

MARIA, JESUS,
JOSEPH,

SATISFACCION
JURIDICA,
P O R



LA VILLA DE REYNOSA,
Y REAL MERINDAD DE CAMPOO,

AL PROPUGNACULO THEOLOGICO, CANONICO,
y Juridico, que el R.P. Prior, y Religiosissimo Convento
de Nuestra Señora de las Caldas
facò à luz,

C O N T R A

EL CONVENTO DE NUESTRA SEÑORA
de Montef-Claros, è Informe Juridico de esta
Real Merindad.

S O B R E

LA SEPARACION, QUE EL SAGRADO DIFINITORIO
de la Provincia de España, Orden de Predicadores,
hizo de dichos Conventos.

En Salamanca : Por Eugenio Garcia de Honorato y San Miguel.

MARIA, JESUS, JOSEPH.

SATISFACCION JURIDICA. POR LA VILLA DE REYNOSA,

Y REAL MERINDAD DE CAMPO, AL PROPUGNACULO THEOLOGICO, CANONICO Y Juridico, que el R. P. Prior, y Religiosissimo Convento de Nuestras Señora de las Caldas, facó a luz,

CONTRA

EL CONVENTO DE NUESTRA SEÑORA de Montclaros, é Informe Juridico de ella Real Merindad.

S O B R E

LA SEPARACION, QUE EL SACRADO DEFINITORIO de la Provincia de España, Orden de Predicadores, hizo de dichos Conventos.

En Salamanca: Por Eugenio Garcia de Honorato y San Miguel.



UNQUE consideramos superfluo tomar este empeño
segunda vez , nos impele à la satisfaccion la justa
causa que defendemos , y la inalterable obligacion
que professamos; fue la mayor dicha de esta Real
Merindad lograr seguro consuelo en este milagroso
hallazgo, y fuera ingrata correspondencia no con-
servar de agradecidos la memoria , asì lo dixo Ca-
siodor. *in quadam Epistol. Non enim potest quis in-
telligere, quod acceperit, nisi meminerit.* Asì lo em-

prendemos con la dulce violencia , que nos anima.

2 Permitió su providencia, que el reverente obsequio , que le consagramos
en el Informe Juridico , para defenfa de este su Santuario , y Convento , tuviese tan
poca fortuna en las manos del R. P. Prior de las Caldas , que no contentandose con
satisfacerle (como es regular practica en lo contencioso) pasó à menospreciarle,
tratar con dedignante estilo à esta Republica , y menos estimacion à nuestro Corre-
gidor , que llevado del piadoso zelo de sus antecesores , y de su propia obligacion,
tomò à su cargo nuestro desempeño ; y aunque en todo el Informe no se halle pro-
poficion , que desdiga de la debida modestia , y perteneciente à la causa , exclama
con impaciencia , condenando muchas de falsas , otras de injuriosas , y las mas de
denigrativas.

3 Propoficion es esta , que à vista del Informe Juridico causará confusion;
à quien no supiera ser yà practico efugio de casos semejantes , ò acaso lo que dixo
Selsè *in Anacephaleosi ad opus de inhibition. num. 1. Sicut evenit in expertis nautis, dum
aliquod vastum pelagus perfretantur, qui postquam jam in eum devenerint locum, ubi
occasus unius poli, sit ortus alterius, quasi fatigati longo itinere, eoque in certo, ac vario
nec punctum à quo egressi sunt, nec quo vadunt, ante, minusque experientia attingere
valeant, & his, qui absque fune in aliquo labyrintho instar cretensis involvere se au-
dent; simili modo accidere solet Junioribus Jurisconsultis.*

4 Mas no por esso ha de faltar nuestra protestada veneracion al num. 3. de
nuestro Informe Juridico , responda por nosotros la dulce prudencia de San Bernardo
*Epist. 252. ad Abbat. de Præmonstrato, dize asì: Audiivi auditionem vestram, & timui.
Scribitis enim contra me amaritudines: absit autem, ut tam rationabiliter, quam terri-
biliter. Quid peccavi? An quod vestram personam semper amavi, vestrum ordinem fovi,
& pro movi semper quod in me fuit? Fidem, si verbis non habetur, opera facient. Y*
remitiendo à la opinion del mismo San Bernardo nuestro sentimiento, diremos con el
mismo *Epist. 233. ad Herbertum Abb. S. Stephan. Divionens. Si Frater Joannes dixit in
nos, vel scripsit, quod non decuit, vel quomodo non decuit, non tam nos lesit, quam se
ipsam.*

5 Registrado con prolija atencion el Informe Juridico , no encontramos,
que pueda ofenderse el R. P. Prior de otra cosa , que aver escrito contra su volun-
tad , pero esto no es agravio , dixolo San Buenavent. *in Apolog. pro Fratibus minor.
Non enim quæ fiunt contra voluntatem alterius, ad injuriam ejus fiunt.* Pero esto no
basta à excusar la exclamacion del mayor agravio , con titulo de temeridad , deni-
grativo , è injurioso. Nos consuela con su exemplar Pedro Blesense *Epist. 68. Argue-
mur temeritatis, & dicemur os nostrum posuisse in Coelum, qui non de superbia spi-
ritu, sed de attramento doloris hæc scribimus.* Y al mismo intento Joann. Saresber.
*Episcop. Carnot. apud Tritem. lib. 7. cap. 21. de Nugis Curial. Si eis ob loqueris Religio-
nis inimicus, & veritatis diceris impugnator.*

6 Midiendo nuestra satisfaccion con la modestia posible, y moderacion de-
bida , siguiendo à San Ambros. *lib. 1. de Pœnitent. cap. 1. Moderatio propè omnium pul-
cherrima est, quæ nec ipsos quidem, quos damnat, offendit.* y à nuestro Justiniano *in
Authent. de Nupt. collat. 9. novell. 22. Non erubescimus si horum, etiam quæ ipsi feci-
mus, aliquid addi inveniamus.* Procuraremos satisfacer con el methodo , idioma , y
estilo que escribimos , à que debió arreglarse el R. P. Prior , y si no le precisa , ni a
nosotros , que varie el modo mas practico , y regular de esta materia : Por dos ra-
zones nos pareció conveniente ; la una , porque (si como asegura) se hallare algun
ig,

4
ignorante impresionado de aver injuriado tan religiosa Comunidad, se desengañe con la misma satisfaccion; la otra, porque siendo notorio à todos el hecho, y no escribiendose en agravio, ni injuria de alguno, logren todos la explicacion con el gusto del proprio idioma; asi lo dió à entender Casiod. *de Just. Div. Script. in praefact. Dulcius ab unoquoque suscipitur, quod patrio sermone narratur.*

7 Esta parece causal proporcionada, pero no comprehendemos, qual lo fuesse para aver escrito en latino idioma, porque si la protesta del num. 3. del Propugnaculo se reduce à no ser el animo dirigirla contra persona alguna de la Sagrada Religion, ni Congregacion del Santo Definitorio. si solo contra los Seculares, que han solicitado la desunion, parece se yerra el medio; pues en opinion de su Reverencia, ni aun estando en romance, le entenderia la Republica Campoense; y escribir en language no inteligible, no es querer satisfacer; quejarse de atentado, è injusto despojo, y ser culpada esta Republica, menos; porque no determina quien pide, ni por mas que se informasse, se moveria tan docto Congresso à concederlo, si no lo considerasse conveniente, solo el R. P. Prior satisfará el reparo.

8 Siguiendo nuestro antecedente methodo dividiremos en discursos, las principales proposiciones à que debemos satisfacer, y en ellos la que nos pareciere corresponde, sin seguir el orden de los numeros, colocando cado uno por el que nos dà la doctrina del Jurisconsulto *in Leg. Qui cum uno, §. Ex auctoratus, ff. de Re milit. ordo dicitur, digestio quadam, & bona in suo loco rei cujusque collatio.*

Primer Discurso: Que fue muy proprio de nuestra obligacion pretender la separacion de este Convento.

Segundo Discurso: Que nuestro Informe Juridico, no contiene proposicion, que denigre, ni ofenda al religiosissimo Convento de las Caldas, porque deba agravarse, ni fue nuestro animo ofenderle.

Tercer Discurso: Que no puede la voluntad de su Magestad explicada en el decreto, cumplirse por otro medio, y forma, de la que contiene expresa, especifica, y personalmente.

Quarto Discurso: Que no ay prescripcion que le de derecho alguno al Convento de las Caldas, para la union subiectiva, que pretende.

Quinto Discurso: Que la observancia puede mantenerse en este Convento de Montef-Claros, sin la dependencia del de las Caldas.

Sexto Discurso: Que el Sagrado Definitorio procedió en la separacion conforme à Derecho, sin agravio de despojo, ni necesidad de citacion.

DISCURSO PRIMERO.

9 **Q**UE la obligacion principal de nuestro ministerio, sea el bien publico, parece no necesitava de prueba, asi lo suponiamos en nuestro Informe; pero el sentimiento del R. P. Prior nos lo niega, y reprehende diziendo: *Tractent fabrilis fabri.* Ageo proloquio en materia tan conforme à razon, y extraña aplicacion de tan docto Prelado; ignora sin duda la obligacion nuestra à el mayor aprovechamiento espiritual de nuestros individuos, asi ha extrañado los medios. Ignora lo interesada, que ha sido esta Republica en este Santuario, y asi como agenos nos trata, daremoslo à conocer como podamos, y nuestra intencion quedará manifesta por el fin à que se dirige, con la doctrina del Angelico Preceptor *1. 2. quest. 18. artic. 4. in corpore. Sicut esse rei dependet ab agente, & forma, sic bonitas rei dependet à fine.*

10 La principal obligacion de un Corregidor, y Regidores de una Republica, es el bien, y utilidad comun; asi lo enseñó Plat. *lib. 1. Civil. vel de Reg. vir sapiens, bonusque gubernavit semper, ita ad subditorum salutem respiciens, ut ad nautarum, navisque salutem respicit Gubernator.* Y à este saludable exemplo Cicer. Aristot. y otros muchos. El Derecho *in Leg. Actione, §. 1. verfi. Labeo, & ibi Gloss. Sequitur, ff. pro socio. Leg. unic. §. fin. Cod. de caduc. toll. Leg. 2. §. Sed quia verum, Cod. de Iur. iurand. Authent. de non alienand. §. Quia vero verisimile, verfi. Oportet enim. Didaç. Pert. in Leg. 1. tit. 4. lib. 3. ordinam. gloss. Pertenece, col. 895. Mench. Controv. illustr.*

5
illustr. in praefat. num. 12. fol. 12. Soto de Just. & iur. lib. 1. quest. 5. artic. 1. y esto mismo nos enseña la catholica erudicion de San Juan Chrysostom. homil. 25. ad priorum epistolam ad Corinthios, hac est Christianismi regula, hac illius exacta definitio, hic vertex supra omnia eminens publicae utilitati consulere.

11 No se limita esta obligacion à la utilidad temporal, abraza, y comprehende principalmente la espiritual, que cede en mayor honra, y gloria de Dios, para que los subditos se aprovechen del bien espiritual, y se mejoren sus costumbres, asì lo enseñò Platon, y otros Politicos loco citato, ibi: *Neesse est Magistratus ex deteriori meliorem pro viribus Civitatem efficiant.* Simanc. de Repub. lib. 9. cap. 3. pag. 434. *Hoc debere esse propositum Governatoribus, quo intueri, & quo cursum suum dirigere debeant: nimirum, ut Cives bonos, & beatos efficiant.* Arist. lib. 1. Ethic. cap. 13. *Videtur bis, qui verè civilis est, circa virtutem maximè laborare, ex quo vult Cives bonos efficere, ac legibus obtemperantes.*

12 Asì lo diò à entender David al Psalm. 68. *Zelus domus tua comedit me, & opprobria exprobantiam tibi ceciderunt super me.* El M. Avila en su Epistola, fol. 116. part. 1. el Sabio Rey Don Alonso en el Proemio de la primera Partida. Y asì lo enseña por principal documento el Cap. 1. de re judic. in 6. ibi: *Deum pra oculis habentes.* Y al lib. de los Prov. nos enseña lo mismo la Sagrada Escritura, *in omnibus vijs tuis cogita Dominum, & ipse diriget gressus tuos.*

13 Es consejo del gran Politico Bobadilla, que los Corregidores deben informarse de los buenos procederes de sus antecesores, para imitar sus buenas obras, ita al lib. 2. de su Polit. cap. 1. num. 22. ibi: *Y para mejor acertar en todo siga el Corregidor los exemplos, y pisadas de los mejores, y mas aprobados Corregidores que han precedido.* Lo mismo enseña Casiod. previniendo, que debe apartarle de los malos, lib. 2. *Variar. in Formul. praesidat. decessorum bona exempla sequere, à vitiosorum te imitatione disjungue.* Esta misma obligacion corre à los Regidores de una Republica, desde que el Señor le diò à Moyses la facultad de elegir aquellos setenta Varones, para que le ayudassen en el gobierno, lo hallamos en los Numeros cap. 11. *Elige septuaginta viros: tradamque eis, ut subsistent tecum onus populi, & non tu solus graveris.*

14 Esto supuesto, en que no ay controversia, se viene à los ojos la aplicacion de nuestro caso. Quien podrá dudar, que en la separacion de este Convento, y nueva eleccion de Prelado se sigue conocida utilidad à nuestros Subditos, y Comarcas, siendo inegable, que de ellos se siguen las espirituales consecuencias, que prometen à este Convento las propias utilidades, y que con bastante extension probamos en nuestro Informe Juridico, desde el num. 84.?

15 No fue otra la pretension de esta Real Merindad, que el Decreto de su Magestad tuviese el debido cumplimiento, y se practicasse en la especifica forma, que prescribe, viendo quan otra es la observancia de lo que se mandò; y en este caso, quien mas propriamente interesado, que nuestro Corregidor? Pues siendo este Santuario, y Convento de su Real Patronato, no viendo cumplida su voluntad, solicite su execucion, por los regulares medios, que se han practicado; y si su Magestad no lo ha declarado asì todavia, al mismo tiempo se le expresó en memorial, que se presentó en su Secretaria, y esperamos de su piedad, y proteccion à este su Santuario, le atienda como antes; sino con este, con muy semejante motivo nos da à conocer esta obligacion, Antun. de Donat. Reg. lib. 3. cap. 28. num. 176. ibi: *Praesides autem Provinciarum proximam debent habere curam, ut mortuis Rectoribus Ecclesiarum juris patronatus Regij, statim possessionem apprehendant nomine Regis pro conservatione juris Regiae Coronae, ut advertit Caved. de Patron. Reg. Coron. cap. 6. num. 10. capit. 10. num. 10. prout id vigilare debent circa bona Regiae Coronae suae Provinciae, ut mortuo possessore illorum possessionem occupet nomine Regis.*

16 No tuvo el Concejo de Barros mas derecho, ni accion para la separacion que pretendiò, y obtuvo del Convento de Santillana, como tratamos en nuestro Informe, por mas que con triplicada razon le diferencie; porque aunque fuè Patrono del Santuario de las Caldas, una vez que le cediò con las solemnidades de Derecho, no le quedò accion para ceder derecho que ya no tenia, *ex reg. nemo potest de reg. jur. ni la Informacion que presentó ser suficiente, ex defectu jurisdictionis;* y

6
así se evidencia, que solo se hizo por la libre facultad, que por su Sagrada Constitución tiene la Provincia, de que trataremos despues.

17 Menos le tuvo por la segunda razon de diferencia que dà, diziendo, que el Convento de Santillana cedió su derecho sin interponer apelacion, lo que no quiere hazer aora el de las Caldas, que haziendose cargo de su grave obligacion nos le pondera, con el Doct. Angel. *sub peccato lethali*; extraña satisfaccion de tan docto Maestro, por salvar su oposicion, condenar la memoria de otros Prelados en materia tan grave, no será así, que mas segura le tiene su rendida obediencia.

18 La tercera razon de diferencia es, que no debe juzgarse por exemplos, y esta mejor le llamara excepcion, como quiera se satisface facilmente, porque aunque comunmente sea cierto, no puede negarse, que en Derecho está recibido, y mueven los exemplares, para las determinaciones, ita docet Cortiad. *tom. 1. decis. 24. numer. 28.* Calixt. Ramir. *de Leg. Reg. §. 20. num. 34.* y en particular quando los casos son semejantes, y concuerdan en el hecho, idem Cortiad. *ubi supra, D. Castell. Controv. lib. 5. cap. 89. num. 98. cum plurimis ab eo laudatis.*

19 Con mas razon deben atenderse, y seguirse quando son de un Senado, o Tribunal superior, que deben atenderse como si fueran leyes. D. Valenz. *conf. 166. num. 58.* y no errarán, ni procederán mal los que siguieren semejantes determinaciones. Fontan. *de Pact. nupt. tomo 2. claus. 7. num. 54.* Cav. *decis. 212. num. 7.* donde añade, que basta un exemplar; y no será improprio, que un Congreso tan ilustre, y superior tenga la estimacion de tal, ita docet per doct. M. Frat. Greg. Martin. *ad 1. 2. D. Thom. tom. 3. quest. 90. artic. 3. dub. 2. conclus. 10. ibi: Decima conclusio, Generales, & Provinciales Religionum in suis capitulis, ex majoris partis consensu, leges pro suo Ordine, vel Provincia condere possunt, ut constat ex usu, & privilegijs concessis Ordinibus ad talia Capitula congreganda, & in illis statuenda, quae oportuerint pro bona gubernatione.* No desmerecerá su debida estimacion el exemplar propuesto, por mas que su Reverencia le impugne.

