auer conspirado contra la persona del Consejero, y priua- do del Principe. A que se satisfaze:

Num. 57.

Lo primero, con que no està probado el trato que dize la pregunta.

Num. 58.

Lo segundo, que las queexas que el Marques tenia del se- ñor Conde Duque, no passaron de su animo, y sentimien- to, ni consta que hiziesse ninguna diligencia publica, ni se-

Satisfaciõ del car- go, q no està proba- do el auer tratado lo q en el se dize.

Num. 59. El sentimiento no passo del animo de el Marques.

cre.



creta para el intento que dize la pregunta, de desviarle del lado de su Magestad.

Num. 60.
Enemistades publicas, y notorias entre las casas de Ayamonte cō la de Medina Sidonia, y la de Oliuares.

Num. 61.
No ay crimē de lesa Magestad quando el odio non agreditur personam Consiliarij Principis.

Lo tercero, q̄ las queexas, y sentimiento fuerō nacidas de la enemistad particular entre las Casas de Oliuares, y Medina Sidonia con la de Ayamonte, que son publicas, y notorias, y auersion particular que tenia el Marques al señor Conde Duque por su persona misma, y no como priuado. Y en este caso no se puede considerar crimen de lesa Magestad, aunque huuiera passado a actos mas proximos, y no se huuiera quedado la dicha enemistad en el animo, y sentimiento, que es la distincion que hazen todos los que tocan el punto, que quando la enemistad, o el odio, non agreditur personam Consiliarij Principis, & vertitur in odium ipsius, no ay crimen de lesa Magestad, vt cum iudicio perpendit Andr. de Ifern. in titul. *quasi sine Regalia, vers. Et bona committentium, num. 83.* vbi ponit exemplum in eo, qui occidit Cancellarium, vel illum per cuius manum vadunt consilia, & negotia Regis, & num. 84. tenet: *Quod si occideret causa odij, vel inimicitia nō perderet bona, nec incideret in crimen lesa Maiestatis, per text. in l. fin. secus si contra Principem, vel Rempublicam, vt in §. plane predicta legis, l. Iul. Maiest. Aym. Crau. citado Liparul. in addition. ad Iferniam, verbo, Si causa ody, cons. 6. num. 79. vers. Tertio arguitur, vbi post Bald. in l. 1. circa fin. C. de priuatis carcerib. ait: Quod crimen lesa Maiestatis. non committitur, nisi quando Principis Maiestas principaliter, & directe offenditur, non tamen quando quis interficit Consiliarium Principis odio ipsius Consiliarij non odio ipsius Principis principaliter, y alega a Belarmin. cons. 15. column. 5. Vbi quod interficiens Consiliarios Principis non vt tales, sed alio respectu, non committit crimen lesa Maiestatis, quod etiam voluit Guid. Pap. quest. 344. in fin.*

Num. 62.
Notable determinacion de Saliceto al proposito.

Y es notable al proposito la determinacion de Saliceto in l. fallaciter, C. de abolit. vbi quod prodēs patriam non odio principaliter Principis, vt ei ciuitas auferatur, sed ob alium finem non incidit in crimen lesa Maiestatis. quem refert, & sequitur Aretin. in §. interdum inst. de hered. qua ab intest. defer. & in §. 1. inst. de public. indic. Cepol. cōs. 17 col. 6. vers. Pra-

te-



tere a ista potest, Calderin. in cons. ult. in tit. de accusationib. vbi quod debellans castrum Ecclesiae non odio ipsius Ecclesiae, sed administratoris qui castrum tenet, non tenetur de laesa Maieft. Capic. decis. 130. num. 7. 11. 14. § 15. vbi Prosper. Petra in addition. & Tiber. Decian. lib. 7. tract. crim. cap. 49. num. 42.

Lo quarto, que quando fuera cierto lo que dize el cargo, y se opone por presuncion contra el Marques; no se ha de entender, que el desear quitar el Marques al Conde Duque del lado de su Magestad, por juzgar que importaua para el bien destos Reynos, aunque errasse en el juyzio que hazia, no se ha de entender por medios violentos, sino suplicandofelo a su Magestad, como lo dize y deponen don Luis, *mem. num. 369. ibi: Suplicandole apartara de su lado al dicho Conde Duque.* Y mas adelante, *ibi: Y auendolo oido el D. se admirò de que el Marques le hablara en que se declarasse con su Magestad, para que apartasse de si al dicho Conde Duque.*

Quod inquam, no se puede imputar a especie de delito, si no a particular seruicio de su Magestad, porque aunque fuesse con errada inteligencia, el zelo, y el animo, que es a lo que se deue atender, ad inducendum delictum, fue pensar el Marques, que seria en vtilidad destos Reynos, hazien-
dolo que en tiempos diferentes hizieron otros Señores de la calidad del Marques, entendiendo que lo hazian in bonū Principis, vel Reipublicae, vt refert Mariana de Rebus Hispaniae lib. 20. cap. 15. § lib. 22. cap. 13. Garibai en el Compendio. par. 2. lib. 16. cap. 16. 44. § 46. Y Salazar de Mendoça en la Chronica del Cardenal don Pedro Gonçalez de Mendoça lib. 1. cap. 18. ad fin. cap. 19. per tot. Y Zurita en los Anales de Aragón lib. 9. c. 17.