20 Bien será, que passemos à dar à conocer al R. P. Prior la parte de interelados en este Santuario. La pequeña Hermita, que se labró sobre el mismo sitio, que oy está la Iglesia, fue à expensas de esta Real Merindad, luego que tuvo la dicha de la milagrosa invencion de Nuestra Señora. La en que despues se colocò, y hallaron los Religiosos, que aun permanece el cuerpo principal tambien, excepto cinco mil reales, que librò su Magestad para ello; costò el todo de la obra por mas de 200. reales, sin otros reparos, que se hizieron, hasta la fundacion del Convento, y aun despues se libraron otras cantidades para su fabrica, y del Retablo.

21 A este modo se han ido fervorizando todos de tal forma, que así en fundaciones de Memorias, limosnas, y mandas particulares se halla este Convento con medianos posibles; pero todo como accessoria se confunde, por mas que lo resista la disposicion de Derecho. Las continuas limosnas, que así en acarreos de materiales, y peones, se han hecho para las fabricas, sus montes, y pastos, no han sido de menos utilidad à este Convento. La Hospederia, que esta Real Merindad labró para refugio de los que visitaban este Santuario, se quemò, y la Comunidad pretendió se le diese el sitio para labrarla, y así se executò, reservando quarto para el Corregidor quando fuese, y oficina para la venta del vino, que el Concejo de los Caraveos, como perteneciente à su termino, abastece, lo que oy se guarda, y observa; esta Casa no ha sido, ni será de menos utilidad al Convento, que las otras donaciones, y mandas; y siendo esto inegable, nos excluye el R. P. Prior con su proloquio, que fuera mejor no le enagenasse.

22 Es maravilloso el caso que diò motivo à la segunda fabrica de la Iglesia; consta en el Archivo de este Convento, y así le referirèmos à la letra, por las circunstancias que comprehende en prueba de lo referido; y porque yà que el R. P. Prior passa tan en silencio los prodigios milagrosos de esta Señora salgan una vez al publico. Es memoria, y prevencion, que la tenèmos por del P. M. Pozo, que tomò possession de este Santuario, y tratò al Hermitaño que refiere, aunque se le dà la solucion, que al otro papel suyo, *ratione urbanitatis, & benignitatis.* Dize pues así.

23 El segundo prodigio fue: el que contava Miguel Gutierrez, à quien muchos de los Religiosos de las Caldas, y Montef-Claros conocimos, por aver estado en este Santuario treinta años Hermitaño, y parte de ellos despues de aver passado esta Imagen à nuestra santa Orden, Varon verdaderamente temeroso de Dios, y exemplar; y por esso amado, assi de los Religiosos de esta Comunidad, como de los Señores Eclesiasticos, y personas principales de esta Merindad de Campoo, y es como se sigue.

24 En cierta ocasion reconociò faltar esta Soberana Reyna de su Trono: pusole en cuydado esta falta, y afligido de la perdida, fue à dár cuenta del caso al Señor Corregidor de la Villa de Reynosa, el Licenciado Don Antonio de Sequera, Abogado de los Reales Consejos, muy afecto à este Santuario, berencia de todos los Señores Corregidores de la Villa de Reynosa, que como Patronato Real le miran siempre con afecto, y cariño; assi por la devocion grande que tienen con esta Sagrada Imagen, como por la atencion con que miran las cosas de su Magestad, cuyos Ministros son. Consolòle mucho su merced, ofreciendole hazer las diligencias de buscarla, si acaso alguno la huviesse llevado; y persuadiòle, que si su Magestad se avia ido, no dexaria de bolverse à su Casa, y Hermita: mandòle passasse al Concejo de los Caraveos, y registrasse sus Iglesias por si acaso la avian llevado, como otras vezes; hizolo assi, y viniendo ya tarde, mirando azia el Santuario desde lo alto del monte, viò un grande, y extraordinario resplandor, persuadiòse, que las personas que estaban en Novenas le saldrian à buscar con algunas velas, temerosos de que por ser tarde se perdiessse en el monte: y no dexò de desconsolarse, pareciendole, que le gastaban la cera de Nuestra Señora; pero luego se defengañò, pues llegando al Santuario, no hallò tales personas, ni viò tales luzes. Fuesse à acostar desconsolado, por no encontrar lo que buscaba. Esta luz, y resplandor viò el Corregidor de Reynosa estando al balcon de su casa, y teniendola por misterio, llamò à algunos Cavalleros, para que juntos viniessen el dia siguiente al Santuario, como lo hizieron antes que se huviesse levantado el Hermitaño: oyò el ruido de las cavallerias, y pensò, que le venian à hurtar las lamparas; salió luego de este susto, reconociendo la voz del Corregidor que llamava, mandandole abrir la Iglesia, descubrieron las cortinas, y encontrando esta Soberana Señora, quedaron pasmados; y el Corregidor hizo una oracion en alabanza de su Magestad, ofreciendo poner todo su esfuerzo, para que la Noble Merindad hiziesse una Hermita muy capáz, para que estuviesse con mas decencia, como lo executò con bastantes gastos, y era una de las principales de esta tierra: Asseguròle al Hermitaño, que no estava Nuestra Señora con la asistencia debida, y para esso avian de venir Religiosos, que cuydassen de su mayor veneracion, assegurandole, que el Hermitaño lo avia de ver, aunque el Corregidor no lo alcanzaria, como se viò por la Divina misericordia cumplido; como luego diremos hablando de la traslacion de este Santuario de Nuestra Señora de Montef-Claros à la Orden.

25 Atendidas sus especiales circunstancias, confirman muchas de las proposiciones que tenemos referidas, en prueba de la clara justicia alegada sobre no aver avido tal union, y ser esta Merindad igualmente interessada. Estos son los exemplares, que deseamos imitar; estas las acciones, que quisieramos seguir; y este loable empleo, en que nos procuramos ocupar: culpe aora el R. P. Prior nuestras acciones, nuestro empeño, y nuestra devocion; y conozca, que aunque esta Real Merindad no fuesse Patron de este Santuario, tiene mucho derecho para interessarse por el, como si lo fuesse.

26 Probada esta justificada razon, y fundamento con que procedimos, se haze mas evidente el sentimiento de que nos quexamos: tratanos el R. P. Prior con tan improprio estilo, como si no supiera la representacion que tenemos; y aunque ceda en aplauso proprio, serà bien ceñirnos à lo que baste darle à conocer en lo que nos falta. No es negable, que quien ofende, ó menosprecia al Ministro, ofende en el al mismo Principe, cuya persona representa, ita docet Bobadill. cum multis in sua Polit. lib. 3. capit. 1. numer. 27. ibi: Porque quien le ofende, ofende al Principe. Debida es la honra, y estimacion de los Ministros Reales, aunque sea de los no subditos. Mastrill. de Magistrat. lib. 5. cap. 3. ibi: Ab omnibus salutari debet, amplia etiam in non subditis. Toro vot. 87. num. 24. Giurb. cons. 38. num. 17. ibi: Ita ut reverentia debita quoque sit à Clericis, ut dixi, & ab exemptis. Lo que no puede ignorar el P. Prior, siendo doctrina de su Doct. Ang. D. Thom. 1. 2. quæst. 69. artic. 4.

27 A los Regidores de una Republica Real se les debe por Derecho todo honor. *Leg. 1. Cod. de Decurion. ibi: Honor iste tibi delatus. Leg. cum Decurionatus, Cod. eodem.* Y la *Ley de Partida 3. tit. 2. part. 7.* le equipara al Consejero del Rey, por estas palabras: *Que no se diese tormento à home que fuese Consejero del Rey señaladamente, ò del Comùn de alguna Ciudad, ò Villa del Rey.* Y en tanto se estimò esta Dignidad en la Republica Romana, que por no aver observado la atencion debida un Principe con Domicio Senador Romano, le dixo estas graves, y ponderosas palabras: *Cur ego te habeam ut Principem, cum tume non habeas ut Senatorem?* Teste Bobad. *lib. 3. cap. 8. num. 19.*

28 Conozca el R. P. Prior, que una cosa es defender su derecho, y otra vulnerar la justa, y debida estimacion, sin que sea permitido à mas, que lo que propriamente pertenece à la defensa de la causa, à que se dirigió unicamente quanto contiene nuestro informe juridico; pero reducirèmos nuestro sentimiento à la politica razon, que nos enseña la *Ley fin. ad Leg. Juliam Majestatis, ibi: Et exinde quodammodo sua mente punitus est.* Y lo mismo la *Ley Unica, Cod. siquis Imperat. maled. ibi: Nam si ex levitate processerit, contemnendum est.*

29 Conocèmos nuestra ignoranca, y gustosos le confessamos, pero sin tanta satisfaccion, como el R. P. Prior manifiesta. Dezimos, que si en algo acertamos, es efecto de la devocion con que lo pretendemos, y muy propias de nuestra facultad, las materias, que tratamos; nuestro fue el Informe, nuestra esta satisfaccion. Si la subscripcion no haze fee, que otra fee tiene la subscripcion del ponderado Propugnaculo: nuestra facultad es conforme al assumpto, otro rumbo sigue la del R. P. Prior, y aunque su comprehension pueda saber de todo, como no sea su principal empleo, viene à verificarse lo que (sin agravio de otros) dixo Fontanel. *de Pact. nupt. tom. 1. claus. 4. gloss. 8. part. 2. num. 25. Aliquos esse Theologos, qui quoties (faltem multoties in mesem alienam immitendo) nostra Jurisprudencia, & rebus ad eam pertinentibus se immiscere volunt, per raro articuli, quem trahant, veritatem attingunt, vel saltem non ita opinionem suam fulciunt, cum faciliter argumenta à quolibet destrui valeant, utuntur enim in his per sepe, adeò frivolis rationibus quibus quilibet jurisperitus magno dedecori duceret, si uteretur; cujus rei clarissimum habemus testimonium in his, quae supra audistis à magno Theologo dicta in rebus ad Jurisprudenciam mere spectantibus, quod inde provenire existimo, quia ipsi non norunt, quam textui debeat adherere Jurisprudencia studiosus, vel rationibus, quae ex eo deducuntur ad suas confirmandas opiniones, ut non liceat ei, nec latum quidem unguem ab his discedere.*

30 No se deberá agraviar su Reverencia de esta verdad, siendo preciso conocer, que no puede sin exercicio estàr prompta la inteligencia. La experiencia haze Arte, juxta Philosoph. *in 1. Metaphis.* y por lo mismo previno Arnono de Sanct. Ang. *in Praefat. ad pract. judic. Leges in Schola deglutuntur, in Palatio digeruntur, quia practica est scientia digestiva: & ubi Theoricus desinit, practicus incipit.* De cuya verdad se sigue no tuvo lugar el Proloquio, no fue bien fundada la duda, y nuestra obligacion fue propria.

DISCURSO SEGUNDO.

81 **N**OTABLE estrañeza nos causara la queixa del R. P. Prior, si no hallamos cumplida satisfaccion en el Juridico Informe, con la doctrina de Nathensis *de Justit. vulnerat. tit. 4. cap. 1.* dize pues: *Nihil inter homines, sic indubitatum est, (inquit Imperator in Novell. de Tabell. cap. 1. §. 3.) ut non possit suscipere quamdam sollicitam dubitationem, & hoc vitio affecta est humana fragilitas, ut homines etiam in rebus clarissimis, emendatissimis, aliquando inter se dissentiant. Nihil tam clarè, tanque apertis verbis proferrì potest, quod non maligna, aut sophistica interpretatione evelli possit, leges enim sepe calumniantur.* Y Casiodoro al mismo intento en el *Psalmo 39.* por estas palabras: *Quis est hominum sic cautus, ut inter amulos loquatur, nullum ejus verbum incurrat aliquam questionem?*

Esto

32 Esto mismo ha sucedido à nuestro desgraciado Informe, que aviendose escrito, y explicado con toda la precapcion necesaria para no incurrir en tan feo crimen, se nos arguye con el de libelo infamatorio, que incluye proposiciones denigrativas, è injuriosas; ageno recurso en materias tales, donde deben llevarse principalmente la atencion las razones juridicas. No hallamos palabra, que desdiga de la debida veneracion, y respeto, que protestamos al num. 3. de nuestro Informe; pero deseando acreditarlo con publica satisfaccion, expressaremos quanto conduzca à sincerarnos, con aquellos, que con ignorancia pueden estar persuadidos.

33 Es conclusion comunmente recibida en materia de injurias, yà sean por escrito, yà por palabra, que no se dà delito donde no se dà animo de injuriar, asì lo enseña con su erudicion Matheu de Re crim. contro. 29. num. 21. ibi: *Nam actio injuriarum estimatur secundum animum injuriandi, ex Leg. Illud relatam 3. §. Sanè, cum Leg. seq. ff. de Injur. Guzm. de Vcrit. jur. ver. 27. Pichar. Inst. lib. 4. §. Non solum 11. de Injur. num. 4. Dolus est de substantia actionis injuriarum; eoque cessante, injuria fieri non dicitur, nec injuriarum actio potest competere. Farinac. in sua Pract. crim. quest. 105. num. 111. & 112. text. in Leg. Illud, §. 1. ff. de Injur. ibi: Cum enim injuria ex affectu facientis consistat. text. in Leg. Non solum, & in Leg. Siquis seruum, ff. eod.*

34 Que este dolo, y animo de injuriar se presume distinguen los AA. ò las palabras de su naturaleza son injuriosas, ò no: si lo son, se presume: sino, de ninguna forma. Ita docent Carpzob. in Prax. part. 2. quest. 97. num. 1. in dubio communiter animus injuriandi presumatur, si verba sint sua natura probosa. D. Gonzal. in Comment. ad text. in cap. Cum te à Bartholomæo 23. de sent. & re jud. ibi, *Modo in verbis evidens contumelia comprehendatur. ut siquis appelletur latro, fur, gladiator, si dicatur non nominandus. Farinac. ubi supr. num. 117. 118. & 119. Hanc primam sublimitationem procedere, in verbis, seu factis, qua de sui natura injuria prefeferunt, & illicita sunt: in his inquam, injuriandi animus presumitur; secus autem siquis velit injuriam arguere ex verbis, aut factis de sui natura licitis, & injuriam non continentibus in se. Tunc enim animus injuriandi non presumitur, nisi probetur. Lo mismo enseña Vela de Delict. cap. 16. num. 6. Surd. decis. 89. num. 29. y es comun en todos.*

35 De donde deduce Farinacio ubi proxime, la consecuencia de que en las palabras indiferentes, que pueden contener injuria, ò no contenerla, siempre se ha de estar al juyzio de no ser injuriosas: *Quare in verbis indifferentibus, qua possunt importare injuriam, & eam non importare, in dubio judicandum esse, quod non importent, & quod non malo animo prolata sint. Y citando la opinion de Aymon Cravet. conf. 9. num. 24. profigue: Quod verba debent impropriari, & etiam intelligi per fictionem juris, ad fugiendum delictum, & malum animum.*

36 El modo con que se puede probar el animo de injuriar es, por presunciones, y congeturas, docet Menoch. de Presumpt, lib. 5. presump. 41. num. 31. Mascard. conclus. 902. num. 10. asì de la misma forma se prueba contra el dolo presunto el animo de no injuriar. Anton. Gom. Variar. cap. 3. num. 27. & 28. ibi: *Quia contra dolum presumpsum, sufficit presumptiva probatio.* Siendo estos principios evidentes, y que no necesitan de mas aplicacion à nuestro caso, pasemos à reconocer las presunciones que excluyen el animo de injuriar, para que careadas con el informe, se haga evidente la exclusion del dolo.

37 La excepcion que se opone, ò alega para defensa de la causa no irroga injuria en quanto es perteneciente à la misma defensa. Farinac. ubi supr. num. 239. ibi: *Et tunc precipue dicitur illata injuria in judicio animo injuriandi, quando infertur aliquod convitium, quod non facit ad propositum lybelli, seu causa, de qua tractatur per text. in Leg. Quisquis, & ibi Gloss. in verbo: Utilitas, Cod. de postul. Covarr. lib. 1. Variar. cap. 11. num. 6. vers. 3. in fin. ibi: Tunc demum ex injurioso animo procedere, quando absque ulla causa, utilitate vè ipsius negotij, quod tractatur in judicio, vel extra judicium contigerit.*

38 Otra es: quando lo que se dize, ò escribe es con motivo, y causa. Covarrub. ubi proxime num. 6. vers. *Quod eadem, ibi: Quod eadem objectio, ex probatio vè ex juxta causa facta fuerit, equissimum erit presumere, non animo injuriandi, sed*

ex ea causa contigisse. Surd. decis. 89. num. 22. donde concluye: *Causa etiam iniuxta tollit dolum; ergo non datur injuriarum actio. Leg. Igitur causa, Gloss. in Leg. I. in fin. ff. de Abig. Titaquel. de Poen. temp. caus. 43. num. 2. Bursat. conf. 94. num. 14. Craver. conf. 386. num. 20.*

39 Es tambien presuncion, que excluye todo dolo el tratarse de la publica utilidad. El mismo Covarrub. vers. 6. ibi: *Sextum juris est apertissimi hujusmodi revelationem extra judicium, etiam fieri posse absque injuriarum crimine, ejusque punitione, vel ob ipsius criminosi correctionem, vel ob Reipublica, aut proximi necessitatem, utilitatem ve: ex his enim constat animum injuriandi ab esse. Text. in Leg. Quod Reipublica 33. ff. de Injur. Quod Reipublica causa secundum bonos mores fit, etiam si ad contumeliam alicujus pertinet, quia tamen non ea mente Magistratus facit.*

40 Ultimamente excluye toda presuncion de dolo la qualidad de las personas. Text. in Leg. Titio fundum, ff. de Condit. & demonst. ibi: *Erat homo, cui videbatur credendum. Text. in Leg. Famosi. ff. ad Leg. Jul. Majest. ibi: Nam & persona spectanda est an potuerit facere, & an antea quid fecerit. Leg. Unic. Cod. Siquis Imper. Maled. ut ex personis hominum dicta pensemus, & utrum pratermitti, an exquiri debeant censeamus. Borgnin. Cavalc. lib. 5. de Delict. decis. 35. num. 12. Burs. in dict. conf. 94. numer. 12. & 13.*

41 Otras muchas presunciones tratan los AA. para excluir el dolo, y animo de injuriar, que omitimos por no gastar tiempo en materia tan fuera de dificultad. Considerese con prudente reflexion nuestro Informe, y se hallaran con evidencia aplicadas las antecedentes presunciones, redimiendonos de toda culpa, dolo, e injuria. Así lo protestamos segunda vez, y que ningunos mas reverentes apasionados del Sagrado Orden, y Convento exemplarísimo de las Caldas, que los de esta Real Merindad, y su Ayuntamiento.

42 Para mayor convencimiento, y desengaño del R. P. Prior referiremos el sentir de Frasso de Reg. Patronat. Indiar. tom. 2. cap. 81. num. 22. que expone sobre la Bulla, o Constitucion del Smo. P. Inocencio X. de 14. de Mayo de 1648. que comienza: *Cum sicut accepimus*, y está en varios AA. expidióse sobre las diferencias del Ilustrísimo Señor Palafox, dize así: *Octavo. An quando Episcopi jura, vel decimas Cathedralium adversus Regulares predictos, dote sua spoliantes Ecclesias coram Judice competente tuentur, librosque, memorialia, & allegationes producunt, jus Ecclesiarum Cathedralium exprimentes, & acquisitiones Religiosorum, aliaque id generis ad numerantes hujusmodi scriptorum occasione possint Regulares nominare conservatores, pretendentes injuriam sibi fieri, in referendo immoderatas acquisitiones? Resp. Si Episcopi protuendis juribus Cathedralium Ecclesiarum coram Judice competente hujusmodi scripta producant, & Regularium immoderatas acquisitiones veraciter, & modeste referant non licere Regularibus ob eam causam ad conservatores recurrere. La verdad à su tiempo se probarà, y la modestia de las voces no necessita de comprobacion, ellas mismas se abonan.*

43 Deberà conocer el R. P. Prior, y su Convento, que el Informe Juridico se sacò à luz con la justa causa de defender este Convento, y Santuario contra la empeñada oposicion que hizo à lo resuelto por el Santo Disinitorio, apelando, y ocurriendo à Roma, que fue con el fin de ponerlo en manos del Reverendísimo General, y Provincial de su Sagrado Orden; y que no siendo de menos obligacion suya reparar qualquiera ofensa, que en ello se hiziesse al Convento, y su Reverencia podrá informarse si mereció la desestimacion, y queixa que tanto exclama. Raro sentimiento! Empeñarse en probar, que todo pertenece à su Convento, *prater vicium, & vestitum*, y tener por agravio lo que es tan conseqüente.

44 Pues si en todo nuestro Informe, rigorosamente examinado, no se encuentran palabras, que no contengan el sentido proprio de lo que se explica, la necesidad, y justa causa de manifestarlas, como la utilidad de la Republica, no son palabras de su naturaleza ofensivas, y à lo mas indiferentes, que deben considerarse sin animo de injuria; si este por ningun medio se prueba, y de su naturaleza sea invisible, y à solo Dios conocido. *Cap. Deus 24. Cap. Archidiaconum, 85. dist. y así de difícil prueba, ut docet Rimin. Junior. conf. 52. num. 93. Roland. à Valle conf. 11. num.*

num. 14. vol. 3. Luca de Pœn. in Leg. 3. Cod. de Præd. Curial. lib. 10. Como podrá el R. P. Prior quejarse de injuriado?

45 Què bien responde por nosotros San Bernardo *Epist. 84. ad Ubillelm. Abbat. S. Theodorit.* dize así: *Si nemo scit, quæ sunt in homine, nisi spiritus hominis, qui in ipso est, si sola in facie videt homo, quia solus Deus intuetur cor: miror, nec satis mirari possum, quomodo, quæ vè ratione tuam, atque meam ad invicem dilectionem pensare, vel distinguere potuisti, quatenus non solum de proprio, sed & de alieno sententiam corde proferre potuisti.*

46 Por esso dixo el eruditissimo Villaroel (que por ser de la Sagrada Religion Benedictina le oirá sin desagrado su Reverencia) in 1. tom. Tantol. 5. didascal. 21. num. 15. *Injurie cogitata plerumque ludicra.* Y el mismo tom. 2. Tantol. 7. didascal. 1. num. 18. *Si qui averse ad essent simul, nullum esset, vel satagenti injuriarum argumentum, quoniam reus inficiaretur suppositum: & quæ injuria pectus in vindictam urgebant, quasi veræ, apparent omnino ludicra, pieta, fantastica, digna offensi rubore, & non inimici sanguine.* No permita Dios, que lo que se dirige a tan santo fin, tenga la mas leve ruina espiritual.

DISCURSO TERCERO.

47 **P**ARA probar este Discurso, es necesario suponer por principio, que no guardada la forma prescripta en el Decreto, Rescripto, ò Disposicion, el acto se desvanece. *Text. in Cap. Cum dilecta de rescriptis. Cap. Pisanis de restit. spoliat. Cap. Venerabili de Offic. Delegat. Leg. Cum hi. §. Prætor, ff. de Transf. Leg. Non dubium, Cod. de leg. Leg. Hac consultissima. Cod. de Testam. Authent. proræctum. Cod. de Sacro-Sanct. Eccles.* Ya nos confiesa esta verdad el R. P. Prior; pero con agena propiedad aplicada: expondremos en breve sus qualidades, para deducir con mas claridad la consecuencia.

48 Compara à manera de sacrilegio la trasgresion de la forma establecida por el Principe. Gothofred. in Leg. 4. Cod. Theodos. de domest. & protect. por estas palabras: *Atque, ut in communi sacrilegium admittere, ferme dicuntur violatores, seu spretores legum, ita nominatim, qui modum, formam, & ordinem à Principe stabilitum, vel commostratum violant.*

49 Es de tal naturaleza, que del acto, que se executa, no guardada la forma, ni natural, ni civil obligacion procede, aunque se omitiessè de consentimiento de las partes, basta que se execute fuera de la forma, aunque no fuesse contra ella, y aun en materia favorable, y de causa pia, como en la cosa mas minima. *Surd. omnia congerens in decis. 268. num. 8. Salgad. de Reg. protect. cap. 8. part. 3. num. 86. Barbof. cap. 22. de Rescript. num. 2. Castill. lib. 5. Controvers. cap. 149. num. 26. 27. & 28. cum multis.*

50 Y la razon es, porque siempre es substancial de la disposicion. *Molin. de Primog. lib. 2. cap. 6. num. 50. Gutierr. lib. 3. Pract. quest. 15. num. 7.* y es la que dà el ser al acto. *Leg. Julianus 9. §. Siquis rem, ff. ad exhib. Leg. Qui heredi. Leg. Marcus de condit. & demonstr. Barbof. ubi supra num. 8.* y así de necesidad se debe observar, *ad unguem AA. supra citati.* En tanto grado, que aunque se omitiessè por ignorancia se viciaria. *Molin. de Primog. lib. 1. cap. 9. num. 17.* ibi: *Forma namque prætermisio actum nullum efficit, etiam si ignoranter omisita fuerit.* Y finalmente, aunque faltasse el dolo se anularia. *Docet Salgad. de Reg. 3. part. cap. 9. num. 43.* ibi: *Et generaliter illum irritat ex defectu solemnitate, & formæ, quantumvis fraus absit.* Ni la mas justa causa le podrá excusar, ita *Surd. cons. 437. num. 25.* ibi: *Respondeo secundo, quod ex quo agimus de forma statuti servanda, nedum causa injusta excusat, sed non excusaret etiam justissima.*

51 Por muchas razones se conoce quando el Decreto, Rescripto, ò disposicion contenga forma, que deba observarle, referiremos las que hazen mas à nuestro intento. Una es: quando en la disposicion se pone clausula irritante. *Garc. de Nobil. gloss. 18. num. 9. Solorzan. lib. 3. Polit. cap. 8. fol. 300. vers. Y en lo. Salgad. de Prot. part. 3. cap. 9. num. 45. & part. 2. cap. 10. num. 43. Gutierr. ubi supr. num. 10.* esta

12
esta clausula irritante contiene el Decreto, ibi: *Sin que se vaya contra el tenor de esta mi Cedula.* Y aunque no profiga las palabras irritantes, y anulativas, se deben entender así por su naturaleza. *Text. in Leg. Non dubium, Cod. de legib. & cap. Dilecta de rescript.* Salgad. de Retent. 2. part. cap. 17. num. 20. ibi: *Ubi lex aliqua prohibet, etiam simpliciter, intelligitur tacite apponere clausulam annullativam, si contra fiat.* Castill. dict. quest. 149. num. 29. la donacion del Ilustrísimo Señor Brizuela expresamente le contiene, como diximos en nuestro Informe.

52 Otra razon es: quando en el Decreto, ó disposicion se pone la palabra *Forma*, Salgad. de Retent. 2. part. cap. 6. num. 21. ibi: *Et forma dicitur, quando Lex eam vocat.* Surd. conf. 282. num. 8. Bect. conf. 12. num. 27. de esta palabra usa el Decreto, ibi: *Y es mi voluntad, que en esta forma se execute.* La donacion del Ilustrísimo Señor Brizuela, ibi: *Y no en otra forma.* Y así es evidente, que una, y otra disposicion le contiene.

53 Tambien es razon, que induce *forma*, quando en la disposicion se señala tiempo para su execucion. Surd. conf. 124. num. 4. ut in Authent. *Quae supplicatio, Cod. de Precib. Imper. offer.* porque no se entiende guardada la forma, no guardandose el tiempo; y así quien se aparta del tiempo, se aparta de la forma, ut docet idem Surd. Este señalamiento de tiempo contiene el Decreto, ibi: *Por lo menos dos meses, el de Abril, y Septiembre de cada año.* Y por consiguiente forma expresa.

54 La ultima razon que exponemos es: quando en la disposicion se ponen las dicciones, *non aliter, nec alio modo*, que entonces se entiende dada forma. Felin. in cap. *Cum dilecta de rescript.* num. 6. ibi: *Septimum signum, ubi in dispositione dicitur aliter fieri non posse, ibi est data forma, & ei renunciari non potest.* Fagnan. in capit. *Causam 8. de elect.* num. 24. Surd. conf. 246. num. 20. Castill. lib. 5. Controv. cap. 14. num. 3. & 4. ibi: *Quod verba non aliter, nec alio modo important formam specificam, & sunt annullativa dispositionis in qua proferuntur si in actu non concurrant omnes qualitates precedentes, & abnegant actum posse sortiri effectum quam expressum est.* Tienen como otras dicciones semejantes la qualidad, y efecto de las clausulas anulativas, y irritantes. El mismo Castillo profigue: *Sic etiam de verbo nullatenus, aut nullo modo, aut penitus, quod sit praesè prohibitionis, & adimat omnem potestatem, inducendo nullitatem actus, & operando idem quod clausula decreti irritantis.* Grat. decis. *Marciae 51. ex num. 18. usque ad 27.* Fagnan. ubi supra. En una, y otra disposicion se contiene la dición *non aliter*, à que corresponde nuestro idioma Castellano, en el Decreto: *Sin que se vaya contra el tenor.* En la donacion: *Y no en otra forma.* Y así se prueba con evidencia ser forma la que contiene una, y otra disposicion.

55 Esto supuesto, será bien para mas clara explicacion distinguir dos medios; uno, como se ha practicado la forma prescripta en la disposicion, y otro si puede cumplirse por otro medio equivalente. El primero: cumpliòse el Decreto en quanto à la fundacion; pero se ha practicado con la qualidad que no contiene: esto es, con union subiectiva, que afirma el R. P. Prior: no quisiéramos repetir lo que à nuestro entender probamos con tanta expresion; y así dexandolo en su fuerza, responderemos à su pregunta del num. 30.

56 *Quid in utroque jure nomine annexionis intelligendum veniat?* Y tan satisfecho de su dictamen, que dize nada se puede responder, referiremos sus palabras, que son de celebrar: *Nisi quod supra dictum est, nempe unionem censerì, & appellandam accessoriam, dum in titulo cessionis, vel unionis, reperitur verbum annexionis: Quid clarius in donatione, cessioneque regali? Nunquid verbum annexio, vel anectimus, significat separationem? Nunquid dismembrationem? Nunquid independentiam? Absurda, & violentissima interpretatio, ut ex AA. supra citatis constat. Illud ergo sacellum cum omnibus suis proventibus Conventui de las Caldas vicesionis, ac donationis Regia annexum est: ergo juxta Furis, ac Canonum regulas illud respectu Conventus de las Caldas effectum est inferius, subiectum, accessorium, adhaerens, dependensque ab hoc sui unitum, & annexum est.* Alabamos la satisfaccion con que amplia las voces, y el natural sentido de las palabras, sin escrupulo de la diferencia, y efecto de las uniones.

57 Y preguntamos: *Ubi est verbum annexio?* Pero ya el Decreto nos responde

ponde con una sola palabra, que en él se contiene, ibi: *Con todo lo demás anexo, y dependiente.* Que sea posible, que un Maestro tan grande por la fuerza de una palabra quiera torcer el sentido? Sobre qué apela esta palabra, para que tenga en materia tan odiosa, y perjudicial, tan rigorosa inteligencia? Sobre la coleccion, y generalidad de los bienes que se donan; y esta es anexion de los mismos bienes? Si la palabra *anexo*, estuviera despues del, para que pueda fundar allí Convento anexo, y dependiente, fuera proprio sentido de la union: *Non est novum* (dixo Castill. *Controvers. lib. 5. cap. 114. num. 50.*) *ut verba ratione adjuncti suam mutant naturam.* Leg. 1. Cod. *de his qui latron. occult.* pero allí por donde?

58 Y aun en este caso, de donde avia de resultar la subieccion de la palabra *anexo*? Pues no es así, explicòlo con erudicion Pyrrho Corr. *in Prax. benef. lib. 2. cap. 8. num. 9. & 10.* ibi: *Quare hoc modo species, seu membra, vel requisita unionis erunt annexio, applicatio, subjectio, & incorporatio, quae quidem inter se valde differunt, namque annexio, & applicatio, minus operantur, quam subjectio, quia potest fieri unio, applicatio, seu annexio, & tamen non adderit subjectio; quia quodlibet beneficium, sive qualibet dignitas, vel Cathedralis Ecclesia retinebit sua jura, ac suas praerogativas.* Idem Mandos. *loco citato.* Aora conocerà el R. P. Prior si tiene refueta.