Lo quinto, que qualquier intento que el Marques hu-
uiesse tenido de apartar del lado de su Magestad al Conde Duque, se quedò solo en terminos de intento, sin passar a ningū acto proximo, ni remoto de execucion, auiendo siempre ocupado el Conde Duque el puesto que tuuo en la gracia de su Magestad, hasta que se quiso retirar a la ciudad de Toro, con que cessa todo el presupuesto desta

Num. 63.

Quando fuera cierto lo q dize el cargo, no se ha de entender, que auia de ser por medios violentos.

Num. 64.

Y no se puede imputar a especie de delito.

Num. 65.

Y se quedò en terminos de intento.



8
presuncion, vt tenent Marfil. in l. 1. §. preterea, ff. ad leg. Cor-
nel. de siccar. Alciatus resp. 453. num. 5. & D. Valenz. consil.
162. num. 97. hablando de otro caso en todo semejante, en
la causa del Almirante de Aragon, ibi: *Et cum sua Maiestas
nullum damnum passafuerit, non potest, nec debet dici quod di-
ctus Admirallus commiserit delictum.*

*La octava, que el Marques no supo los intentos
del Duque.*

Num. 66.
No se le puede ha-
zer cargo al Mar-
ques de que supo, y
no reuelò los inten-
tos del D.

Tampoco se le puede hazer cargo al Marques, de que
supo, y no rebelò los intentos que se dize tuuo el D.
de hazerse Rey del Andalucia, por lo qual dize, que incur-
riò en el mismo crimen de lesa Magestad in primo capite,
vt in l. quisquis in fin. & ibi Salicet. l. 6. §. l. 9. tit. 13. p. 2. ibi:
Otro si qualquier que lo supiesse por qualquier manera, è non lo
descubriessse, puestas que non viniesse a acabamiento de fecho, es
traidor, è deue morir por ello, è perder quanto quier que ouiere,
ubi Greg. Lop. glos. 8. ait: Nota casum, ubi quis punitur de so-
la sciencia, si non reuelat.

Num. 67.
Respuesta del Mar-
ques a las alegacio-
nes del S. Fiscal.

A que responde el Marqués. Lo primero, con el mismo
hecho, que el no tuuo nunca sciencia cierta, de que el D. tu-
uiesse tal intento, como se reconoce de las diligencias q̄ hi-
zo, procurando inquirir de don Luis del Castillo, y llaman-
dole de proposito para este efecto, si tenia algun fundamen-
to la voz que se iba estendiendo, de que el D. trataua de le-
bantarfe por Rey del Andalucia. Y esta duda no puede con-
stituir sciencia, nam dubius, seu dubitās non dicitur certus,
& ideo is qui dubitat non dicitur scire, Lopus allegat. 119.
aliàs 120. prope fin. ibi. Quia non videtur scire, sed dubitare,
& plenè Tusch. concl. 800. dubitare quid sit, como 2. lit. D. à
num. 1.

Num. 68.
Dubius, seu dubitās
non dicitur certus.

Num. 69.
La sciencia ha de
ser cierta, para incu-
rir en la pena del
q̄no reuelò el deli-
to.

Lo segundo, que la sciencia que ha de tener el que ha
de reuelar el crimen, para incurrir en la pena, no reuelando-
le, ha de ser cierta, è indubitable, y que se pueda probar, vt
post Bald. & alios tenet Gregor. Lop. in d. l. 6. verb. *Qual-*
quier que lo supiesse, d glos. 8. ibi: Sed an hoc procedat etiam si
delictum non sit probabile, vide Bald. in cons. incipit quanquā

al-AVSA



allegata sunt multa, vbi voluit quod non puniatur, qui non reuelat, si probare non potest, Aretin. in tract. maleficiorum, verb. (he ai tradito la Patria, col. 2. Felin. in cap. de catero, de re iudicat. col. fin. Roch. de Curt. in tract. de iur. patron. super parte, & utile, scire enim nihil aliud est, quam perfectè scire glos. & DD. in l. de statu, ff. de testam. Tiraquel. in l. si unquā in prefatione, num. 99. de reuoc. donat. & de pœnis temperandis, cap. 13. y que solo aya lugar para causar delito la sciencia que es verdadera, Puteo decis. 147, lib. 1. Surd. cons. 328. n. 19. & decis. 121. Gratian. discept. 625.

Sin que obsten las palabras de la l. 6. d. tit. 13. de qualquier manera, quod interpretandum est, como sea sciencia cierta, porque quando la ley requiere sciencia, se ha de entender precisamente de la verdadera, y no presunta, Afflict. de iur. Prothomiseos, §. 2. num. 7. y 8. donde refiere la doctrina de Bart. in l. admonendi, column. 5. vers. Hoc premissis, de iur. iur. y a Bald. in l. 2. §. voluntate, ff. sol. matrim. vbi ait, quod statutum requirens consensum, non sufficit, quod sit præsumptus, sed verus, & expressus.

Et confirmatur hæc cōclusio alia non dissimili, que no se cumple con la ley que requiere probanza, si se pretende ajustar su disposicion per præsumptiones, & coniecturas, etiam iuris præsumptio huiusmodi non dicitur vera, & propria probatio, sed præsumptio, Curtius Sen. cons. 78. nu. 9. per textum in l. 1. ff. si tabulle testamenti nulla extabunt, ibi: *Quia ex coniectura non propriè scriptus videtur*, vbi glos. exponit, id est, ex præsumptione, cum alijs relatis per Alderan. Mascard. de statutis, concl. 4. num. 42. Dominus Valenzuel. cons. 191. n. 24.