59 Como es tan absoluta su facultad amplia con el sentido, las palabras, y así al *num. 28.* dize, que para conocerse, que la union està hecha *accessorie*, basta, que sea hecha por la palabra: *Anectimus, incorporamus.* De la primera, ya diximos, de la segunda preguntamos: *Ubi est verbum incorporamus?* Y aunque le tuviese, no sería union *accessoria*, ò subiectiva de su propria naturaleza, como lo enseña el Eminentísimo Luca en el *tit. de Praemin. discurs. 29.* donde con el motivo de una controversia dezimal entre el Cabildo de Tafalla, y el Colegio de la Compañia de JESUS de Pamplona se questionò si el Reyno de Navarra debia estimarse unido *subjectivamente*, ò *aeque principaliter* à los de Castilla, y Leon, por averle unido el Señor Rey Catholico, por la palabra *incorporamus*, y no obstante se declarò, no ser *subjectivamente*.

60 Del mismo sentir es Pignatelli *tom. 1. consult. 223. num. 13.* por estas palabras: *Et licet verbum incorporamus soleat denotare unionem accessorie, & extinctive factam, attamen, quia magis substantiam, & mentem attendere debemus, quam unicum verbum, praesertim ubi alia quoque verba contrarium ostendunt, concludendum videtur, unionem aequè principaliter factam esse, utque etiam in dubio praesumitur.* Gonzal. *ad Reg. 8. Cancel. gloss. 5. §. 7. num. 134.* Duran. *decis. 331. num. 6.* Cattropal. *part. 2. tract. 13. disp. 6. punct. 1. num. 11.* Caval. *decis. 330. num. 13.* *Adeo ut dicenti contrarium incumbat onus probandi.* Rot. *part. 2. div. decis. 114. numer. 4. & 5. & numer. 10. & seq.*

61 Por mas que deseamos tratar esta materia con la expresion, y claridad que pide, distinguiendo la naturaleza, y qualidades que diferencian sus especies, parece, que aprovechò poco, para que contra la opinion de todos asegurasse el R. P. Prior la union de este Convento, no así como quiera, *subjectiva*, y *accessoria*, que es una perjudicial servidumbre; poca duda le costò el ver ponderada la opinion del Eminentísimo Luca, en donacion de Principes, con la generalidad de comprehenderse dezimas, primicias, y oblaçiones, que referimos à los *num. 37. y 54.* de nuestro informe, y parece, que nada bastará, como no sea conforme à su opinion.

62 De otro medio se vale para corroborar su pretense derecho, que aunque fuera del medio propuesto en nuestra distincion, será mejor no passar sin satisfacerle aqui. Dize, pues, al *num. 53.* y toca en otras muchas partes, que al P. Prior, y Convento de las Caldas se le hizo colacion, y canonica institucion, ponderando la palabra *in perpetuum*, del Priorato de Nuestra Señora de Montel Claros, y Beneficio de Santa Marina del Otero, en cuya virtud se le diò la posesion de todo *in perpetuum*.

63 Hazenos estrañeza, que copiando otras cosas menos conducentes, no lo hiziesse de la colacion que supone; porque debiendo esta arreglarse à la Real

orden contenida en el Decreto, se conociera la eficacia de su asercion, y forma con que se hizo, que no dà poco rezelo; y mas quando en la practica comun de semejautes beneficios, y uniones hechas à los Seminarios, no se hallarà tales colaciones, ò instituciones, de que testifica Pirrho Corrad. *in Prax. Benef. lib. 4. cap. 8. numer. 4.* donde pone la formula de la union, sin que se expresen tales palabras, y cita otras del Señor San Carlos Borromeo, y prosigue: *Præter supra dictum decretum unionis, solent quandoque Episcopi super ea conficere etiam literas patentes, quas non puto simpliciter necessarias, sed sufficere prædictum decretum adhibitis Notario, & tabulis. Si tamen Episcopus voluerit dictas literas expedire possent illæ concipi ex ijs, quæ in ipso decreto continentur.* En otras seis formulas de uniones, que entre las que puso el Ilustrissimo Señor Barbossa, se hallan al fin de la 3. parte de su tratado *de Offic. & potest. Episcop.* se verifica lo mismo. Y si en el citado titulo de possession està el decreto, ò letras de union, por què lo omite, quando tanto le hazia al caso?

64. Podrà ser por el grave inconveniente, que resulta de ser opuesta la union subiectiva, que supone, à la colacion, y canonica institucion que afirma, *quia unitum beneficium non possidetur tanquam titulus*, Pyrrho Corrad. *ubi supr. lib. 2. cap. 12. num. 149. ex Caputaq. decis. 349. num. 2. part. 3. Loter. de Re benef. lib. 1. quest. 28. numer. 102.* dexa su propria naturaleza, y se haze miembro de aquel à que se une, con o que no le necesita.

65. Esto se verifica mas, atendida la definicion de la colacion, que es assi: *Collatio autem est donatio, concessio, seu assignatio beneficij vacantis facta ab habente potestatem.* Apud Garc. *de Benef. tom. 1. part. 4. cap. 1. num. 3.* y al num. 5. dize ser de dos maneras, una necessaria, y voluntaria otra. En la voluntaria concurre como en libre la calidad de donacion. Fagnan. *ad text. in cap. Cum accessissent. 8. de Constit. numer. 6.* & *in cap. Postulastis 15. de concess. Præb. num. 5.* En la necessaria no la ay, *quia in ea non exercetur aliqua liberalitas idem.* Fagn. *ad text. in cap. Ex frequentibus de institut. num. 6.* Esto supuesto, dize Garcia *ubi prox. num. 4.* que debaxo de la colacion *comprehenditur institutio, quæ est quedam collatio beneficij licet non libera facta præsentato per Patronum.* De que resulta bien claro, que en tal caso la assera colacion, que se dize aver dado el Señor Arzobispo de Burgos fuera necessaria, y como tal *ex vi* de ella no se les hiziera gracia, concession, ni donacion alguna a que le pudiesen atribuir la pretensa perpetuidad, debiendose medir por la Real donacion.

66. Y aunque todo esto fuesse assi, como la causa final de la Regia disposicion fue para este Convento, que avia de fundarse, poco importa, que se entendiesse con el P. Prior, y Convento de las Caldas, como à quien se cometiò, para que llegado el caso de la fundacion, cediesse en su utilidad, y conveniencia todo, como efecto de su dotacion, que diximos con Garcia *de Benef. al num. 67. Non ut statim acquiratur Ecclesie, sed cum fuerit edificata, vel saltem incepta.*

67. Por causa final se tiene aquella que se explica por la palabra *para que*, D. Castill. *Quot. Controv. cap. 119. lib. 6. num. 21. Dicitur denique, ut, hoc est, para que causam finalem denotat. Leg. Cum alimenta, §. 1. ff. de Aliment. & cib. leg. Barbol. de Diction. dict. 381. num. 1.* y yà nos lo confiesa el R. P. Prior al num. 47. pero con estraña aplicacion, quiere, que la causa final se limitasse à la material construccion; y lo que es conseqüente à ella, que es la dotacion del Beneficio, cediesse en su favor, une su Magestad la donacion por las palabras, con todo lo demàs anexo, y dependiente, para este fin determinado, y su aplicacion le separa apropiandole; rara inteligencia de causa final! ageno modo de observar la forma!

68. No se infiere de este fundamento, la imaginaria consecuencia que deduce; prueba, que el beneficio, y demàs bienes pertenecientes à este Santuario, oy Convento, fueron, y son suyos; luego no pudieron enagenarse; para este fin se diò la facultad de la fundacion: luego no debe à otro aplicarse. No pertenecen al Convento de las Caldas: luego no tiene la obligacion de defenderles, ni lugar la *Clement. Quia contingit*, ni la obligacion, que enseña el Angelico Doctor: estas si, que son las consecuencias que se infieren.

69. Y yà que nos empeñamos fuera de la propuesta distincion, serà bien, que

que fundemos en este lugar otro discurso, sin salir de lo literal del Decreto, que corrobore lo dicho. Es principio cierto, que el subrogado toma la naturaleza, calidad, prerogativas, y privilegios de aquello en cuyo lugar se subroga, docet Salgad. de Protect. 2. part. cap. 7. num. 133. & 3. part. cap. 11. num. 14. Carleb. de Judic. tit. 2. disput. 8. num. 9. Surd. conf. 424. num. 26. ibi: *Et id procedit nedum in rebus, sed etiam in personis subrogatis.* Leg. pen. Cod. de proximo sacro scrinio, lib. 12. D. Castill. de Tert. cap. 4. ex num. 12. & quam plurimi. Pues una expresa subrogacion de este Convento, y sus Religiosos, es la que contiene el Decreto.

70 Dase nueva disposicion à la provision de este Priorato con la facultad de que se funde Convento de Religiosos del Orden de Santo Domingo. Aqui las palabras del Decreto: *Que cumplan con la carga, y obligacion antigua del Prior.* Explicase mas con las palabras de la nueva obligacion que les impone. Y asimismo, que los Religiosos de esta nueva fundacion. Pues que mas clara subrogacion en los Religiosos de este Convento en lugar del Prior antiguo, y si una de sus qualidades era ser libre, è independiente, porque se le ha de considerar unido *subjectivè*?

71 Corroborese mas este fundamento con otro principio. Es constante, que à quien no convienen las palabras de la Ley, no conviene su disposicion, *text. in Leg. 4. §. Toties, ff. de Damno infecto. Leg. Hos accusare, §. Omnibus, ff. de Accusat. Cap. Indemnitatibus, §. fin. de Elect. in 6.* la donacion se hizo por la palabra: *Al Convento de las Caldas.* La subrogacion por estas: *Que cumplan; y asimismo, que los Religiosos de esta nueva fundacion.* Palabras de numero plural, que no pueden convenir al singular de Convento, por la propria naturaleza de su significado. D. Castill. *Controvers. lib. 5. cap. 120. num. 2. cap. Pluralis de reg. iur. in 6.* y aunque es controvertible, que alguna vez se resuelve en singular, es quando la equidad, ò la presunta mente del que dispone lo manifiesta por otras congeturas, siendo dudosa la disposicion. Mas se manifiesta por otras palabras del Decreto: *Para que pueda fundar aqui Convento de Religiosos de su Orden.* No dize de su Convento, lo que era muy natural, si fuera (como se supone) con union *subjectiva* la fundacion, assi se ha practicado la disposicion, y forma dada en el Decreto, como se confiesa por el Propugnaculo. Luego contra la forma, y orden prescripto en el Derecho.

72 El modo de practicarse la forma prescripta en la donacion del Ilustrisimo Señor Brizuela, consiste en hecho, por ser obligacion de alimentar, esto es mas proprio de satisfacer à los Religiosos de este Convento, que no queremos nos buelva à graduar el R. P. Prior con el titulo de Depositario, diremos en derecho lo que no este dicho en nuestro Informe al *Segundo Discurso*.

73 Es privilegio especial de la causa, y prestacion de alimentos, no gozar el deudor del beneficio, y equidad canonica, que el Derecho introduce à su favor en otras obligaciones. *Text. in Leg. 1. Cod. de Donat. que sub mod. & ibi DD. Antuar. de Donat. Reg. lib. 1. prelude. 2. §. 1. num. 129.* y al num. 131. concluye: *Quo loco donatori datur reivindicatio adversus donatarium, qui cum esset debitor alimentorum ex pacto, in prestatione illorum cessavit.* Habla en terminos de simple donacion, aunque siendo deudora, y donataria la Iglesia.

74 Pero Covarrub. *in suo tractat. var. res. lib. 1. cap. 14. num. 6.* opuesto à este privilegio por el favor de pia causa, à que no puede perjudicar la omision, y negligencia del Prelado, ò Rector le limita quando la disposicion contiene causa final, ibi: *Et sanè ubi modus causam inducit finalem, eo non servato, donatio revocatur,* ya diximos en nuestro Informe al *Segundo Discurso*, qual sea causa final de la disposicion.

75 Mas expresivo à nuestro intento el Eminentisimo Luca *sub tit. de Donat. discurs. 19. num. 6.* ibi: *Quo casu urget convincens, nimiumque probabilis ratio, ob quam huiusmodi purgationis mora, vel restitutionis in integrum remedia de facili neganda sunt, ne alias donatario licitum reddatur sub hoc clypeo, cum in gratitudine donatorem contemnere, eumque positivè offendere, praesertim circa denegationem alimentorum, vel prestationis reservata, ut frequentius contingit, ideoque rationabiliter, ita rigorosè procedendum est, ut etiam in ipsis terminis emphyteuticis, ac adversus illam*
pur.

purgationem moræ, quæ de canonica æquitate conceditur pro evitanda pœnali caducitate quando dicta ratio urgeat.

76 La disposicion, y voluntad, que previene el pacto resolutive en caso de no cumplirse, no necessita para resolverse la causal del deliro, en cuyo caso concede la purgacion de morosidad *ex æquitate*, sino que procede del defecto de la voluntad del disponente, y asi no puede regularse por la regla del perjuizio, que se sigue, *ex factõ Prelati, vel Rectoris*, ita docet Luc. ubi supr. disc. 12. num. 5. in fin. ibi: *Sed ubi donator sibi consulit de pacto resolutive, ideoque concurrunt voluntas clara, tunc non intrans presumptiones, vel fictiones à lege indubita, atque non implementantur, non consideratur tamquam delictum, pœna, seu caducitatis productivum, sed tamquam conditio, sub qua, & non alias donatoris voluntas fuit donandi.*

77 Porque no serà bien, que la Iglesia, que es la que dà regla de vivir à todos, pueda adquirir, ni retener los bienes fuera de la voluntad del donante, ita idem Luca num. 4. ibi: *Neque Ecclesia, quæ est justitia, ac pietatis summa cultrix, at alijs vivendi normam præbet, capere potest bona aliena invito domino, ac præter istius voluntatem.* Pues conteniendo la donacion el pacto absoluto mas estrecho, è irritante; la clausula: *Y no de otra forma*, que induce lo mismo, cuya geminacion debe obrar mayor efecto. *Text. in Leg. Hac stipulatio, §. Divus, ff. ut legat. nom. cav. Leg. Si quando, ff. de legat. 1. Cap. Si Papa de privil. in 6.* no parece dexa duda, que debe resolverse la donacion.

78 No como el R. P. Prior lo entiendo, pareciendole, que le queremos privar de ella à este Convento; porque quando semejantes disposiciones se resuelven, y ay segundo donatario substituido, à el pasan; en este sentido hablamos, y hablan los AA. que à entenderlo asi nos excusara de tan inutil satisfaccion; como de otra no menos instantial replica, que haze, valiendose del ingreso de la donacion (que celebramos aver copiado, porque no se nos arguyesse de poco legales) en que dize: *Para que uno, y otro sea de dicho Convento, &c.* porque si estas palabras, y clausula le hazen tanta fuerza, deberà componerles con la condicion, que es la ley, *text. in Leg. Cum ita legatum, ff. de Cond. & demonstr.* con el pacto absoluto, è irritante que previene, y finalmente con la clausula que concluye. Y mediante dichas condiciones, y no en otra forma, que omite copiar, no con poco reparo de la realidad con que debe procederse. Asi podrà responderse, y satisfacer al R. P. Prior.

79 Pasemos yà al segundo medio de nuestra distincion, y probar, que no puede por otro medio cumplirse la voluntad expresa en el Decreto, que como en el especificamente se prescribe. Tenemos sentado el principio de lo que es forma de la disposicion, y sus qualidades, como tambien probado, que todo lo dispuesto por el Decreto es de forma; pues en estos terminos dezimos, que debe observarse tan literalmente, que no puede estenderse à otro medio, aunque sea equivalente. D. Molin. de Primogen. lib. 2. cap. 6. num. 37. ibi: *Quod etiam non sufficit: cum sit de jure, quod quando aliquid requiritur à lege pro forma, id sit specificè ad implendum, nec sufficit si per equipolens ad impleatur.* Gutierr. Præf. lib. 3. cap. 15. num. 6. Surd. decis. 268. num. 18. Salgad. de Retext. 2. part. cap. 6. num. 33. Gloss. in verb. Transportantes, in cap. Cum dilecta de rescript. Barbol. ad Exposit. ejus, num. 3. ibi: *Quod rescripti forma debet præcisè, & puntualiter non autem per equipolens ad impleri, & quod forma observatio non cessat cessante ratione ob quam forma fuit induceta.* Castill. lib. 5. Controvers. cap. 149. numer. 27.