Mayormente en materias criminales, en que no se puede hazer condenacion por presunciones, aunque sean violentas, vt ex veriori opinione in iudicando, & consulendo semper sequenda, tenet Morla, lato calamo, arguens ad vtramque partem, per textum in cap. inter sollicitudines, de purgation. canonic. & alijs multis iuribus in emporio iuris, sub tit. 12. quæst. 1. que aunque Autor moderno, por juntar todo quanto ay en la materia, se alega solo para fundar esta conclusion. Y es concluyente la razon que dà la l. 8. tit.

Num. 70.

Respõdese a la ley de Partida.

Num. 71.

Quando la ley requiere probanza, no basta presunciones.

Num. 72.

In criminalibus, nõ fit condēnatio per præsumptionem.



19. part. 3. diziendo: *Que las sospechas muchas vegadas non aciertan con la verdad.* Y siempre la probança presuntiva, por mas adminiculos que se le junten, siempre queda en fuerça de presuncion, vt ait Bartol. in l. sicut, §. super vacuum in ultimo notabili, ff. quibus modis pignus, vel hypotheca soluitur, & Iason cons. 46. à num. 36. libr. 3. vbi plures refert.

Num. 73.

Alegáse lugares en terminos de estatuto.

Y en terminos de estatuto, que pone pena al que no reuela, que solamente se pueda executar, sino es probando que tuuo ciencia verdadera, y no presunta, aunque huuiesse de ello fama publica, Nauarro cons. 4. lib. 5. in tit. de heret. ibi: *Non enim proprie dicitur quis scire, quod per solam famam nouit, quia scire est veritatem visu, vel alio sensu perceptam in mente retinere,* Simon de Prætis cons. 199. num. 36. Surd. decis. 121. num. 14. Farinac. cons. 58. num. 6. & cons. 195. num. 24. & vtroque Gratian. discept. Forens. cap. 615. n. 11. vbi alios affert.

Num. 74.

Iterum interpretantur verba legis partitæ, quæ intelligenda est, secundum ius commune.

Que es el verdadero sentido, y significacion con que se han de entender las palabras referidas de la ley de la Partida, *Que lo supiesse por qualquier manera;* porque como las leyes de la Partida se formaron del Derecho Ciuil, y de las conclusiones mas recibidas, vt habetur in l. 2. tit. 1. par. 1. recibē la misma interpretacion Greg. Lopez in l. 10. glos. 10. tit. 5. p. 6. & in l. 9. glos. 3. tit. 13. eadem par. & latē cum alijs Burg. de Paz in l. 1. Tauri. num. 565. cum seqq. & in simili plures refert Alderan. Mascard. de statutis, concl. 2. ex n. 71.

Num. 75.

Quod dicitur ex abundanti, porq̃ contra el Marques no ay probança de ciencia cierta, ni presunta.

Quod dicimus ex abundanti, porque contra el Marques no ay probada sciencia, ni cierta, ni presumpta; y si se le huiera de hazer cargo por la voz que corriò, de que el D. intētaua leuantarse con el Andalucia, se pudiera hazer el mismo cargo, y dezir, que auian cometido crimen de lesa Magestad todos quātos señores, y particulares estuuieron en aquel tiempo en aquel Reyno, donde el ilustre, y el pleucyo participaron desta voz.

Num. 76.

Adducitur author allegat. pro Duci de Ariscot.

Et ne aliena videamur transcribere, esta conclusion, y discurso le escriuiò doctamente el autor de la informaciõ por el Duque de Ariscot, siendo la principal duda que se ofrecio en aquel pleyto, lo mismo que vamos fundando en fauor del



del Marques; y desde el num. 76. hasta el 80. trata tã exactamente la materia de la scientia præsumpta, y verdadera, excluyendo el delito, que no se puede adelantar mas el estudio de lo que alli se fundò (etiã si ex proprio Marte multa, non vulgari studio cõgessimus) cõ alegaciones indiuiduales de derecho, y con lugares de buenas letras; y en todas se concluye, que no siendo la ciẽcia cierta, y q̃ se prueue que la tuuo el reo por probança concluyente, y no por congetural, no se puede dezir que està conuencido deste delito.

Conque se excluyen en esta parte todos los fundamentos del señor Fiscal, en que pretende fundar, que el Marques tuuo ciencia de los intentos del D. y los que juntò el señor D. Iuan Baptista de Larrea en la alegacion fiscal 66. escriuiendo por su Magestad en la misma causa del Duque de Ariscot.

Num. 77.

Al Marques nunca le pudo ser de conueniencia, ni ser complice, ni subleuar el Andalucia, para que el D. fuera Rey.

Y Cargando mas la consideracion contra todas las pre-supunciones que se han juntado en ofensa del Marques, esta sola parece que era bastante para deshazerlas.

Lo primero, porque conseguido el intento, venia à quedar entre dos tiranos, y expuesto à todas quantas infelicitades, y miserias se podian esperar de ellos, y à que le echaran la mano, quando à cada qual le estuuiera mejor.

Lo segundo, que tiene gran repugnancia hazer principal promouedor del lebantamiẽto, y que lo que se auia de coger de la flota, con la venida de las Armadas, à vista suya se huuiesse de repartir (como lo dixò Fr. Nicolas à Francisco Sanchez Marquez) entre Francia, Olanda, Portugal, y el D. porque el empeñarse en la perpetracion de tan gran delito, auia de ser por sus conueniẽcias propias, y por el grãde interes que se le auia de seguir de la participacion de la riqueza de la flota: y no auiendo de conseguir, ni yno, ni otro, se excluye toda presumpcion de delito, glos. 6. DD.

Num. 78.

Esta sola consideracion es bastante para la liberacion del Marques.

Num. 79.

Cõsiguiẽdo el Marques el intento, venia à quedar entre dos tiranos, expuesto à todo peligro,

Num. 80.

Tiene repugnãcia hazer promouedor del lebantamiẽto, y que no huuiesse el Marques de llevar parte del repartimiento.



Num. 81.

Delictum sine causa, & spe magni lucri non committitur.

in cap. fin. de crimine falsi, & est vulgare axioma, quod delictum sine causa, & spe magni lucri commissum non praesumitur, Aymon Crauet. *cons. 56. n. 14. vol. 1. & cons. 981. num. 8. vol. 5.* Cephal. *cons. 230. num. 19. vol. 2.* copiose Hōdedeus, *cons. 109. num. 23. & 24. lib. 1.* Menoch. *lib. 5. praesumpt. 24. num. 25. & 26.* donde hablado del delito del parto supuesto, quod in iure atrocissimū iudicatur, tiene por la principal congetura, para excluirle, quando nulla extitit causa supponēdi, & quod nulla extabat spes lucri, & cōmodi, vnde non est verosimile, nec praesumendum, quod ad tantum facinus, sine aliqua vrgenti ratione procedere voluerit, vt ait Mascard. *lib. 3. conclus. 1147. n. 28.* Stephan. Feder. *de qualitatibus delictorum, cap. 22. n. 17. fol. 79.* Farinac. *lib. 5. quest. 150. part. 10. n. 266. fol. 43.*

Num. 82.

A que se sigue otra consideracion no menos vrgente, q̄ siendo el Marques de los señores mas pobres, y desvalidos del Andalucia, mas se pudiera atribuir à locura inculpable, que à traicion, el intentar formar el leuantamiento de vn Reyno tan grande, que se compone de tan grandes señores, y de tan leales vassallos, sin mas trato, ni confederacion que su pensamiento solo, porque hasta aora no se ha descubierto, ni imaginado que le tuuiesse con ninguna persona, Ciudad, ni Pueblo, que es lo que llamò Bald. *impossibilitas facti, cons. 29. incipit, casus vir donabit, num. 2. vers. quatuor enim, lib. 1. & cons. 274. quia solam nullitatem, in principio, lib. 3. ubi ponit exempla.*

Para ser absuelto el Marques, quando no tuuiera en su favor tantos fundamentos, bastaua hazer dudosa la probança del señor Fiscal, para ser absuelto.

Num. 82.

Para ser absuelto el Marques, basta hazer dudosa la probança del Fiscal.

Num. 83.

Probationes in criminalibus debēt de necessitate cōcludere.

Rursus, quando las consideraciones que estan fundadas no fueran tan concluyentes, cada vna de por si, y todas juntas, para ser dado el Marques por libre, bastara hazerse con ellas dudosa la acusacion del señor Fiscal, para que obrara el mismo efecto, *l. non puto, ff. de iure fisci*, nam cum probationes in criminalibus debeant de necessitate

con-



concludere, & luce meridiana esse clariores, *l. ultim. C. de probationibus, cap. sciant cuncti 2. quest. 8. cap. in presentia, de probat. l. ad probationem, C. eodem*, ubi Salicet. *col. 2.* dicit, quod probationes contra reum, debent de necessitate concludere, ita ut aliter dici nec imaginari possit, non autem per verosimile, aut per possibile, Bald. *in l. 2. in ultim. col. C. de furtis*, ubi quod dubia probatio, quæ potest hoc, & alio modo esse, interpretari debet semper contra fiscum, & in fauorem rei, Hypolit. de Marfil. *singul. 267. incipit, dubia probatio, & cons. 20. digneris, num. 8.* En llegando à hazer alguna oposicion las probaças del reo à la del Fisco, de manera, que enturbien la acusacion, y llegue por ellas à poderse poner en duda si el reo acusado cometió el delito, ha de ser absuelto, ut in terminis concludit Tiber. Decian. *cons. 92. num. 56. vol. 2.* donde auiendo traído al proposito las alegaciones que estan referidas, subdit: *Quod ubicumque probationes Curia, non in totum eliderentur, sed dubia tantum redderentur, non ex alijs probationibus ipsius Curia, sed ex probationibus factis ex post per reum, debet inquisitus absolui*, ita Bartol. *in l. non solum, §. sed ut probari, ff. de noui oper. nuntiatione, circa principium*, Bald. *in l. 1. C. an seruus ex suo facio*, Salicet. *in l. matrem, C. de probationibus*, Ancharr. *cons. 283. incipit, iure stricto, col. ultim.* ubi satis notabiliter ait: *Quod licet per Fiscum plene probatum esset aliquid, quod tamen per semiplenam tantum probationem rei elideretur, vel saltem redderetur dubium, dummodo possit esse possibilis, & illa semiplena rei debet reus inquisitus absolui.* Y haze vn argumento ajustado en todo al caso presente, diziendo: *Multo ergo magis id erit dicendum, quando non modo ex probationibus rei, sed ex probationibus assumptis per Fiscum redditur dubia, seu eliditur probatio non plena*, concludenter Burfat. *cons. 331. num. 2. vol. 3.* ubi post Alex. Villalob. in communibus opinionibus, Abbatem, Decian. & alios, ait: *Sufficitque ad solutionem in criminalibus Fiscus intentionem reddi dubiam*, Crauet. *cons. 2. Herculan. de negativa probanda à n. 70. ad 80. Menoch. cons. 776. à num. 6. cum seqq.*

Preterea dexando la verdad en su lugar, y suponiendo lo que no fue, que el Marques huiera tenido el intento que

Num. 84.