80 No negamos, que ay algunos AA. que modifican esta sentencia, pero suponen para ella precision, y necesidad, docet Salgad. de Protect. part. 3. cap. 9. numer. 74. ibi: *Quoniam ubi forma præcisè servari non potest, sufficit actum facere per equipolens, & eo modo quo possit.* Surd. dict. decis. 268. num. 18. ibi: *Et tunc forma per equipolens impletur, quando necessitas urget, alios præcisè servanda est.* Carlev. de Judic. lib. 1. tit. 10. disp. 5. num. 35. ibi: *Nam ubi ea forma, quam lex induxit, præcisè impleri non potest ob contingens impedimentum, quod impossibilem reddat ejus observationem, illa remittitur, & actus aliter factus sustinetur.*

81 Deseamos saber qual sea la necesidad, qual el imposible, para que no se pueda observar la forma prescripta en el Decreto? Tiene dos partes, uno, la fundacion, y cumplimiento de la obligacion antigua del Prior; y otro, la obligacion de los Montes de Pas. La primera esta cumplida en parte, que es la fundacion, pero como su observancia aya sido tratandole como unido *subiectivamente*, que se nos confiesa, y esto no fuese lo que se mando, como tenemos probado, se ha excedido *preter formam*, que basta para anularle.

82 La segunda parte sobre la predicacion de Pas, tampoco se ha observado como se mando. Poco teniamos que trabajar en probarlo, por lo mismo que nos confiesa el R. P. Prior, manda su Magestad se vaya a predicar dos meses a lo menos, el de Abril, y Septiembre de cada año, ajústese la cuenta de las Misiones, que nos refiere el P. Prior, y los años de esta fundacion, y faltará; en el tiempo tambien, porque si como diximos al principio, debe observarse no menos que en otra cosa, esta no se ha guardado, y así por uno, y otro medio se halla sin efecto la observacion de la forma.

83 Satisfacese a esto con dezir las muchas Misiones, que se han hecho por el P. Prior, y Religiosos de su Convento, en cumplimiento de esta obligacion, (algo dixeramos a esto, si no conociessemos su impaciencia, poca falta nos haze, y no faltará quien lo diga) tratemos de lo que es facultad nuestra, no puede averse cumplido la forma prescripta en el Decreto por los Religiosos de las Caldas.

84 Quando el rescripto, ó disposicion determina persona, por la qual se aya de executar el acto, no puede transcender a otro, ni executarse por otra persona, que la prescripta. *Text. in §. 1. Instit. de emptio. & vendit. Leg. fin. ff. de oper. publ. ibi: Nominis proprii titulo scribendo. Leg. jubemus, Cod. de Erogat. milit. anno. lib. 12. ibi: Manu sua. Leg. 2. Cod. de his qui ven. etat. impet. Leg. jubemus, §. Ne autem, vers. Sin vero. Cod. de Gaduc. tollend. ibi: Quid enim si testator iusserit eum in certum locum abire, vel liberalibus studiis imbui, vel domum suis manibus extruere, vel pingere, vel uxorem ducere, qua omnia testatoris voluntas in ipsius solius persona intelligitur inclusisse.*

85 De cuyas decisiones deducen los AA. la conclusion, que no puede cumplirse por otro la voluntad, que determinadamente señaló la persona, mano, y voz, porque debia cumplirse la disposicion. D. Salgad. de Rerent. 2. part. cap. 6. numer. 26. ibi: *Ex quibus iuribus communiter deducunt Doctores, quod is, qui manu propria, voce, aut persona sua aliquid facere tenetur, non potest id per alium explicare: :: Ubi quod ab hac forma non receditur, nec per equipollens, nec per actum fictum; sed omnino verum fieri debet. Matienz. in Leg. 1. tit. 4. gloss. 16. num. 5. lib. 5. Recop. & alij.*

86 Y la razon es clarissima: porque no puede verificarse observada la forma de la disposicion, que señalando persona, se executa por otra el acto. El mismo Salgad. ubi prox. & *dispositio omnis respiciens personalitatem, non verificatur in eo, qui per alium facit actum, si pro forma abstatuto sit ita dispositum.* Bursat. cons. 73. num. 22. Giurb. decis. 118. num. 30. Carrot. de Locato, 1. part. tit. de sublocatio. quest. 18. num. 21, las palabras del Decreto son especificas, y personales determinadamente, ibi: *Tassimismo, que los Religiosos de esta nueva fundacion.* De que resulta con evidencia no poderse cumplir por los de las Caldas esta disposicion.

87 Aunque el acto se pueda salvar executandose mas cumplidamente, como lo enseña Alex. Raud. de Analog. cap. 38. uum. 14. ibi: *Forma, vel solemnitas pinguis ad impleri potest.* le limita quando la disposicion contiene diction taxativa, ibi: *Hoc est verum nisi dispositio loquatur taxativè.* Como sucede a la nuestra, ibi: *A lo menos. Et, sin que se vaya contra el tenor, a que influye en todo lo antecedente determinado, Leg. Jam hoc jure, §. fin. ff. de vulg. Leg. Quamvis, Cod. de Impuber. cum concordantibus.* Y así aunque el P. Prior lo aya alguna vez executado, y debamos confesar mas cumplidamente, como en todo lo demás no lo esté, y la disposicion que contiene muchas cosas copulativamente unidas, para su validacion necesita del concurso de todas. *Leg. Si heredi plures, ff. de cond. institut. Leg. Si is qui ducenta, §. Etiam, ff. de reb. dub. Surd. decis. 269. num. 14. & 17. ibi: Ubi plurima in dispositione requi-*

runtur copulativè, tunc omnium copulatorum est necessarium concursus. Y quando dos cosas obitan, aunque una se cumpla otra basta. *Leg. Si quando, Cod. de Inoffic. testam.* poco aprovecharà, que se aya cumplido tal vez, si no se ha guardado la forma en lo demás.

88 Porque no ferà bien, que se quiera valer del Decreto, y concession quien no observa su forma. *Idem Surd. Nec poterit quis juvare se ex statuto, vel concessione, cujus formam sprevit.* Ni podrá dexar de està al rigoroso sentido de su disposicion. *Idem Surd. num. 12. Quia utens statuto servare debet omnes ejus qualitates.* Es notable reparo, la diferencia que se manifiesta entre la Concession, y Memorial. Piden el Santuario, y dizen: *Para que poniendo alli algunos Religiosos.* Y lo que manda su Magestad es: *Para que pueda fundar alli Convento.* Y aunque la fundacion se hizo, no se ha practicado otra cosa, que la idea con que se pidió, que es fuera de la forma.

89 Pero descendiendo mas à lo individual de la especie, dezimos, que tambien el predicar fuele ser personalissimo, quando la qualidad de la especie lo pide por la eleccion que se haze, *ut in specie, text. in cap. fin. §. Ceterum de Offic. & potest. Jud. deleg.* porque este acto de nudo ministerio, no puede cometerse à otro, *illustrat Moez. Iturbi de in cap. Episcopus 6. de Offic. ordin. in 6. num. 2. & 11. D. Gonzal. ad text. in cap. fin. de Offic. Jud. ord. num. 6.* Con la expresion de que para este Sagrado ministerio, en quien no le exerce *in re Ordinario*, se estima elegida la industria de la persona.

90 No es de reparo, ni agravio de su Religiosa Comunidad esto, como no lo es en todos los demás casos, que tiene lugar esta disposicion de Derecho, en las varias especies, à que suele aplicarse sin ofensa de otros benemeritos, como en la especie, y question que mueven los DD. si gozando uno un Beneficio simple, con obligacion de celebrar ciertas Missas, podrá substituir otro Sacerdote idoneo para cumplir este encargo, à que resuelve Riccio *in Prax. tom. 1. resol. 340. num. 6. negativè.* Y aunque contra esta opinion està la de Pasqualig. *de Sacrif. Nov. Leg. quest. 1138. num. 3. Dian. part. 4. tract. 4. Miscell. resolut. 87. Fras. de Reg. Patron. in dict. tom. 1. cap. 14. num. 63. 64. & 65.* le limitan en el caso de que en la disposicion se prevenga, que por si mismo celebre, que entonces no cumplirà por otro; lo que testifican està canonizado por la Sagrada Congregacion de Cardenales, *ex Campanil. in divers. Jur. Canon. rubric. 7. cap. 6. num. 13.*

91 Confirmale el ser personalissimo el acto de predicar, con la doctrina del Doctor Angelico 3. part. quest. 67. artic. 2. ad 1. *Officium docendi commissit eis (Apostolis) Christus, ut ipsi per se illud exercerent tamquam principalissimum, unde & ipsi Apostoli dixerunt. Act. 6. Non est equum nos relinquere verbum Dei, & ministrare mensis, Officium autem baptizandi commissit, ut per alios exercendum: quia in baptizando nihil operatur meritum, & sapientia ministri, sicut in docendo.*

92 Para mas clara inteligencia, y sinceridad debida, confessamos, que aunque la especie del *text. in cap. fin.* habla en terminos de Comissarios del Papa, à efecto de predicar la Cruzada, que denotan las palabras *predicare Crucem*, y asi lo explican Silvestro, y Clavasio *en sus Summas, verb. Pradicatio, num. 1.* Esto no obsta à nuestro intento, antes bien confirma, que requiriendose por el nombramiento, la personalidad, no se puede extender à otro, lo que sucede en nuestro caso. No mira el nombramiento personal à lo facultativo, que esto le supone, y regularmente sucede, recaer en persona, que se halla con la necesaria aprobacion, y licencia, sino à la eleccion pura de industria, y persona, como en la fundacion de Capellania, puede el testador nombrar, su poder extenderse à la colacion del Orden.

93 En cuyos terminos, y que en nombramientos semejantes entienden todos los AA. *electa industria persona, ut ex Castill. & Gutier. docet Mostaz. de Caus. pijs, tom. 1. lib. 3. cap. 5. num. 9. ibi: Caterum quando verba diriguntur ad personam, ut in praesentiarum, censetur electa industria persona.* Y aun en caso de duda debe así entenderse, *uti ex Seraphin. & Ricc. docet ibidem praed. Mostaz.* parece no queda duda,

duda, que el nombramiento para predicar en los Montes de Pas, hecho expresamente en los Religiosos de este Convento, como personalissimo, no puede extenderse à los de las Caldas, ni por ellos satisfacerse la obligacion, que es propria de los de Montef-Claros.

94. Pues si estos son los Ministros de Dios, y Capellanes de este Santuario; substituidos; y subrogados para cumplir con la obligacion del Prior antiguo, como lo hazen, y han hecho, y gravados con la nueva obligacion de predicar en los Montes de Pas, qual serà la razon para que no deba ceder, todo lo perteneciente à este fin, en su utilidad, conforme el principio del Derecho: *Commoda quem sequuntur in commoda sequi debent. Leg. Secundum 10. de reg. iur. Cap. Qui sentit de reg. iur. in 6. Leg. 29. tit. 34. part. 7. Giurb. ad Consuet. cap. 1. gloss. 9.*

95. Dignos son de esta remuneracion aquellos à cuyo cargo corre el continuo ahan de tan pesada obligacion: *Dignus est mercenarius mercede sua*, que dixo S. Matheo, & Luc. 10. y San Pablo 1. ad Corinth. 9. à vers. 7. usque ad vers. 14. docet: *Quis militat suis stipendijs unquam? Quis plantat vineam, & de fructu ejus non edit, quis pascit gregem, & de lacte gregis non manducat?* Siendo esta salario digno de su asistencia continua, trabajo, y obras, no deberà negarseles, *ut in Authent. de Judic. §. Ne autem. Cap. Sacerdos 1. quest. 2. immo de negare impietas esset. Leg. Quidam cum testamentum, §. Illo videlicet, Cod. de Necess. serv. hered. instit. Hieronymus de Laurentijs decis. 121. num. 3.* Y así por todos medios considerado, pertenece à este Convento, y sus Religiosos, no solo el Beneficio, con todo lo anexo, y dependiente, sino que *ipso jure* recayò en este Convento la donacion del Ilustrissimo Señor Don Antonio Brizuela, por no averse observado en una, y otra disposicion su forma.

DISCURSO QUARTO.

96. **F**UNDASE este Discurso en la prescripcion que supone el R. P. Prior, y su Convento de las Caldas; recurso, que aunque està prevenido por Derecho Canonico, y Civil, no todos tienen de él la mayor satisfaccion. Fontan. tom. 1. decis. 82. num. 1. cum Roland. à Vall. y otros, dize: *Esse iniquissimum refugium, odiosum, improbum, lucrum, & improbam allegationem, iniquam defensionem, & contra naturalem equitatem.* Fras. de Reg. Patron. Indiar. tom. 2. cap. 95. num. 19. le llama *improbum presidium*, y lo mismo la Authent. *ut Ecclesia Romana centum annor. gaud. prescript. ibi: Nec iniquis hominibus impium remaneat presidium: nec improba temporis allegatione se se tueatur, tempus pro veritate pretendens.*

97. Muchas son las razones que satisfacen este debil fundamento, y fuera cansado este Discurso, si huvieramos de exponerle con todos sus requisitos, y así dexando aparte la variedad de questiones, que en materia tan dilatada se ofrecen, nos introduciremos à la especial de nuestro caso. Es constante, que la prescripcion que pretende una Iglesia contra otra, necessita del tiempo de 40. años, *ex text. in cap. de 4. cap. Illud, & cap. Ad aures de prescript. Authent. quas actiones, Cod. de Sacrosanct. Eccles. cui convenit Lex 26. tit. 29. part. 3. D. Castill. cum multis lib. 6. de Tert. cap. 26. ex num. 61. Covarrub. in reg. possessor. 2. part. §. 2. num. 2. & 3. D. Joannes de Balb. in cap. Sanctorum 3. quest. 3. num. 13. donde aseguran, que lo mismo sucede en los Conventos.*

98. Què tiempo se requiera para la prescripcion de uniones (que es la principal especie de nuestro assumpto) es lo que deberemos tratar, y si se ha de estar à la opinion de Mascard, de Probat. conclus. 586. volum. 2. num. 2. dize: *Conclusionem ampliavis, ut nec unio presumatur, nec probetur ex prescriptione aliqua, nisi tantum temporis sit prescriptio, cujus initij memoria non extet in contrarium.* Y la razon es, porque como la union sea especie de enagenacion, que de su naturaleza requiera escriptura, *ut constitutum est in cap. Sine exceptione 12. quest. 2. & in cap. 1. de reb. Eccles. non alien.* De à es, que no podrá probarse por otro medio, que la im-

memorial, y aunque se quiera suponer por titulo de union el Decreto, y concesion de su Magestad, ya tenemos probado, que no le contiene.

199 Pero Barbof. en la exposicion al cap. *Illud de prescript. num. 4.* con Fari-nacio, supone, que por espacio de 40. años se prescribe, lo mismo afirma el Card. de Luc. en muchas partes, in *tit. de Parroch. discurs. 35. num. 12.* & *sub tit. de Benef. disc. 48. num. 15.* & *disc. 49. num. 13.* con otros. Que para ella se requiera buena fee, no es dubitable, que esta se dà en especie, que consta de titulo, que no contiene la union, no avrà quien lo diga, oygase à Fontanel. *tom. 1. decis. 85. num. 16.* ibi: *Se-quebatur, quod non poterat universitas allegare prescriptionem, nisi quatenus esset con-formis ipsi titulo, si autem excederet titulum, erat prescriptio cum mala fide, qua non proficiebat.* Cap. *penult. extra d. prescript. cap. Cum persona, §. Quod si tales,* & ibi expresse Gemin. *col. fin. de privileg. in 6.* lo mismo afirma Luc. *Annot. ad Sac. Conc. Trident. Sess. 7. disc. 8. num. 31.* ibi: *Nisi titulus adeò clarè infectus sit, ut malam fidem positivam ita inducat, quod prescriptionem impediatur.* Salgad. *de Reg. Protect. part. 3. cap. 10. num. 285.* veafe el Discurso primero de nuestro Informe, desde el *num. 40. y* se hallarà no contener el Decreto tal union.

100 La razon es clarissima, porque ninguno puede alegar ignorancia de lo que contiene el instrumento, que para en su poder, y se presume averle leido, y entendido, ita D. Castill. *de Tert. cap. 26. num. 30.* ibi: *Qui habet penes se instru-mentum creditur illud legisse, & in eo contenta perscrutatus, adeo quod non audiatur si contrarium dicat.* Leg. *Non est ferendus, ff. de Transaction.* Y prosigue: *Qui habet penes se scripturam, & vult contra contenta in ea prescribere, non poterit, quia non potest pretendere justam ignorantiam, sed supinam.* No pudiendose dudar, que en el Con-vento de las Caldas se halla el Decreto de su Magestad, titulo en cuya virtud pre-tende la prescripcion, no conteniendo la union que supone, no podrá tener buena fee para prescribirle.

101 La calidad de Real Patronato excluye la prescripcion, Salgad. *de Reg. Protect. 3. part. cap. 10. num. 281.* Cab. *de Reg. Patron. quest. 34. num. 3.* & 5. prueba de esta calidad es la conservacion del Real Escudo, que se conserva en este Monasterio, y si el año pasado por la obra nueva se quitò del frontispicio, se conserva en el cuerpo de la Iglesia, *ad illud Luca 20. ostende mihi denarium,* con que prueba Salgado su opinion; y si esta circunstancia que conserva es requisito esencial contra la union subiectiva, como podrá tener lugar la prescripcion?

102 Por la clausula irritante, que contiene la disposicion se excluye la prescripcion, asimismo Salgad. *dict. cap. 10. ex num. 6. 2. cum multis,* y dà la razon al *num. 65.* porque como esta clausula anule todos los actos, que en contrario se hizie-ren, y aun la possession, que en su virtud se tiene, no causa efecto alguno para qual-quier remedio possessorio, mal podrá tener principio la prescripcion sin el principal requisito, que necesita.

103 Qué buena fee podrá tener el Convento de las Caldas para la union subiectiva que pretende, si tiene contra si un acto tan contrario, como la obligacion del P. M. Pozo de 500. ducados, hecha à favor de este Convento en 12. de Julio del año de 1698. que excluye toda buena fee para la union subiectiva; pero como el R. P. Prior se satisface con dezir, que fue hecho *urbanitatis, & benignitatis gratia,* no podrá perjudicarle, como ni el que no estè cumplido el tiempo de los 40. años; porque faltando poco *pro nihilo reputatur,* eficaz prueba en materia tan odiosa, y contra la disposicion de Derecho, que previene correr el termino legal de *momento ad momentum, text. in Leg. 3. §. Minorem, ff. de Minoribus, & ibi Gloss. Ordinaria, text. in Leg. Pater, §. Sexag. ff. de Adulter.* & ibi Bart. Castill. *de Tert. cap. 26. num. 1. cum multis legibus, & autoritatibus,* prueba ser requisito preciso el cumplimiento del tiempo, no con tanta ampliacion, como el R. P. Prior, afirma en la decenal prescripcion, ni sin el titulo, que se requiere en materia prohibida, de que trata el mismo Castill. al *num. 56.* y así por todos medios se desvanece la pretensa prescripcion.

DISCURSO QUINTO.

104 **E**XCLAMA con admiracion el R. P. Prior la lastima que le haze la separacion de este Convento, previendo su piadoso zelo no poderse mantener la observancia sin la union, y dependencia. En que pueda fundarse este concepto, es casi negado à nuestro discurso; pues no pudiendo ignorar un Prelado de tanta erudicion los graves reparos, que esta consideracion pudiera tener, se passa à ponderarle con tanta exclamacion. Confessamos ser fuera de nuestra propria facultad, pero debiendo responder, diremos lo que podamos alcanzar.

105 Tiene el reparo de un zelo contencioso, que no es nuevo con semejante motivo: asi lo dize el Apostol *ad Corinth. 1. cap. 3. Cum enim sit inter vos zelus, & contentio.* Y explicandole el Eminentissimo Cayetano dize: *Erant enim inter Corinthios hæc mala sequendo glorias diversorum præceptorum: sicuti utinam non videremus inter Religiosos diversarum Religionum.* Que dixera si los viera entre los de una misma?

106 La disension de los Corinthios nos dà mas explicacion à nuestro intento. Era esta, porque unos dezian, yo soy de Pablo; y otros de Apolo, porque Pablo plantò, y Apolo regò. Pero desengañolos el Apostol Sagrado, advirtiéndoles importaban poco estos fundamentos; porque Dios era el que daba à esta planta sus incrementos, y creces: *Ego plantavi, Apolo rigavit; sed Deus incrementum dedit. Itaque, neque qui plantat, est aliquid, neque qui rigat; sed qui incrementum dat Deus.* Y Cayetano expone: *Ipse enim solus est aliquid, quoad vim producendi effectum.* No necessita de ponderacion la doctrina, ni de mas aplicacion al assumpto, deberemos creer, que la Religiosa Observancia de Montef-Claros corre à cargo de la Divina providencia, y proteccion de esta Sagrada milagrosa Imagen.

107 Tiene otro reparo tambien, y es: que arguye una presuncion poco estimable, dixolo San Bernard. apud Alam. *in imagin. perfect. Sacerd. tract. 3. cap. 1. numer. 9. Si lucris spiritualis gratia, hæc faciunt laudandus est zelus, sed presumptio corrigenda.* De esto procede hazerse singular en su conducta, que no es de la opinion del Angelico Preceptor 2. 2. *quest. 162. art. 4. in corpore, quæ est: Cum aliquis alijs dispectis singulariter vult videri.* Y Lessio sobre lo mismo *de Justit. & iur. lib. 4. cap. 4. dub. 9. Denique si putet se illud habere tam excellenti gradu respectu aliorum, ut illorum bona non videantur ipsi cum suo posse conferri.* Lo mismo nos enseña el grande Obispo Parisiense Guillermo Peraldo *in Sum. virt. & vit. tom. 2. tract. 6. part. 3. cap. 4. S. sequitur. Prima species est, quando aliquis præsumit, quod alij non præsumunt. Sicut illi qui nova præsumunt præferentes se antecessoribus suis, & qui coram aliquibus sibi equalibus, vel majoribus, præsumunt, quod non ipsi.*

108 Si no procede esta desconfianza del Prelado, que pueda gobernar este Convento, y mantenerle en su observancia, porque se presume (como ya se ha oido) que los Religiosos de este Convento lo pretenderàn à fin de vivir con mas laxitud, es nota menos correspondiente del prudentissimo dictamen de tan docto Prelado, por juzgar cosa menos decente de Religiosos, que no han dado motivo à ello, y asi nos lo enseña el Angei. Doct. 2. 2. *quest. 60. art. 4. Ex hoc ipso quod aliquis habet malam opinionem de alio absque sufficienti causa injuriatur ei, & contemnit ipsum. Nullus autem debet alium contumere, vel nocumentum quandocumque inferre absque causa cogente.* Y de esta piadosa, quanto Christiana ensenanza se deduce otra como suya: *Et idèd ubi non apparent manifesta inditia de malitia alicujus debemus eum, ut bonum habere, in meliorem partem interpretandum, quod dubium est.*

109 Se ofrece el ultimo, y principal reparo de oponerse à lo que con mas discreto, y prudente zelo tendria presente el venerable Sagrado Diffinitorio; que no pudiendo ignorar todas las objeciones que pudieran en tal caso ofrecerte, como vigilante Argos al mayor, y mas acertado gobierno de su Provincia, se le sigue la grave nota de no averle prevenido en su resolucion, estàdo la presuncion tan de

su parte, como lo enseña el D. Angel. 2.2. *quæst. 70. art. 2. Est autem probabile, quod magis veritatem contineat dictum multorum, quam dictum unius.* Así lo enseñó también el Filosofo lib. 6. de Divinit. Person. cap. 1. ibi: *Nec putare debet id falsum esse, quod omnes, aut quam plures senserunt, dixerunt, aut consuluerunt.* Porque à lo menos por el numero aseguran la integridad, y carecen de sospecha, como el mismo Filosofo lo enseña 3. Pol. cap. 11. y con el Gregor. Lop. Leg. 5. tit. 17. part. 3. dize así: *Quod multitudo minus subjacet corruptioni, & quod plures quam pauci incorruptibiles sunt, at cum unus judicium, ira, vel alia hujusmodi perturbatione animi vincitur, necessarium est judicium corrumpi: sed in multitudine difficile esset omnes irasci, atque debiare, & per ampliores homines perfectissime veritas revelatur. Ut probatur ex cap. de quibus 20. distinct. Leg. 1. ff. de Offic. Præf. Præf. Leg. fin. Cod. de Fideicommiss. & exornant D. Valenzuel. Velazq. cons. 60. num. 55. Solorz. de Jur. Indiar. tom. 2. lib. 2. cap. 7. num. 30.*

110 Es como injurioso à tan venerable Congreso no assentir à lo determinado por los Superiores, tratandolo publica, y contenciosamente con menos decoro del que à su representacion corresponde: *Nam, & injuriam facit Reverendissime Synodi, si quis semel judicata, ac rectè disposita, reholvere, & publicè disputare contenderet. Text. in Leg. Nemo 13. Cod. de Sum. Trinit. idem D. Valenzuel. consultat. 95. num. 3. à cuya determinacion se debjó estar aun en caso dudoso por la precisa obligacion de subdito. Ita Salced. de Leg. Polit. lib. 1. cap. 12. num. 38. ibi: Ultra etiam in casu dubio judicandum est pro Præfate ratione resignationis voluntatis per votum, & quia superior interpret voluntatis Dei est, & tunc non obstante dubio spoliatio inferioris ei parendum est.* Así lo enseña tambien la Extrav. de la Santidad de Juan XXII. in cap. de Verb. significat. paulo post medium.

111 Mas estrañeza causarà ver ponderados los fundamentos, con titulo de atentados, resultando de su ponderacion la indubitable consecuencia de injusticia contra lo que parece exclama la eloquencia de San Bernard. Epist. 174. *Nunquid patribus doctiores, aut devotiores sumus? Periculosè presumitur, quidquid ipsorum in talibus prudentia præterivit.* No es de menos estimable reflexion aquella razon politica, que el Cardenal de Luca refiere aver tenido la Sagrada Congregacion de Cardenales, sobre sostener la determinacion del Reverendissimo General de este Sagrado Orden, contra la pretension de la Provincia de Lombardia, sobre la eleccion de un Prelado; y aunque se conoció la justa razon de la Provincia, pareció preponderar mas la razon de congruencia, que avia en mantener la autoridad del Superior Prelado, por la util conveniencia en la unicon del Orden, dizelo con estas palabras en el tit. de Reg. disc. 13. num. 11. *Nilominus à Congregatione particulari desuper diputata de mense Junij 1652. prodit resolutio, ut expediret hanc potestatem Generalis substinere neglectis aliquibus inconvenientibus ob præponderantiam majoris utilitatis ordinis, ad ejus unitatem conservandam, & ne alias aperiatur via illis scisuris, quas per tot diversas Congregationes passæ sunt plures Religiones.*

112 No escusará este reparo la protesta del num. 3. del ponderado Propugnaculo, y sino diganos el R. P. Prior con quien hablan las palabras del num. 20. in fine, ibi: *A seculo non est auditum Conventum aliquem aliam Domum suis impendijs extruxisse, ut Provincia pro suo arbitratu cui voluerit, concedat, qua nec teruntium, nec obolum in ejusmodi structura consumpsit: vel ergo, tot sumptus pro fabrica structura impensos, jurium donationes, cessiones nobis reddant, vel Sacellum illud huic Domui in perpetuum cum suis proventibus annexum permaneat.* Quien tuviera valor para ponderarlo así, aun hallandose ageno de tanta obligacion?

113 Hazese mas notable la referida proposicion, atendida la desproporcion del medio, en querer, que la observancia se mantenga mas bien por un Vicario (uyo, que por un propio Prelado. (No mira esto à el actual, que à ser propio, y perpetuo, no se podia desear otro) prueban esta consideracion muchas razones: la primera, que siendo conclusión comunmente recibida, que las Prelacias Regulares, se equiparan à los Beneficios Curados, y aunque con mas extension de jurisdiccion, y potestad sobre los subditos, que dize Pasqualig. in Addit. ad Laurent. de Franch. de Controver. int.

int. Episc. & Regul. quæst. 92. num. 8. ibi: *Prelati regulares etiam immediati possunt cum suis subditis, quoad absolutiones, dispensationes, quidquid possunt Episcopi cum proprijs.* Y por esto dixo Fras. de Reg. Patron. Ind. tom. 1. cap. 9. num. 14. *Eodem modo superiores regulares ad residendum tenentur in suis Monasterijs, & Domibus respectivè.* Lo que comprueba con Lezana, Pelliciar, y otros.

114 En estos terminos es manifesto en Canonicos principios deberse servir las Iglesias Parrochiales, *non per Vicarium, sed per se ipsum*, como lo decidió la Santidad de Inocencio III. *in cap. Extirpanda, §. Qui verò de Præb. & Dignit.* y por lo mismo dixo Host. *in dict. cap. Extirpanda, qui per Vicarium deservit, per Vicarium remunerabitur*, porque el pasto de las Obejas es del proprio Prelado, dixolo *Specul. Ecclesiast. tit. de Resident. cap. 1. §. 1. Pascere, non tam dignitatis est, quam laboris, præsentis est non absentis.*

115 Siempre se ha tenido por perjudicial à la Iglesia el servicio de los Vicarios, vease la invectiva, que con tanto zelo hizo sobre este assumpto Perald. *dict. tom. 2. tract. de Avarit. cap. 11.* dize pues: *Querimus utrum Vicarius ille sit minus bonus; vel aequè bonus, vel melior quam ipse? Si minus bonus, tunc naturalis ratio dicitur, quod non est recipiendus pro eo. Operarius enim in vineam alicujus conductus non potest Vicarium minus bonum ponere. Si vero aequè bonus est, vel melior, quæ causa est, quod habeat duo beneficia, & ille nullum? 5. Quod ipse debet attendere quid acciderit de primo Vicario Synagoga Exodi 31. Moyses relinquens populum, satis parvam moram factururus cum Domino dimisit Vicarium satis bonum Aarom, & tamen in reditu ad populum quem reliquerat fidelem, infidelem, & idolatram invenit.*

116 Y aunque estas proposiciones hablan en terminos de Beneficios Curados, además de ser adaptables por las razones referidas, en nuestro caso propriamente se verifican, por averse subrogado este Convento en la propria obligacion del Prior antiguo (como dexamos probado *al Tercer Discurso*) que fue declarado por Beneficio de personal residencia. Pues si así se consideran semejantes obligaciones, à vista de un casi absoluto desvio, que consideracion podrá hazerse para que sea mas proporcionado medio, el de un Vicario, que el Prelado proprio para mantener la observancia?

117 Será acafo razon de congruencia el tener tres Conventos à su cargo el R. P. Prior? Digalo la Santidad de Inocencio III. *in cap. divers. fallac. 5. de Clericis conjugat. divisus in duo plenam sui non habet potestatem.* Y un ingenio apenas es capaz de dos cuydados, dixo Casiod. *lib. 9. Epist. 21. Quia duabus curis ingenium non debet occupari.* Y así advirtió Senec. *de Brevit. cap. 6. Nullam rem venè posse exerceri ab homine occupato.* Es grave la carga, notable el peso de Cura de Almas, formidable aun para hombros de Angeles, así lo dize el Trident. y à conocerle los que sobre sí le tienen, apenas tuvieran alegría, dixolo San Vicente Ferrer *Serm. 5. in Evang. Past. nunquam animarum curatores cum gaudio viverent, si tantum onus, quod super se portant verè cogitarent.* Y el Obispo de Zaragoza de Sicilia San Maximo referido en el *cap. Presbyteros 38. 16. quæst. 1. Satis enim in congruum est sicut unum ex his præfui magnitudine diligenter quis non possit explere, ad utrumque judicetur idoneus.*

118 Pues siendo tan justos los reparos, tan manifiestas las razones, como será posible, que pueda fundarse por justa la desconfianza, que el R. P. Prior manifiesta para no poderse mantener la observancia sin la union, y dependencia, digalo el práctico conocimiento de Alcalá, y Valverde, à quien deben estos Conventos la literal observancia? Por ventura se han extinguido en tan fecunda Provincia de Varones doctos, y virtuosos, aquellos, que son exemplo de la Religiosa ajustada vida? Agravio será creerlo, y consecuencia precisa, de que no está vinculada à el gobierno de el de las Caldas la literal observancia de los Conventos.

DISCURSO SEXTO.

119 **E**STRAÑO se nos haze tener que tratar este Discurso, porque como su assumpto sea probar el justificado modo de proceder del Sagrado Definitorio, parece tan temerario el contradecirlo, como improprio, y superfluo el probarlo, nos disculpará la necesidad de satisfacerlo. No se nos ocultó este medio, ni dexó de ofrecerse nos su reparo; pero tuvimos por mejor tratarle con menos expresiones, y mas decoro, sin dexar de satisfacerle, como se verá por nuestro Informe, lastima haze ver trocadas las obligaciones, por mas que medien intereses.

120 Nadie podrá oponerse á los principios generales del Derecho, que se alegan en prueba de este assumpto, adquirido una vez legitimamente el derecho de una cosa, ninguno debe ser despojado, sin ser oído, ociosa es la prueba, que deba ser restituido ante todas cosas el legitimamente despojado, es constante, y manifiesto; la dificultad no está en la verdad de los principios, sino en la distincion, y aplicacion de los casos, y conocer quando tengan lugar sus limitaciones.