Dubia probatio debet interpretari contra Fiscum.

Num. 85.

Adducitur ad propositum elegans consilium Ancharrani.

Num. 86.



Num. 87.
El Marques diò auiso a su Mag. y al Gouernador de Cadiz, y à los demas lugares desta Costa, para que se pudiesen en defensa.

Num. 88.
En el crimē de lesa Mag. ha lugar el arrepentimiento.

Num. 89.
Quando llego antes de la consumacion del delito, & adducuntur in confirmationem.

que el señor Fiscal dize que tuuo en la acusacion, no es negable, que las demonstraciones que hizo de las preuenciones para la defensa de Ayamonte, y auisos para la resistencia de las Armadas, obraron cōtrario efecto; porque sin duda fueron causa, si el rebelde venia con la determinacion q̄ se supone de que no la lograse, y se deshiziesse aquella liga, con que tambien auia de ser dado por libre.

Porque aunque se pone en disputa, y controuersia, si en el crimen de lesa Magestad ha lugar el arrepentimiento, es mas piadosa, y juridica opinion, que quando no tuuo efecto el trato de la conjuracion; y el que entrò en èl, se arrepintió del intento, y obrò efectos contrarios, se libra de la pena.

Y aunque se suele distinguir en este punto, si el q̄ se arrepintió lo hizo quando no pudo executar el intento, ò quando pudo, y no quiso, la verdadera resoluciō es, que si llegò el arrepentimiento antes de la consumaciō del delito, quāvis peruētum sit ad aliquem actum, liberatur qui respiciuit à pena delicti, vt in terminis tenet Butrigar. in l. quisquis, C. ad legem Iuliam maiestatis, in prima oppositiōe, ibi: Aut delinquentem panitet ante dilectum consummatum, & nō punitur, alias sic, & ibi: Aut vult panitere de delicto cōsummato, & non potest, aut de delicto non consummato, & potest panitere, vt hac lege in fine, Foler. in pract. crimin. vers. itē quod commissit crimen lesa Maiestatis, num. 89. ibi: Aut potuit conatum ad effectum de facili deducere, secundum modum ordinatum, sed penitentia ductus non deduxit, immo reductus est ad meliorem vita frugem, & ad maiorem obedientiam, & isto casu non punitur, per textum in l. qui falsam, & ibi Marfilis, num. 15. ff. de falsis, glos. in verbo, machinantur, in extravaganti, qui sint rebelles, Carrerio in pract. crimin. §. homicidij el 1. num. 15. in fin. Thesaur. lib. 2. quest. forens. quest. 25. num. 6. donde auiendo alegado Autores que tuuieron la opiniō contraria, ita subdit: Ego tamen illā seruandam crederem, quando ante actum is qui poterat effectuare tractatum penitentia ductus destitit, quia tunc magis laude, quam pena dignus est, Bart. Tegijs in tractatu criminali, part. 7. n. 5. tom. 11. inter tractatus Doctorum, vbi post Alberic. ait, quod



quod si quis non per fecit delictum, quia noluit, venia dignus est.

Y es a proposito la sentencia de Cicero *Philip. 8. in fin. q* conser tan capital enemigo de Marco Antonio, quando pe leaua contra la patria, llegando a dar su voto en el Senado contra otros complices que le seguian, fue de parecer, que si mudando el intento, boluian a seruir a la Republica, merecian plenissima remission, ibi: *Ceteris autem si errorem suum, Et in Reipublica gratiam redierint, veniam, Et impunitatem dandam puto.*

Y es la razon la que dio Seneca *in Agamen. act. 2. vers. 240.* porque se reputa casi por inocente, el que arrepentido del intento, se queda en la obediencia de que nunca deuio apartarse.

Rememus illuc unde non decuit prius

Abire: sed nunc casta repetatur fides,

Nam sera nunquam est ad bonos mores vice.

Quem poenitet peccasse poene est innocens

Ita que la justificacion de emplearse el Marques con tantas veras, y demostraciones en el Real seruicio de su Magestad, quando huuiera tenido qualquier amago, o consentimiento de culpa (quod negamus) auia borrado la mancha que huuiera caido en tan noble fangre, vt de diuina iustitia ait Lactant. Firm. *lib. 6. de vero cultu, cap. 24. Sicut enim nihil prodest male viventi, ante acta vite probitas, quia su perueniens nequitia iustitia opera deleuit; ita nihil efficiunt peccata vetera correcto, quia superveniens iustitia labem vite prioris aboleuit.* Y para persuadir el perdon a la Magestad humana lesa, puso el exemplo Ouidio *lib. 1. de Ponto, Eleg. 1.* en lo mismo que dixo Lactant. hablando de la diuina.

Sape leuant poena, erepta quæ lumina redunt

Cum bene peccati poenituisse vident.

Y no solo deuia remitirsele la pena al Marques en el caso propuesto, sino tambien lo penoso del juyzio publico, quod compensatur subsequenti poenitentia iuxta illud, Menad. *in fragment. n. 107.*

Poenitentia est hominibus iudicium:

Cæterum a la replica que puede hazer el señor Fiscal cō-

F

tra

Num. 90.