121 Para proceder con mas claridad, que nos pueda dar á entender, será necesario bolver á distinguir. El agravio de que se queixa el R. P. Prior, y nos le pondera con titulo de despojo, es aver el Sagrado Definitorio tenido por bien de nombrar Prior en este Convento de Montef. Claros, separandole del gobierno del de las Caldas: La razon que dá es; porque estando unido subiectivamente, no pudo en su perjuizio separarse: Averiguando propriamente quien hizo esta union, parece, que con evidencia probamos, así en nuestro Informe Juridico, como en el *Discurso Tercero*, que su Magestad no la hizo; que la Provincia le hizo se manifiesta, y confesamos, que así como se le dió esta facultad de gobierno, se le pudo quitar; pues de no concedernos esta proposicion, será preciso inferir una inevitable consecuencia contra sus Sagradas Constituciones.

122 Sus palabras lo digan *in dist. 2. de Dom. conced. cap. 1. lit. B. In capitulo Neapol. 1600. Ordinatum est, ut nullus recipiatur Conventus, qui libere Superiorum dispositioni non relinquatur, conformiter ad Leges, & Constitutiones nostras: etsi secus factum fuerit totum sit irritum, & inane.* Atendida con reflexion la diction *libere*, de que usa, se verá, que dá á conocer no deber sujetarse á las reglas de juicio formal, la disposicion del Superior, y que estará á su prudente arbitrio, la providencia, que tuviere por conveniente, *text. in cap. Cum in cunctis, §. Verò de elect. in fin. ibi: Habeat liberam facultatem. Text. in cap. de multa de Præbend. ibi: Libere conferat. Text. in cap. Extirpanda, §. Qui verò eodem, ibi: Libere alijs conferenda. Text. in cap. Fundamenta, vers. Quod si secus de elect. lib. 6. ibi: Liberam habeant potestatem, cum alijs.*

123 Siendo, pues, del libre arbitrio, y potestad del Superior la providencia, se sigue por consiguiente no ser necesaria la citacion para ella, ita docet Salgad. *de Reg. protecl. 3. part. cap. 7. num. 24. ibi: Cum libera facultas dici non potest, quod ab alio dependentiam habet, cum illud hac dictio (libere) importet, sine alterius consilio, consensu, interventu, requisitione, seu interventione.* Bald. *in cap. 1. de Rescript. num. 6.* afirma, que esta diction importa una voluntad absoluta; y el mismo Salgad. que dá una libre potestad para hazer á su voluntad, sin concurso de otra, lo que tuviere por conveniente, *ita ubi proxime num. 26. ibi: Et hac dictio liberam denotat potestatem, faciendi actum sua sponte, alterius voluntate non requisita. Cap. 1. de Rescript. junct. Gloss. verbo: Ut libere, & DD. cap. 2. in fin. de testam. lib. 6. clem. 2. ubi Gloss. verbo: Libere, & DD. de Jur. Patron. & in clem. Dudum, §. Si verò, in verbo: Libere, de sepulturis.*

124 En tanto grado se amplia esta facultad libre, è independiente, que ni la apelacion la suspende, ni la prescripcion la embaraza, idem Salgad. *num. 27. ibi: Tertio, & magis in hac specie hac pars probatur, quia ist hac dictio, seu deter-*
mi-

minatio (libere) idem importat, & significat, scilicet appellatione, & prescriptione non obstante, ita ut ubi apponitur appellationem impediatur. Cap. 1. in princip. & ibi Gloss. verbo: Libere, de Censib. in 6. y que de su naturaleza induce tanta libertad, que ni por derecho, ni por razon, ni por equidad se regula. Docet idem Saigad. cum alijs num. 31. Quia talis dictio talem inducit libertatem, que nec jure, nec ratione, nec equitate aliqua regulatur.

125 De este fundamental principio forma el mismo Saigad. al num. 33. un argumento; quando en la disposicion se remueve, y aparta la contradiccion, virtualmente la apelacion se excluye (que este es el intento de su prueba) es assi, que por esta diction libere se excluye toda contradiccion, è impedimento, ibi: Sed sic est, quod per hanc dictionem libere in dispositione prolata excluditur omnis contradictio, & impedimentum secundum Glossam in cap. Ordinarij, verbo: Libere, de Officio Ordin. lib. 6. Luego, &c. poca aplicacion necessita esta solida verdad, teniendo presente la Sagrada Constitucion.

126 Apropiandonos mas à la especie para mas facil inteligencia de lo expresado, serà bien que copiemos el lugar de Fagnan. in cap. cum ad Monasterium de statu Monachorum, num. 34. 35. & 36. dize pues: Verbum libere idem importat, quod sine causa, & prohibito voluntatis, ut cap. Quamvis de Procurat. lib. 6. Bald. in cap. 1. num. 6. supra de rescript. Socin. Sen. cons. 170. in pres. num. 8. vol. 2. Menoch. alios cumulans de Arbitrar. lib. 1. quest. 8. à num. 33. Et hinc fit, ut regularis per Abbatem spoliatus Officio, vel Beneficio manuali sine juxta causa minimè possit agere interdicto recuperanda contra spoliatorem, quia Abbas spoliando nullam intulit injuriam, sed usus est jure suo, ut voluit singulariter. Bald. in Leg. Cum affirmes in fine, Cod. de liberal. caus. Felin. in cap. Per tuas, num. 4. de major. & obed. Rebuff. de Pacific. possess. numer. 274. Navarr. Comment. 2. de Regular. num. 65. verfi. Addo 8. & cons. 14. num. 12. de statu Monach. Item Monachi sunt obedientiarj, cap. si Religiosus de elect. lib. 6. de quo pulchre per Arachidiac. in cap. Sciendum, num. 1. & 8. quest. 1. omitimos la calidad de las Prelacias manuales, & ad nutum amobiles, de que trata el mismo Fagnan. al numer. 37. & ad textum in cap. per tuas, el primero de simonia al num. 8. porque aunque fuera muy al intento, le excusarèmos esta queja al R. P. Prior, que de su doctrina podrà hazerse cargo.

127 Como deseamos omitir lo superfluo, y reducirnos con immediacion à lo preciso, deseamos saber en que sentido habla sobre su ponderado despojo el R. P. Prior; porque si atendemos à tu confesion del num. 22, se allana à que se haga la separacion, por prevenirlo assi sus Sagradas Constituciones: Con que ocioso serà empeñarnos en probar, que en lo juridiccionel no hubo despojo: Fatemur libenter (dize) id fieri posse, juxtaque nostras Constitutiones erigi in Conventum posse non contradicimus. Mucho fue, que yà que confesò esta verdad, no lo hiziesse de la otra Constitucion estàndo tan cerca, ò à lo menos hecho cargo de su objecion, satisficiese su dificultad. Pero supuesto este principio, passemos à la limitacion que o pone.

128 Hoc tamèn cum grano salis accipiendum, (prosigue) dummodo Domus in Conventum erigenda duo denarium Fratrum numerum religiosè alere possit. Et pro Religiosis necessitatibus providere possit. An autem numerus Fratrum predictus per se, & elemosynis à Fratribus emendicatis ali religiosè possit ipsi viderint, nobis, que jure donationis, possessionisque debentur, in integrum restituti. Deinde limitandum est dummodo talis Domus independens non fiat cum tertij prejudicio, ac irreparabili damno.

129 Por cierto, que sus limitaciones nos dexan en la misma confusion, confiente, que se haga la separacion; pero al mismo tiempo impossibilita, que pueda hazerse, confiesa la libre facultad, y o pone la sujecion, pondera el despojo por defecto de citacion, y se o pone à la libre facultad. Como podràn componerse medios tan encontrados? Supone por todos sus fundamentos estar cumplida la disposicion Real en la fundacion de Convento, que mando, y aora nos concede que pueda erigirse, confiesa la obligacion de mantener los Religiosos suficientes, por una, y

26
otra disposicion, en este Convento, y quiere, que sea la separacion, quedando reintegrado *in integrum* de las donaciones. Como sera facil unir estos extremos?

130 Prosigue con la misma confusion el *cit. num.* diciendo: *Modo questionem Christo Domino factam in medium afferre liceat.* Y suponiendo, que pertenecen al Convento de las Caldas este, y sus donaciones, ibi: *Certe Domus D.N. de las Caldas.* Prosigue: *Reddatur ergo, quae sunt Casaris, Casari, illaque Domus independens efficitur. Si relaxationem patiatur, quid ad nos?* Ahora bien, si pertenece al Convento de las Caldas (como afirma) esta Casa, y sus donaciones, como podra subsistir la independencia, y si esta ha de tener efecto, como debera restituirse al Convento de las Caldas? Ni que consecuencia tendra la relaxacion que teme, quedando a la discreccion de la Provincia su gobierno? Dudas son, que solo podra satisfacerlas su metafisica.

131 Supuestas estas objeciones, y siguiendo (para no extraviarnos) nuestro metodo, dezimos: Que no hubo despojo en lo jurisdiccional; porque como se aya procedido en virtud de ley, queda a la Sagrada Provincia facultad libre, ni puede darse despojo, ni puede ser restituido el que lo intentare, docet Salgad. *de Reg. protect. dist. cap. 7. num. 19.* ibi: *Adeo ut ita dejectus a tali beneficio per Judicem, non est restituendus. Cum multis allegat.* Y al *num. 20.* ibi: *Et idem esse in spoliato a privato (authoritate tamen Judicis) quia ei obstat, & excludit exceptio privationis ipsa jure apposta.*

132 Pero mas adecuada, y eficaz razon da un erudito P. Lector de este Sagrado Orden, en informe, que hizo a la Magestad del Señor Phelipe Quinto (que Dios guarde) sobre la ereccion de la Colegiata de San Ildephonso de Balsain, que mucho si hablo con espíritu, y eloquencia de su Doct. Angel. distingue con breve admiracion la potestad del Obispo, y en la jurisdiccional, como derivada del Papa, afirma no se le haze perjuizio, mediando justa causa en la separacion que se le haze; son sus palabras; y como en el Abad se le da un Pastor, que le ayude a este fin, tan lexos está de hazer agravio al Obispo, y despojarle de su empleo, que antes se le sigue un grandissimo beneficio. Como en la construccion de la Colegiata para aumento en el Coro de las alabanzas Divinas; en lo que convienen, y aprueban los que no buscan su pasto, sino del Rebaño; sus conveniencias, sino la de las Almas.

133 Con la misma expresion el Doct. Angel. D. Thom. *in 4. dist. 17. quest. 3. artic. 3. quest. 5. ad 3.* ibi: *Privilegium non fit alicui, nisi subtrahatur, quod est in favorem ejus indultum; jurisdictionis autem potestas non est commissa homini in favorem suum, sed in utilitatem plebis, & honorem Dei, & ideo si superioribus Prelatis videatur ad salutem plebis, & ad honorem Dei promovendum, quod alijs, quae sunt jurisdictionis committant in nullo fit praesudicium inferioribus Prelatis, nisi illis, qui querant, quae sua sunt, non ut eas pascant, sed ut ab eis pascantur.*

134 *Et in opusculo 19. contra impugnantes Religionum, cap. 4. prope finem, ait: Praesudicium dicitur fieri alicui, quando subtrahitur ei aliquid, quod in favorem ejus est indultum, vel quod ad utilitatem ejus ordinatur; sed subiectio alicujus subditi ad Rectorem Ecclesiae non est principaliter ordinata ad utilitatem Praesidentium, sed ad utilitatem subditorum, & ideo nullum praesudicium fit Rectori Ecclesiae, quando subditus ejus a sua potestate eximitur, sicut Papa eximit Abbatem a potestate Episcopi sine praesudicio ejus. Si autem ipsemet operetur in subditis, quae pertinent ad salutem, vel alijs hoc ipsum committat non solum non facit praesudicium, sed praestat ei maximum beneficium, quod maxime acceptatur acunctis Rectoribus, qui non querunt quae sua sunt, sed Jesu Christi, unde super illud Numerorum 12. Quid emularis Principe dicit Gloss. Greg. pia mens Pastoris, quia non propriam gloriam, sed auctoris querit.* Cuya especie está comprobada con otras razones legales al *num. 95.* de nuestro Informe, y como sea confluente a la desunion jurisdiccional el perjuizio de la utilidad propia abrazan uno, y otro medio los fundamentos referidos.

135 Volviendo al ponderado agravio de la omitida citacion, dezimos: que

que no se necesita quando la determinacion se haze en virtud de ley, asserit Salgad. *dict. cap. 7. num. 7.* ibi: *Quia beneficium incompatible, quod ipso jure vacat, potest liber Ordinarius alij conferre, nulla spectata sententia, nec citatione possessoris.* Con muchos que refiere en prueba de esta opinion; y la razon es, porque en tal caso no obra el Juez por si, sino en virtud de la ley que lo manda, y no grava su execucion, idem Salgad. *num. 17.* Azeved. *in Leg. 27. tit. 3. lib. 1. Recop. num. 1.* Grat. *Discept. Forens. tom. 2. cap. 232. num. 21.*

136 Menos necesaria es la citacion, quando se procede de autoridad, y officio, docet Joannes Bapt. de Afsin. *§. 7. cap. 5. 94. limit. Lancel. de Aitent. 3. part. cap. 25. num. 49.* Carr. *de Remed. cont. sent. except. 125. num. 65.* con otros. Tampoco se necesita, quando no son principalmente interesados aquellos contra quien se determina, *Surd. in simili casu, cons. 189. num. 7.* ibi: *Proinde non erant citandi hi, quorum non principaliter intererat.* La jurisdiccion, y mando de los Conventos es principalmente de la Provincia, y el removerle, ò conseruarle pende de su arbitrio, aunque incidentalmente se halle en otro.

137 Pero figurèmos, que se le citò al R. P. Prior, y su Convento, y que lo contradixo con los mismos (indubitables à su parecer) fundamentos: todavia deberia hazerle la separacion por la razon de conveniente, que probamos en nuestro Informe, y tuvo por tal el Sagrado Definitorio; oygase à Van. Espen. *de Jure Eccles. univ. tom. 2. tit. 16. cap. 2. num. 17.* ibi: *Si Rector citatus, & auditus in nova Parrochia erectione consentire renuat, & tamen erectio illa necessaria judicetur, poterit tunc etiam illo invito procedi, ut uno consensu resolvunt Canonista ob verba finalia, cap. 3. de Eccles. edificand.* pues si assi procede en ereccion de nueva Parrochia, que diremos en separacion de Convento, que su union depende del libre arbitrio de los Superiores?

138 De cuyos fundamentos inegables deducimos, que si la union subiectiva, que pretende el R. P. Prior, procede de la disposicion de su Magestad, y por ello se haze inseparable, como pudo fundarse este Convento contra la Sagrada Constitucion que lo resiste, y como podrà creerse, que assi se confirmasse por los antecesores Prelados? y si conforme à la Constitucion es nula la fundacion hecha, como podrà averse cumplido la disposicion de fundar Convento de Religion de el Orden?

139 Passemos yà à satisfacer el ponderado despojo en orden à las donaciones, que yà vemos que sobre lo demàs huviera poca contradiccion, tenemos satisfecho bastantemente, assi en el *Tercero Discurso*, como en nuestro Informe Juridico, especialmente à los *num. 61. y 62.* que ni para el remedio sumarissimo de manutencion, podia tener derecho; pero satisfaciendo mas esta certeza, se hallarà con evidencia convenido el R. P. Prior con sus propios fundamentos. Sienta por constante, (como nosotros) que los bienes pertenecientes à una Iglesia, ò Monasterio, no pueden enagenarse aun para otro, sin la justa causa de necesidad, ò utilidad; de este principio infiere, que aviendosele donado à su Convento este Santuario, y Beneficio, se le adquiriò legitimo derecho, y por consiguiente no puede ser despojado, sin ser oïdo, por los principios de Derecho con que nos conformamos; pues en este tan irrefragable fundamento, à su parecer, està nuestra mayor justicia, entendido con verdadera aplicacion.

140 Toma su causa, y principio el Convento de las Caldas de la donacion, sin hazerle cargo de la anterior causa, y derecho adquirido por este Santuario; merced, y donacion fue tambien, que le hizo su Magestad, comprehendiendole en su Real Patronato, y cuydado, cuydando de su culto, y veneracion; pues bien considerado, la gracia, y donacion del Principe no debe, ni revocarse, ni alterarse, porque es muy propio, y peculiar del Principe, *D. Cast. lib. 6. de Tert. cap. 18. num. 40.* ibi: *Et Regia Majestati proprium, & peculiare est concessa non alterare, aut auferre, Leg. 5. tit. 2. lib. 5. Recopil. no solo revocarle, ò corregirle no debe, sino es, que ni disminuirle.* El mismo *Cast. con Surd. y otros al num. 140.* ibi: *Et sicuti corrigi, vel revocari non potest; ita nec minui, Leg. quod de bonis, §. fin. ff. ad Leg. Falcid. Leg. si optio, ff. qui.*

28
O à quibus. Por este tan respetoso, como reverente motivo discurrimos en nuestro Informe el medio, que dexando en su debida estimacion la disposicion dada, no se opusiese à esta tan loable propiedad.