Adducuntur Ciceronis verba.

Num. 91.

Et reditur ratio ex Seneca. in Agamen.

Num. 92.

Las demostraciones del Marques en seruicio de su Magestad, pueden borrar qualquiera culpa.

Num. 93.

Adducitur Lactant. Firmian.

Num. 94.

Publicum iudiciū compensatur subsequenti poenitentia.

Num. 95.



Replica del se-
ñor Fiscal, q̄ no se
admite penitencia
in hoc crimine.

Num. 96.

A que se responde
que quando no se
ha seguido daño,
abrogata est ex to-
tius mundi consue-
tudine, decisio l.
quisquis.

Num. 97.

Adducitur in ter-
minis Barth. Teg.

Num. 98.

Referantur Salic.
verba qua testatur
se audiuisse in vo-
ce a Baldo.

Num. 99.

Adducuntur in ter-
minis verba Tira-
quel.

Num. 100.

Et Iulius Clarus iu-
dicibus consulens.

tra las doctrinas que están alegadas de muchos Autores, q̄
con mas riguroso juyzio determinaron este punto, dizien-
do, que en el crimen de lesa Magestad, no obra el arrepenti-
miento.

Respondemos concluyentemente, que quando no
se ha seguido daño a la Republica, nial Principe, cessa a-
quel rigor antiguo de la l. *quisquis, C. ad l. Jul. Maiest.* que
se promulgò en tiempo de Tiberio, contra la misma razon
natural, condenando a los hijos que no participaron del de-
lito de los padres, obrando mas el miedo que siempre tuuo,
de que auia de ser depuesto del Imperio, que la equidad, ex
ita totius mundi consuetudine illa legis asperitas indefue-
tudinem abiit. Y en las Republicas Politicas, y gouernadas
con el vso de la razon, no auiendose seguido el daño, no se
castiga el intento, Bartol. in l. 1. §. *Diuus, ff. de siccar.* Innoc.
in cap. *perpetuo 7. de elect. in 6.* Barthol. Tegius in d. tract. cri-
min. p. 19. num. 11. ibi: *Ex quibus concludo, quod ad hoc, ut ha-
beat locum pœna ordinaria requiritur actus perfectus, & con-
sumatus, & iura punientia conatum, tanquam factum princi-
pale, sunt hodie correctaper contrariam, & generalem consue-
tudinem, Salice. in l. his qui cum telo 7. C. ad legem Corneliam,
de siccar. vbi testatur, se audiuisse à Baldo vna voce, per textum
in l. aut facta 16. §. euentus, ff. de pœnis, Tiraquel. de pœn. tem-
peran. causa 40. num. 2. donde apretò mas el punto, etiam
abstracta consuetudine ad liberandū reū à pœna ordinaria,
ibi: *Sed in delictis quoque in quibus lex equa punit conatum, atq;
actum consummatum, potest iudex, si vellent, etiam cessante om-
ni consuetudine, mitius punire, qui solum attentauit.**

Y puestas en el arbitrio ambas opiniones, pareciera fumo
rigor, despues de cinco años de prision de persona tan alta,
que se inclinasse el animo a la opinion mas rigurosa, con-
tra consilium Iulij Clari lib. 5. *receptarum sententiarum, §.
fin. quest. 92. num. 2. ibi. Nihilominus quia pluries vidi in his
casibus diuerso modo iudicari, quandoque puniendo conatum
in atrocissimis pœna ordinaria, & quandoque pœna extraor-
dinaria, crederem in practica posse iudicem adharere, cui opi-
nioni maluerit inspecta personarum qualitate; consulo tamen,
ut semper in mitiorem partem inclinet.*



Y en ningun caso se puede aplicar mejor esta doctrina, y consejo que en este, porque aun los que aconsejan al Principe, que proceda con mayor rigor en el delito de lesa Magestad, le persuaden que perdone, quando el reo es de calidad tan grande, Iusto Lipsio *lib. 4. doctrina civilis, cap. 10. ibi: Et quam ad vindictam te incito, tamen à venia, haud semper excludo, pone illustrem aliquem deprehensum in hoc scelere, cui tu, & patria de vincti, quid facies? Profecto pœnam, si iusto poteris, donabis.*

Y este consejo se funda no solo en las leyes de la clemencia, sino tambien en la opinion del Principe, que se aumenta indulgendo personæ tanti stemmatis, quo prætextu consuluit *Linia Augusto, ut liberaret Cinnam reum Maiestatis*, apud Senecam *lib. de clementia, cap. 9. Ignosce Lucio Cinnæ, deprehensus est, iam nocere tibi non potest. prodesse famæ tuæ potest.*

Y finalmente, pro Choronide huius fundamenti, addimus Bald. *cons. 34. casus talis est, vol. 1.* que parece que habló en los terminos deste caso, quando se huviera de considerar culpado el Marques (que siempre dezimos, y defendemos, que no lo estuuo, ni en el intento) auiendo sido la principal causa de boluerse las Armadas, y de quedar frustrado todo quanto se imaginò, que pudo causar algun accidente los auisos que dio tan a tiempo, & ita ait: *Causa autem pœnam non inferendi in casu nostro potuit esse ratione enentus non sequuti, licet iuris rigore, eadem pœna debuisset imponi, ratione attentati, ut notatur, ff. de pœnis, l. anti facta, & maxime in casu nostro, cum iste de quo queritur forte, & verosimiliter fuerit causa, quod delictum non consummaretur. Quæ omnia dicta censeantur ad faciliorem huius grauissimæ causæ exitum non vt ex his faciamus tantum virum reum, neque attentati criminis.*

Porque quando se llegara a estos terminos, y se tuuiera por confesion, la que no lo es, tambien añadieramos a los dichos fundamentos, que la confesion espontanea, sin auer precedido conuencimiento del delito, liberat reum à pœna ordinaria, *l. 1. C. ne tui. vel cura vectig. conduc. & authentic. sed nono iure, C. de pœna iudicis, qui male iudicauit, c.*

Num. 101.

A ningun caso se pueden ajustar estas doctrinas.

Num. 102.

Este consejo se funda en las leyes de la clemencia, y en la opinion del Principe.

Num. 103.

Et pro Choronide adducitur Bald. in terminis.

Num. 104.

Los auisos del Marques fueron parte de que se boluiesen las armadas.

Num. 105.

La confesion espontanea sin conuencimiento de delito, liberat reum à pœna ordinaria.



ultim. Et ibi glos. de furtis, Panormitan. in cap. at si clerici, v. bi Felin. column. 2. Philip. Dec. col. 4. sexto notabili, de iudic. & cum multis iuribus Tiraq. de pæn. temp. causa 30. ubi multa adducit.

Num. 106.

Et magis se præces-
sit promissio impu-
nitatis.

Y mas si como tenemos por cierto, y se verifica de tantas circunstancias, y del modo de la confesion huuiessen precedido las promesas, y lo demas que el Marques dize que pasó entre el señor D. Alonso y el, nã promissa in punitas omnem criminis pœnam sublatam, probat *l. impunitas, l. nedi, C. de pœnis*, Felicio *alleg. 54. Thesaur. lib. 2. quæst. forensium, q. 57. Peguer. decis. 39. num. 10. attestans quod qui cum iudice contrahit non debet eius autoritate circumscribere, ne fides publica defraudetur, l. 1. C. de his qui ventam etatis impetrauerunt*, Giurb. *cons. 22. qui ampliat etiam si propter qualitatẽ delicti, non debuisset promitti, l. fin. §. Diui, ff. de publican. Menoch. cons. 336. n. 33. vol. 4.*

Num. 107.

Los seruicios del
reo, y de sus parien-
tes alcançan la gra-
cia.

Y tambien representaramos los grandes seruicios del Marques, y de su padre, y abuelo, que fue Gouvernador de Milan, y los de las Ilustrissimas Casas de Vejar, y Medina Sidonia sus progenitores, que por ser tantos, y porque los seruicios propios, y de los parientes, y antecessores del reo, maximè acabandose en el Marques, q̃ està sin sucession, el lustre de su Casa, si faltasse, merentur consequi gratiam, *l. 1. ad fin. ff. de constitut. Princ. ibi: Ob merita indulget, l. non omnes, §. vlt. de rei iudic. Afflict. in constit. Reg. in proœm. §. nos itaque*, donde dize, que no se derogan los fueros de la justicia, si el juez remite la pena legal al delincente, de quien, y de sus parientes, y progenitores, la Republica, y el Principe recibieron seruicios, *ex l. 1. §. hoc quoque, ff. ad Syllan. Tiraq. de pæn. temper. causa 49. à n. 1. Et causa 51. n. 24. & nouissimè Valenz. cons. 153.*

*Estando libre el D. no ha de correr desigual fortuna
el Marques.*

Num. 108.

Representase vna
concluyente consi-
deracion, digna de
toda aduertencia.

ESTA consideracion, en nuestro corto concepto, tiene tanta fuerça, que se pudiera auer escusado todo el dis-
curso, porque en los terminos que se halla esta causa, y en
los



los que tuuo desde su principio, auiendo se mandado quitar del processo los papeles tocantes al que en el concepto del mundo se tuuo por principal culpado, de los quales auia de resultar el descargo del Marques, con que siempre viene a estar este pleyto diminuto de Autos, para no poder ser condenado el Marques, *l. 3. ff. mandati*, y lo està de quantos se enuncian en el memorial desde el primero al vltimo. Mas causará orror, que escarmiento, que estando el D. libre, se tomara con el Marques determinacion contraria, mayormente entre vassallos tan leales, que sobra el precepto comun, *quod poena vnius sit metus multorum*, porque en tã segura lealtad, no es necessario castigo, que infiera medio para el escarmiento. Y como los Reyes representan la imagen de Dios en el gouierno, tomandose el exemplo de la Magestad Diuina, que siendo igual el crimen, vfa igualmẽte de la misericordia en el castigo, como reparò San Agnstin *lib. de predest. & grat. cap. 15.* cotejando a Nabucodonosor con Faraon: *Quantum ad naturam, ambo homines erant: quantum ad Dignitatem, ambo Reges: quantum ad causam, ambo captiuum populum Dei possidebant: quantum ad poenam, ambo flagellis clementer ad moniti, vt refertur in cap. Nabuchodonosor 23. q. 4.* Diuus Hieronym. que pone el exemplo en Achab, y Iezabel in *Canone. Achab. 27. de poenitent. dist. 3.* Lo mismo ha de hazer la Magestad humana, ex Diuo Gregor. *lib. 9. Moral. cap. 10. Iustum est, vt quos culpa simul inquinat par etiam poena adstringat, & qui nequaquam dispari sunt iniquitate polluti, nequaquam tormento dispari crucientur.* Y Ciceron *lib. 1. de offic. aconseja*, que se obserue esta igualdad con gran cuidado: *Cauendum est etiam ne maior poena, quam culpa sit, & ne iisdem de causis alij plectantur, alij ne appellantur quidem*, que singularia verba maximẽ conducunt ad presentem causam.