141 Satisfacese à esto con dezir, que huvo la justa causa de necesidad, y utilidad para el conveniente fin à que se dirigió; uno, y otro confesamos, pero con distinta aplicacion; huvo la justa causa de necesidad, y utilidad, por los motivos, que pondera el R. P. Prior, para que se fundasse aqui Convento, como el Decreto expressa; pero para que huviesse de estar subiectivamente unido, que es una especie de servidumbre de gravissimo perjuizio, de que tratamos en nuestro Informe al num. 86. y no siendo necesariamente preciso para conservar la observancia, aun que fuesse requisito expreso, como probamos al *Quinto Discurso*, se haze evidente, que siendo util, y provechosa la fundacion, no lo pudo ser la union subiectiva, que se supone, y asì vienen à verificarte los fundamentos que tenemos ponderados, y satisfacerse los que en opinion contraria son opuestos.

142 Para mas clara inteligencia refutarèmos algunas soluciones, que nos dà el propugnaculo, que no serà extraño imitar la doctrina del R. P. Prior, y quedà da convencido de su ponderado despojo. La primera solucion, que reparamos es, la que nos dà à la prueba del *Primero Discurso*, desde el num. 1. hasta el 28. donde probando, que en todas disposiciones debe atenderse la voluntad del orogante, para salvar la aplicacion que dimos, le muda en esta forma al num. 50. *Donatio Regia facta est tam clara, tam expressa, in commodum Conventus de las Caldas, ut nullam dubitationem admittat.* Con esta aplicacion facil està de resolver qualquiera argumento, asì lo suelen hazer algunos, en hallandose apretados con el rigor de las palabras, añadir al Texto otras, que faciliten la solucion, etto haze su Reverencia; y sino, donde en todo el Decreto hallarà las palabras *in commodum de las Caldas*? Pues tan poco es lo que diferencian el verdadero sentido de la disposicion? Si el R. P. Prior tiene esta facultad; passè la adicion del *commodo*, y passè baxo de esta confianza la solucion del num. 55.

143 La doctrina del Cardenal Tuscho referida al num. 27. de nuestro Informe, le haze mas diferencia, sin reparar, que no se contrahe la aplicacion à la incerteza, sino à la eficacia de la contemplacion que tratamos, y si asì lo entendiera se huviera escusado la pregunta. Como de la nota, que entre los que taben causará verle empeñado, en que la contemplacion fue à su Convento, el sentido propio es, que aquel se entiende contemplado, à cuya memoria, acto, ò la voluntad le dirige, no à cuya persona inmediatamente se haze. En este sentido hablan los AA. y en este sentido propriamente se entiende.

144 Prosigue la impugnacion al num. 51. con igual adicion dize asì: *Ex ore tuo te judico.* Veamos como: *Concessiones, O privilegia regulari debere per intentionem petentis.* Si de esta suerte se vulnera la letra, facil esta la solucion; nuestra proposicion es: *Es axioma comun del Derecho, que las concessiones, y privilegios se deben regular, y entender conforme la petition.* La proposicion latina, que conforma, dize: *Concessum juxta petitionis formam intelligitur.* Pues à donde en estas palabras se encuentra la de *intencion*, que nos añade, en lugar de las expresadas *petition*, y *forma*? Bien manifiesta es la diferencia que induce la palabra *intencion*, si por la del R. P. Prior se huviera de regular, escusada era la defenfa, como lo es otra satisfaccion.

145 Muevenos à otro reparo la gracia que nos haze al num. 31. de dàr, que la union fuesse *aque principaliter, quid ergo?* Dize, yà lo satisfacemos. Si huviera sido *aque principaliter*, era consiguiente la separacion de utilidades, y bienessavindose tratado subiectivamente, como nos confiesa, siendo una servidumbre. y de gravissimo perjuizio, es consiguiente averse faltado à la forma prescripta en el Decreto, y averse por ello resuelto *ipso jure* qualquiera derecho, que huviesse tenido el Convento de las Caldas, por la disposicion modal, que nos confiesa, y tener lugar el fundamento que probamos en nuestro Informe à los num. 61. y 62. y asì mismo no aver despojo: *Est aliquid?* pues asì se infiere.

146 Empeñase en probar, que la modal disposicion transfere el derecho antes del cumplimiento del modo, y que por esto no pudo ser despojado sin ser oído; y aunque lo tenemos bastantemente satisfecho al *Tercer Discurso*; será bien, que con novedad lo repitamos; no ay dada, que la disposicion modal se diferencia de la condicion en esto; pero tambien es cierto, que quando la disposicion modal se dá baxo de forma, entonces se invalida el acto, como si fuera condicional; docet *Surd. conf. 437. num. 34. ibi: Ubi post modum adjecta est clausula decreti, tunc modus intelligitur datus pro forma, & actus invalidatur non minus quam si esset conditionalis.* Casad. *in tit. de Rescript. de eis. 10. num. 7. Paris. conf. 19. num. 14. & seq.* porque en el efecto no se diferencian el modo, y la condicion, y así, como no verificada *privatur acquisitione*, y así no cumplido *privatur omni commodo*, idem *Surd. num. 41. ibi: Quoad effectum, nullam esse differentiam inter modum, & conditionem: quia sicuti defectus conditionis annullat actum, ita defectus modi resolvit acquisitionem jam factam.* Alciat. *in conf. 236. num. 4. ubi fortius dicit: Quod ex quo in hoc modus, & conditio equiparantur, resolutio actus, quæ sit ab modum non impletum, retrahitur, sicut fit in conditione.* Con otras muchas razones que expresa.

147 Causa final de la Regia disposicion, dize, que fue el donar este Santuario, y Beneficio al Convento de las Caldas, ita al *num. 47.* en su Propugnaculo: *Certe proximitas hujus Conventus ad illud sacellum stricta legum nostrarum observantia, doctrina, prædicatio, instructioque fidelium per Religiosos de las Caldas eo mittendos. Hac piissimum Regem moverunt ad donandum specificè, & nominatim Domui de las Caldas, hæc ad donandum impulerunt, quibus se motis deficeret donatio. Hæc igitur causa totalis, & æquata donationis extitere, hæc finis cui, & propter quem.*

148 Quien no viere la serie, y relacion del Decreto, juzgará ser cierta la assercion, por lo bien ponderada; pero si, como diximos, y nadie ignora, la causa final se explica por la diction *ut*, deberá entenderse, que aquella es causa final, que baxo de esta diction, ó palabra se comprehende; pues si la donacion que se haze al Convento de las Caldas no se explica con esta, ni otra diction, que le denote, y despues que se le haze, se sigue la diction, á que se refiere, para la fundacion de este Convento, á donde está la causa final de donarsele, si su efecto es para el que subsigue; y á donde están las palabras *per Religiosos de las Caldas eo mittendos*. Si despues que se trata la causa final de la fundacion, no ay tales palabras de *Religiosos de las Caldas*, sino de *Religiosos de su Orden*.

149 Disuelve con resolucion al *num. 82.* los motivos. que del Cardenal de Luca dimos para la separacion al *num. 88.* de nuestro Informe, por las palabras que diximos: *Como lo fue en la separacion de la Iglesia de Santander, de la de Burgos.* Empeñandose en trasladar los Decretos de la Sagrada Congregacion, y demás, arguyendonos con estas palabras: *Quoniam scriptor multa tumultuarie, & absque fundamento congerit.* Dize tambien: *In quo libro hoc vidit? In qua Historia Ecclesiastica reperit?* Admirable satisfaccion! Impugnar nuestras palabras, sin satisfacer la doctrina. Si el R. P. Prior huviera visto á Luca, no lo preguntara; no afirmamos, que la separacion fue conseguida, pero no negará, que fue litigada; y conforme á este sentido hablamos, si no se consiguió, oyga su Reverencia el por qué del mismo Luca en el *Discurso citado al num. 14. in fine.*

150 Dize pues: *Verum post hæc scripta negotium omnino immutavit. Quoniam mortuo Rege Philippo IIII. Burgenses curarunt obtinere à Regina Regeute declarationem neutralitatis. Ac etiam Archiepiscopus qui prius assensum dederat, omnino dissentire professus est; attestando Sac. Congregationi omnia dicta facta præsupposita nullam habere subsistentiam. Talia enim sunt causarum facta, in quibus oportunitates factis profunt, & nocent, adhuc tamen negotium pendet.* Diganos su Reverencia si le vantamos al Autor testimonio.

151 Repite tantas vezes la donacion del Ilustrísimo Señor Brizuela, y con tanta eficacia su derecho adquirido, que nos precita duplicar satisfacciones á su modo: confessamos en nuestro Informe ser condicion modal, y que por su naturaleza se adquiere el derecho antes de cumplirse el modo; y en estos terminos

hablamos con los mismos fundamentos, que poco antes diximos para la disposicion Regia, y en estos mismos le tratamos en el *Tercer Discurso*, distinguiendo con propiedad la condicion del modo, no como el R. P. Prior, que al num. 62. dize: *Nam conditio non est causa finalis, sed impulsiva tantum*, seria equivocacion del Amanuense, satisface el cumplimiento del modo, con dezir, que sustenta los Religiosos necesarios; Dios se lo pague à los bienhechores, que con las rentas del Señor Brizuela no se haze; los Religiosos de este Convento ajustarán mejor la cuenta de esto, y lo demàs que pondera aver suplido para la fundacion de Convento, y Hospederia; aun bien que ay Religiosos, que saben de todo.

152 Demos fin con la ultima solucion del num. 91. omitiendo las demàs. Para comprobacion de quan precisas se hazen las defuniones, tratamos al num. 100. de nuestro Informe el similitud de los Arboles, diziendo: Què Arbol naciendo junto à otro crece, si no se sepàra? Y satisface el P. Prior con la Yedra: *Nonnè (dize) conspicis hederam subsidio ulmi, aut parietis fulcramento sursum evehi, & atolli? Tolle fulcimentum: ima jacebit.* Admirable solucion, nada mas à proposito para el caso. Què Arbol es la Yedra? Ambros. Capel. *Herba perpetuo virens, qua cum per se stare non possit, arboribus, & muris adheret: dicitur ab edo quod petat alta sive quod edat, id est consumat ea quibus inheret; dicitur etiam ab herendo, quod hæreat semper, & sequatur quidquid proximum est.* El P. Pedro de Salas en su Compendio Latino, dize: La Yedra blanca, y negra enemiga de todo Arbol, y Planta, que le chupa su virtud, y fruto. Dioscorid. afirma lo mismo, y otros; aplique el R. P. Prior la consecuencia, y si quiere, que sea la Yedra este Convento, apartese dexando el perjuizio, que no tiene obligacion de defenderle, por la doctrina del Angel. Doct.

153 Pues en estos terminos discurrimos así, que la pretensa adquisicion no procede de titulo legitimo, sino de voluntaria inteligencia, que no atendiendo à la repugnancia del Derecho en especie de uniones, passa por segura la que no se contiene en el Decreto, contentandose con que las Cartas lo dizen; y no así como quiera, sino es subiectiva, que es la mas odiosa, y perjudicial; y siendo voluntaria la inteligencia, fuera de la prescripta forma del Decreto, pretende derecho de manutencion, y despojo. Constando del mismo titulo la pertenencia de la propiedad, en cuyos terminos el juicio de propiedad absuelve en si el de posesion. Antun. de Donat. Reg. lib. 3. cap. 28. numer. 153. ibi: *Quando enim constat de defectu proprietatis possessoris, tunc proprietas absorvet possessionem, cap. Dilectus de caus. possession. & propriet. Et non habetur respectus ad possessionem, sed ad proprietatem; cum multis quos citat, & postea ubi quod de proprietate debet constare per confessionem partis, vel rem judicatam, aut publicum instrumentum clarum foundationis.* Esto en terminos sucede en nuestro caso, què mas claro derecho de propiedad, que el que contiene el titulo de fundacion por el Decreto, para fundar aqui Convento se hizo, no para Granja, ni poner Religiosos, como se pidió, si para que estos cumplieren por el Prior la obligacion antigua en que se hallava, y si con la transgresion de la forma, no se adquiere derecho, ni posesion, como diximos en nuestro Informe, y al *Discurso Tercero*, en què deberà ser mantenido, y amparado el Convento de las Caldas?

154 En estos terminos hablamos, y en estos mismos Postheo de Manutent. observ. 79. num. 13. & 14. ibi: *Quod Judex, quando sibi notoriè apparet de non jure possidentis, potest illum etiam non citatum expoliare, dummodo lis non pendeat.* Benit. decis. 73. num. 15. y aun por esto mismo no debe ser oido el que así pretende ser despojado, docet Carrot. dicta. except. 125. num. 68. ibi: *Nec illud omitam ad intellectum, cap. si Episcopus de Præbend. in 6. Quod si quis fuit de facto spoliatus, & sine ulla citatione, non reintegratur, ex hoc, quod allegat nullitatem ex defectu citationis, sed ultra istum defectum debet deducere aliquod jus relevans; alias non auditur.* Ita similiter Personal. de Adipisc. num. 366.

155 Por esto mismo es comun opinion, que quando consta, que ningun derecho le compete al que contradize, se tiene por no necessaria la citacion, Surd. conf. 181. numer. 27. ibi: *Nullum omnino jus ei competisse ad impediendum hujusmodi*

concessionem, & tali causa non est etiam necessaria citatio, ut ponunt DD. in Leg. de Unoquoque, ff. de re judic. lo mismo en el conf. 39. num. 20. ibi: Sicuti etiam non requiritur citatio, quando constat citato nullum jus competere, vel actum impedire non posse. Scat. de Judic. lib. 1. cap. 88. num. 20. Carrot. ubi supr. except. 17. num. 1. Salgad. de Reg. protect. part. 1. cap. 2. num. 140. Fagnan. in cap. Cum ex injuncto, num. 47. de nov. oper. numpt. & in cap. Non potest, num. 21. de sent. & re judic.

156 Esto supuesto, de donde procede el derecho adquirido? De donde el injusto atentado? De donde el ponderado despojo? No determinó el Sagrado Definitorio sobre la propiedad de las donaciones, si solo sobre la separacion del gobierno, y sin embargo se contradize, como si sobre todo se determinasse, es muy configuiente, y el derecho claro; y así se hizo cargo el R. P. Prior, que no pudiendo resistir la separacion del mando, no tenia otro recurso, que defender las donaciones.

157 Los principios del derecho son en si veridicos, la eficacia de sus efectos, procede de la aplicacion de los casos; así lo dió à entender el Eminentis. Luc. sub tit. de donat. disc. 17. num. 4. ibi: Attamen in hac facti specie (in sensu etiam veritatis) mihi videbatur fallatiam consistere in applicatione ex cujus defectu multa conclusiones, ac ponderationes pro dictis heredibus deducta, quae in suis casibus forsan verae sunt ad rem facere non videbantur... ut non cortex ac sola figura verborum, & clausularum in solo litterali, seu grammaticali sensu attendi debeat, sed ex facti qualitate, ac singulorum casuum circumstantijs prudentis Iudicis arbitrio indagari debeat, substantia verisimili voluntatis, adeo ut legale simplicitas videatur procedere cum regulis, vel doctrinis generalibus, vel similibus, cum non omnibus casibus eadem praesumptiones, vel operationes verborum pariformiter congruant.

158 Ya será bien que cesse nuestra devota, y piadosa instancia en defensa de este milagroso Santuario, copiando en disculpa de nuestros yerros, las doctas prevenidas expresiones de San Efrén Serm. Divina gratia: Si quid adhuc jam dictis addendum videbitur, suppleatis precor: ego enim ut artis imperitus, quae scribam, scripsi, licet fortasse paulo arrogantius, quod tamen citra omnem indignationem boni consuletis spero: studium, ac bonam voluntatem iterum agnoscat precor, & ignorantiam parcite, imperitiam cognoscite, & studium non rejicite, quia ex paupertate mea, quod potui, libenter dedi.

159 Bien puede la limitada inteligencia aver errado, pero consultada sin pasión la doctrina, y autoridades que seguimos, esperamos halle su acierto nuestra inmutable devocion, y la prueba de esta confianza en la erudicion de Plinio lib. 5. epist. 98. Ab illis autem quibus notum est, quos, quantoque Authores sequar, facile impetrari posse, confido, ut errare me, sed cum illis sinant.

160 Y finalmente disculpará nuestro empeño, no pretender proprio interés, ni aplauso, sino solo la util conveniencia del publico ministerio, que nos advierte la eloquencia de Ovid. de Pont. elect. 9. in fine.

*Da veniam scriptis, quorum non gloria nobis
Causa, sed utilitatis officiumque fuit.*

Lic. D. Juan Manuel de Ortega
Vallejo.