Num. 109.

Este pleyto està diminuto de Autos, por los papeles que se quitarõ del.

Num. 110.

Si se tomara diferente determinacion cõ el Marques, mas causara horror, que escarmiento.

Num. 111.

El castigo, y la gracia hã de ser iguales en los reos.

Num. 112.

Adducitur D. Gregor.

Num. 114.

Num. 105.

Adducitur Cicero. Precepto de los politicos a los Principes, que seã iguales en las gracias, y en los castigos, en unas mismas causas.

Y entre otros preceptos que los Politicos proponen a los Principes, para escusar la vniuersal defazon de sus vassallos, es vno de los mas principales, que siendo igual la culpa, no configa vn delinquente indemnidad, y otro pena, Iustus Lipsius *lib. 4. de doctrin. civil. cap. 11.*

G

POT-



Num. 116.
De lo contrario
resultaria absurdos
dignos de nota.

Num. 117.
Adducitur ad pro-
positum Petrus Ca-
vallus.

Num. 120.
Elegantes versos de
Iuuenal.

Num. 122.
Selectas, y singula-
res palabras de So-
to, de iustitia, &
iure.

Num. 123.

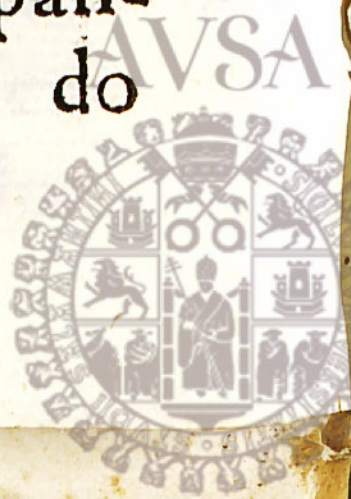
Porque de lo contrario, resultará vn absurdo digno de grande nota, que de vn mismo delito procediessen dos sentencias opuestas, como absoluer a vno de los reos la gracia del Principe, y executar en el otro el rigor del delito, Petrus Cauall. *resolut. crimin. Centur. 1. casu 75. num. 4. ibi: Quod non mirum est, si appellatio unius ex pluribus, quorum causa erat communis, & eadem omnium defensio alyis non appellantibus profit, quia hoc fit ne ex vno, & eodem facto, & ubi est eadem absolutionis ratio diuerse appareant sententia, nempe absolutoria, & condemnatoria, quod esset absurdum; à que aludiò Iuuenal, Satir. 13. vers. 103.*

Multi
*Committunt eadem diuerso crimina fato,
Ille crucem sceleris praeiungit, hic diadema.*

Plin. Iun. *lib. 6. epistolarum ad Macrum*, notando la desigualdad en el castigo, *Quam multum interst, quid à quoquo fiat eadem enim facta claritate, vel obscuritate facientium, aut tolluntur altissime, aut deprimuntur.*

Num. 121.
Y quando mas se quiera adelantar el dezir, que su Magestad tiene libre arbitrio por su regalia suprema de indultar à vno, y executar el castigo en otro, no se puede negar q se violan las leyes de la equidad, y de la igualdad que han de obseruar los Principes en la gracia, y en el castigo, para que la justicia, y la misericordia obren igualmente; y si ha de auer excessso, ha de ser en el perdõ: de manera, que si vno no consigue la gracia, en otro no se execute el castigo, como prudentemente lo aduirtiò Soto, *lib. 3. de instit. & iure, quest. 6. art. 5. ibi: Ad tertium denique membrum respondetur, neque carere semper acceptione personarum, ubi Princeps gratis, quibus piam condemnatorum vitam aliudve supplicium remittit, quod simillimis denegat enim vero, quamuis non iustitia rigor, equitas tamen violatur.*

Y no son menos considerables, para que tenga lugar esta consideracion vltima, tantos años de prision de vn señor tan grande, en carceles tan estrechas en lo mejor de su vida, à vista de tantos Grandes, y Señores, que estan participando



do de la nota que se les pudiera seguir, que viuiera en la memoria de los hombres, si la sentencia que es para el Marques pudiera manchar su sangre, bastá lo por pena de qualquiera pensamiento no executado, tan aspera prision, *l. si diutino 25. ff. de panis*, Tiraquel. *de pan. temperand. causa 29.*

Num. 124.

Ponderase la larga prision del Marques.

Ex quibus omnibus ad fauorem huius partis pronuntiandum esse non dubitamus: Salua in omnibus, &c.

do de la nota que les pudiese llegar en la me-
 moria de los hombres; si la tenencia por el Ma-
 yor de las manchas de sangre; para lo por pena de dal-
 quier pensamiento no executado, con apercibimiento, a
 dias 25. ff. de penes. Tindus. de pen. reprobada. can-
 122. Ex quibus omnibus ad rationem huius partis promit-
 tiendum esse non dubitamus: Salva in omnibus. Secus

Num. 121. *[Faint text, likely bleed-through from the reverse side]*

Num. 122. *[Faint text, likely bleed-through from the reverse side]*

Num. 123. *[Faint text, likely bleed-through from the reverse side]*

*ff. de pen. reprobada
 de la pena de
 muerte de*

